

РЕШЕНИЕ РНП-43-16

« 10 » апреля 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

в присутствии:

<...>– директора ООО «Элитэп»,

<...> – представителя ООО «Элитэп» по доверенности,

<...>– представителя Прокуратуры Кировской области по доверенности,

рассмотрев материалы Прокуратуры Кировской области о включении сведений об ООО «Элитэп» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

29.03.2017 г. в Кировское УФАС России поступили сведения Прокуратуры Кировской области об участнике закупки ООО «Элитэп» (далее - Поставщик), в связи с уклонением участника от подписания контракта на предотвращение аварийных ситуаций инженерных систем и техническое обслуживание зданий (извещение № [0140100007917000029](#)).

Заказчик сообщает, что Поставщик в установленный срок не исполнил надлежащим образом обязанности по подписанию контракта в регламентированный срок и предоставления банковской гарантии, оформленной надлежащим образом.

Согласно ч. 1 ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе) ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 г. N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным [органом](#) исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и

муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 г. N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 г. N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Приказом Кировского УФАС России № 10 от 23.01.2017 г. «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок» полномочия по рассмотрению сведений заказчиков о включении в реестр недобросовестных поставщиков возложены на Комиссию по контролю в сфере закупок.

Рассмотрение данных материалов было назначено на 10.04.2017 г.

Из материалов, представленных Заказчиком, следует, что согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 22.02.2017 г. ООО «Элитэп» признано победителем электронного аукциона. Поставщиком в регламентированный срок был подписан проект контракта, прикреплена банковская гарантия ООО Коммерческий банк «Еврокапитал-Альянс» № 1766-2/2-2017 от 03.03.2017 г.

Ввиду того, что представленная Поставщиком банковская гарантия содержала условие, предусматривающее обязанность гаранта уплатить заказчику только неустойку, при наличии иных мер имущественной ответственности (п. «г», «д» п.6.2 контракта), 13.03.2017 г. Заказчиком было отказано в ее принятии на основании ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе. 15.03.2017 г. был сформирован протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения контракта. Представитель Заказчика подтвердил данные сведения, отметил, что заключен контракт со вторым участником закупки.

ООО «Элитэп» в письменных пояснениях сообщило, что обществом в установленный [Законом](#) о контрактной системе срок был подписан проект контракта, прикреплена банковская гарантия, невнесение необходимых условий в банковскую гарантию является ошибкой банка. Представителем Поставщика отмечено, что общество не

имело умысла на уклонение от подписания муниципального контракта. В подтверждение добросовестности также представлен перечень контрактов, исполненных и находящихся на исполнении.

В соответствии с ч.7 ст.104 Закона о контрактной системе, в случае поступления сведений об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта и отсутствия документов, свидетельствующих о неисполнении контракта, уполномоченный, на осуществление контроля в сфере размещения заказов, федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта.

В результате осуществления проверки факта уклонения ООО «Элитэп» от заключения контракта установлено следующее.

09.02.2017 г. на официальном сайте закупок размещено извещение о проведении электронного аукциона на предотвращение аварийных ситуаций инженерных систем и техническое обслуживание зданий (извещение № [0140100007917000029](#)).

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона 22.02.2017 г. ООО «Элитэп» признано победителем электронного аукциона. В регламентированный срок общество представило оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной подписью, приложена банковская гарантия ООО Коммерческий банк «Еврокапитал-Альянс» № 1766-2/2-2017 от 03.03.2017 г.

Вместе с тем документацией вышеназванного аукциона установлены требования к содержанию банковской гарантии. Разделом 6 (п.«г»,«д» п.6.2) проекта контракта Заказчику предоставлено право взыскания неустоек в виде штрафов и пеней, а также право требовать возмещения понесенных им расходов по исправлению недостатков и право потребовать компенсации убытков за причиненный ущерб, вызванный неисполнением Исполнителем своих обязательств.

Согласно п.1, предложенной ООО «Элитэп» банковской гарантии, Гарант принимает на себя обязательство возместить Заказчику убытки только в части покрытой неустойки, таким образом представленная при подписании проекта контракта банковская гарантия не обеспечивает п. «г», «д» п.6.2 контракта, что нарушает ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе. Заказчиком принято решение об отказе в приеме данной банковской гарантии и отказе в подписании проекта контракта, что было оформлено протоколом отказа от заключения контракта от 15.03.2017 №0140100007917000029-4.

Согласно данным официального сайта Единой информационной системы в сфере закупок данный Поставщик является активным участником контрактной системы: имеет исполненные контракты, находящиеся на исполнении. Поставщиком были предприняты действия, направленные на подписание данного контракта (получена банковская гарантия, подписана карточка контракта), умысла при невнесении необходимых условий в текст банковской гарантии в действиях ООО «Элитэп».

В соответствии с ч. 1 ст. 70 Закона о контрактной системе по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со [статьей 69](#) настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям,

установленной документацией о таком аукционе.

В соответствии с ч. 6 ст. 70 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных [частью 5](#) настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи протокол разногласий.

В соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Согласно ч. 13 ст. 70 Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#) настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 названного Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

В силу п.3 ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации,

изложенной в Постановлении от 18.07.2008 г. № 10-П федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

В соответствии с пунктами 8, 9 статьи 104 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии со ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Учитывая допущенную ООО Коммерческий банк «Еврокапитал-Альянс» ошибку при оформлении банковской гарантии, своевременное подписание проекта контракта Поставщиком, наличие у общества положительного опыта участия в публичных закупках, Комиссия Кировского УФАС России не находит оснований для включения сведений в отношении ООО «Элитэп» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Прокуратурой Кировской области (извещение № [0140100007917000029](#)) в отношении ООО «Элитэп», в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.