

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 049/10/5-2/2021

о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

19.01.2021

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Комиссия) при участии представителей ООО «Амурсвязьсервис» (далее – Участник, Общество) <...> (дов. № 14-01/21 от 14.01.2021), <...> (дов. № 14-01/21/1 от 14.01.2021), представителя филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (далее - Заказчик) <...> (дов. № 49АА 0288014 от 17.11.2019) рассмотрела материалы, поступившие от Заказчика для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Амурсвязьсервис», в связи с уклонением Участника от заключения договора при проведении аукциона в электронной форме «Выполнение работ по подготовке площадки к проведению монтажных работ технологического оборудования DME позиции «Марково» филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (реестровый номер извещения 32009640861).

Комиссия в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения договора на основании статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211

УСТАНОВИЛА:

1. 02.11.2020 Федеральным государственным унитарным предприятием «Государственная корпорация по организации воздушного движения в

Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» на официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме «Выполнение работ по подготовке площадки к проведению монтажных работ технологического оборудования DME позиции «Марково» филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (реестровый номер извещения 32009640861).

Начальная (максимальная) цена договора – 8 418 292,12 руб.

Дата и время окончания подачи заявок – 18.11.2020 в 02:00 (время московское).

Дата подведения итогов – 23.11.2020.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки и подведения итогов № 204 от 19.11.2020 по окончании срока подачи заявок была подана единственная заявка от участника ООО «Амурсвязьсервис», которая была признана соответствующей требованиям документации о закупке, принято решение о заключении договора с данным участником.

04.12.2020 Общество со своей стороны подписало договор, предоставив при этом в качестве обеспечения исполнения договора банковскую гарантию, выданную АО КБ «Интерпромбанк».

14.12.2020 решением (без номера) Единой комиссии Заказчика ООО «Амурсвязьсервис» было признано уклонившимся от заключения договора на основании несоответствия представленной банковской гарантии требованиям закупочной документации и положения о закупке.

**2.** В соответствии с частью 25 статьи 3.2 Закона о закупках заказчик вправе предусмотреть в положении о закупке требование обеспечения заявок на участие в конкурентных закупках, в том числе порядок, срок и случаи возврата такого обеспечения. При этом в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке должны быть указаны размер такого обеспечения и иные требования к такому обеспечению, в том числе условия банковской гарантии (если такой способ обеспечения заявок на участие в закупках предусмотрен положением о закупке заказчика в соответствии с настоящим Федеральным законом). Обеспечение заявки на участие в конкурентной закупке может предоставляться участником конкурентной закупки путем внесения денежных средств, предоставления банковской гарантии или иным способом, предусмотренным Гражданским кодексом Российской

Федерации, за исключением проведения закупки в соответствии со статьей 3.4 настоящего Федерального закона. Выбор способа обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке из числа предусмотренных заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке осуществляется участником закупки.

Согласно пунктам 5 и 7 статьи 20 «Обеспечение исполнения договора» Положения о закупках товаров, работ, услуг ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (далее – Положение о закупке), утвержденного приказом ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» от 31.08.2020 № 693-п, в качестве обеспечения исполнения договора используются либо денежные средства, либо банковская гарантия, при этом выбор способа обеспечения исполнения договора осуществляется Участником закупки, с которым заключается договор; банковская гарантия должна быть выдана банком (далее – Гарант), соответствующими требованиями, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 12 апреля 2018 г. № 440 «О требованиях к банкам, которые вправе выдавать банковские гарантии для обеспечения заявок и исполнения контрактов».

В силу пункта 43 документации о закупке банковская гарантия должна быть выдана банком (далее – Гарант), соответствующим требованиям, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 12 апреля 2018 г. № 440 «О требованиях к банкам, которые вправе выдавать банковские гарантии для обеспечения заявок и исполнения контрактов».

Таким образом, Заказчиком в Положении и закупке и в закупочной документации установлены требования к предоставляемой в качестве обеспечения исполнения договора банковской гарантии.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 12.04.2018 № 440 «О требованиях к банкам, которые вправе выдавать банковские гарантии для обеспечения заявок и исполнения контрактов» (далее – Постановление № 440) установлены требования к банкам, осуществляющим выдачу банковских гарантий в соответствии с частями 1 и 1.1 статьи 45 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Соответствие банков требованиям, указанным в Постановлении № 440, подтверждается нахождением банка в Перечне банков, удовлетворяющим данным требованиям, размещенным на сайте [minfin.ru](http://minfin.ru).

04.12.2020 Общество со своей стороны подписало договор, предоставив при этом в качестве обеспечения исполнения договора банковскую гарантию № ET-22320-И/306942 от 01.12.2020, выданную АО КБ

«Интерпромбанк».

08.12.2020 Заказчиком в адрес Общества было направлено письмо № 1-4671, в котором Заказчик отказывает в принятии предоставленной банковской гарантии на основании несоответствия АО КБ «Интерпромбанк» требованиям, установленным закупочной документацией.

14.12.2020 решением Единой комиссии Заказчика ООО «Амурсвязьсервис» было признано уклонившимся от заключения договора на основании несоответствия представленной банковской гарантии требованиям закупочной документации и положения о закупке.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что банк АО КБ «Интерпромбанк», гарантия которого была предоставлена Участником, в указанном Перечне банков от 19.11.2020 отсутствует.

**3.** В силу части 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Согласно части 3 статьи 5 Закона о закупках перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом, в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения

должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Закон о закупках не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта.

В своих письменных пояснениях, а также в пояснениях представителей Общества на заседании Комиссии Общество указывает на следующие обстоятельства.

Общество, получив от Заказчика письмо 08.12.2020 № 1-4671, в котором Заказчик отказал в принятии банковской гарантии, обратилось за разъяснениями в выдавшее гарантию АО КБ «Интерпромбанк». Обществом было получено письмо № 270/9149 от 08.12.2020, в котором банк указал, что соответствует требованиям, предъявляемым к банкам в соответствии с Постановлением № 440.

Впоследствии Общество предприняло усилия по получению банковской гарантии в банке, включенном в Перечень банков, соответствующих требованиям Постановления № 440.

11.12.2020 Общество направило в адрес Заказчика проект банковской гарантии банка ПАО «Держава». Заказчик в письме 14.12.2020

согласовал возможность предоставления гарантии данного банка. Тем не менее, 14.12.2020 Единой комиссией Заказчика было принято решение о признании Участника уклонившимся от заключения договора.

Общество также указывает, что является добросовестным участником соответствующего рынка. В частности, Общество предоставило 5 заключенных договоров на выполнение аналогичных рассматриваемой закупке работ с исполнением в 2021 году. Кроме того, Общество представило в материалы дела рекомендательное письмо № 2469-19-20 от 16.11.2020 филиала «Камчатчаэронавигация» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД», в котором указывается на добросовестное и качественное исполнение Обществом обязательств по договору № 74 ЗК-2020 от 29.06.2020.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии указал, что Заказчик не оценивает действия Общества при заключении договора как недобросовестные.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области отмечает, что Общество предприняло действия по получению надлежащей банковской гарантии, что свидетельствует об отсутствии намерений уклонения от заключения договора по результатам рассматриваемой закупки. Также Комиссия указывает на добросовестность Общества при участии в закупках и исполнению контрактов в рамках Закона о закупках.

На указанных основаниях Комиссия, признавая факт уклонения Общества от заключения договора, вместе с тем не может признать действия ООО «Амурсвязьсервис» недобросовестными и направленными на умышленное одностороннее нарушение принципов Закона о закупках.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211, Комиссия Магаданского УФАС России

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице

филиала «Аэронавигация Северо-Востока» в отношении ООО «Амурсвязьсервис», в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника от заключения контракта по результатам проведения аукциона в электронной форме «Выполнение работ по подготовке площадки к проведению монтажных работ технологического оборудования DME позиции «Марково» филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (реестровый номер извещения 32009640861) не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.