

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
to37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е РНП - №37-94

по делу №037/06/104-479/2020 (07-02/2020-094)

**об отказе включения сведений о недобросовестном подрядчике в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 31 августа 2020 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 02 сентября 2020 года

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

<...>,

при участии представителей:

ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС»: <...>, <...>,

в отсутствие представителей Департамента дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области (далее – Заказчик) (информация о месте, дате и времени рассмотрения обращения была направлена указанному лицу),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области от Департамента дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области поступили материалы, свидетельствующие о признании ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» (ИНН: 633011870350; 443080, г. Самара, шоссе Московское, д. 55, этаж 13, офис 14-76) уклонившимся от заключения контракта на выполнение работ по разработке проектной документации на устройство переходно-скоростных полос на автомобильных дорогах регионального и межмуниципального значения Ивановской области (открытый конкурс в электронной форме 0133200001720001691) в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Ивановским УФАС России на основании ст. 104 Закона о контрактной системе и Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)» было решено провести проверку факта уклонения ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» от заключения контракта.

Рассмотрев представленные Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области, ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС», АО «ЕЭТП» документы, заслушав представителей ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС», участвовавших в заседании Комиссии Ивановского УФАС России, установлено следующее.

08.07.2020 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещено извещение 0133200001720001691 о проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектной документации на устройство переходно-скоростных полос на автомобильных дорогах регионального и межмуниципального значения Ивановской области.

Начальная (максимальная) цена контракта – 6 700 000 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от №ППИ1 от 10.08.2020 победителем открытого конкурса в электронной форме было признано ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС», предложившее наиболее низкую цену контракта. Протокол подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от 10.08.2020 размещен на официальном сайте 10.08.2020.

Согласно ч. 1 ст. 83.2 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной

процедуры, а в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Согласно ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в ч. 12 ст. 54.7, ч. 8 ст. 69, ч. 8 ст. 82.4, ч. 23 ст. 83.1 Закона о контрактной системе протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением ч. 2.1 ст. 83.2 Закона о контрактной системе), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном ч. 23 ст. 68 Закона о контрактной системе, а также включения информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной п. 2 ч. 4 ст. 54.4, п. 7 ч. 9 ст. 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Как следует из представленных документов, 12.08.2020 Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области своевременно была исполнена обязанность по размещению проекта контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный ч. 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с ч. 1 ст. 37 Закона о контрактной системе или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренные ч. 2 ст. 37 Закона о контрактной системе, а также обоснование цены контракта, суммы цен единиц товара, работы, услуги в

соответствии с ч. 9 ст. 37 Закона о контрактной системе при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

13.08.2020 ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» разместило протокол разногласий к государственному контракту №0133200001720001691 от 13.08.2020.

В соответствии с ч. 5 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи.

13.08.2020 Заказчик разместил на официальном сайте доработанный проект контракта с учетом замечаний победителя электронной процедуры.

Ч. 6 ст. 83.2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

17.08.2020, руководствуясь данной нормой, ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» разместило подписанный проект контракта и в качестве обеспечения исполнения контракта представило банковскую гарантию №16052-20-10 от 14.08.2020, выданную ПАО «Промсвязьбанк».

Согласно ч. 5, 7 ст. 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта

банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления. В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный ч. 5 ст. 45 Закона о контрактной системе, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

Заказчик в принятии указанной банковской гарантии отказал, составив 20.08.2020 протокол о признании победителя уклонившимся от заключения контракта.

Так, в протоколе от 20.08.2020, в том числе указано, что банковская гарантия, представленная Победителем закупки в качестве обеспечения исполнения государственного контракта, «действует по 14 декабря 2020 года включительно», что напрямую не соответствует требованиям конкурсной документации и ч. 2 ст. 45 Закона о контрактной системе, так как минимальный срок действия банковской гарантии должен быть по 19.12.2020 включительно.

Также, в соответствии с условиями, изложенными в последнем абзаце банковской гарантии «Требование Бенефициара по настоящей Гарантии должно быть **получено** Гарантом...».

Следовательно, указанное условие возлагает на Заказчика не предусмотренную Законом о контрактной системе обязанность: обеспечить получение требования платежа по банковской гарантии Гарантом.

Ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним. Правила п. 1 ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон.

Банковская гарантия устанавливает иные условия: не с момента направления требования, а с момента его принятия, что противоречит ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

На основании п. 2 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч. 2 и 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

В рассматриваемом случае положения банковской гарантии не соответствуют ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, Заказчиком правомерно принято решение об отказе в принятии банковской гарантии.

При этом согласно п. 25 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017, представление банковской гарантии, не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе, является основанием для признания победителя торгов уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» надлежащее обеспечение исполнения контракта не представило, следовательно, на основании ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе, считается уклонившимся от заключения контракта.

В связи с вышеуказанным, 20.08.2020 Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» было признано уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную п. 1 - 3 ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

На основании указанной нормы, Департамент дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области направил в Ивановское УФАС России документы, предусмотренные ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе.

Согласно письменным пояснениям ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» и пояснениям представителей Общества, данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, для заключения контракта были предприняты следующие действия:

- в ходе подписания проекта контракта в адрес Заказчика был направлен

проект банковской гарантии для согласования;

- в адрес ПАО «Промсвязьбанк» было направлено заявление с требованием привести текст банковской гарантии в соответствие с требованием Заказчика.

ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» считает, что отмеченные действия определенно были направлены на заключение контракта, что исключает признаки недобросовестности. Также, включением сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» Обществу будет причинен значительный ущерб, в связи с тем, что оно будет лишено возможности участвовать в торгах для обеспечения государственных и муниципальных нужд. В связи с этим, представители Общества просили не включать ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, включается в реестр недобросовестных подрядчиков.

Анализ вышеприведенного положения Закона о контрактной системе свидетельствует о том, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных подрядчиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

По смыслу ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России при рассмотрении вопроса о включении сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, не может ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения победителем тех или иных нормативных требований без выяснения всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

При изложенных выше обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что включение сведений в отношении ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно, так как не отвечает принципам и целям применения

рассматриваемой санкции. Кроме того, действия Общества по заключению контракта не свидетельствуют о его недобросовестном поведении и были направлены на заключение контракта.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные Департаментом дорожного хозяйства и транспорта Ивановской области в отношении ООО «КРЕДМАШ-СЕРВИС» (ИНН: 633011870350; 443080, г. Самара, шоссе Московское, д. 55, этаж 13, офис 14-76), генерального директора – <...>, учредителей Общества – <...>, <...>, <...>, в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения контракта на выполнение работ по разработке проектной документации на устройство переходно-скоростных полос на автомобильных дорогах регионального и межмуниципального значения Ивановской области (открытый конкурс в электронной форме 0133200001720001691) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов комиссии