

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-43-2018

21.11.2018

Магадан

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителя ООО «ТоргИнвест» Л.(дов. б/н от 12.11.2018), заказчика – Государственного учреждения – Управления Пенсионного Фонда Российской Федерации в г. Магадане Магаданской области (межрайонное) Г. (дов.№02-0901/Д-62 от 16.11.2018), рассмотрела материалы, поступившие от Государственного учреждения – Управления Пенсионного Фонда Российской Федерации в г. Магадане Магаданской области (межрайонное) для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки ООО «ТоргИнвест», в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведенного электронного аукциона «Поставка кондиционера с установкой» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки уклонения от заключения контракта и проведения на основании подпункта 2 части 15 статьи 99 Федерального закона 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) внеплановой проверки

УСТАНОВИЛА:

1. 15.10.2018 заказчиком – Государственным учреждением – Управлением Пенсионного Фонда Российской Федерации в г. Магадане Магаданской области (межрайонное) в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка кондиционера с установкой» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 230 000,00 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания

подачи заявок – 24.10.2018 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 25.10.2018; дата проведения аукциона – 29.10.2018.

В соответствии с протоколом заседания единой комиссии по осуществлению закупок от 30.10.2018 на участие в рассматриваемом электронном аукционе были поданы две заявки, которым присвоены порядковые номера №№146, 200 соответственно. Победителем признан участник №146 – ООО «ТоргИнвест», как участник, предложивший наиболее низкую цену контракта.

Протоколом заседания единой комиссии по осуществлению закупок от 08.11.2018 победитель закупки - ООО «ТоргИнвест» признан уклонившимся от заключения контракта, ввиду невыполнения требований, предусмотренных частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе.

2. В соответствии с частью 1 статьи 83.2 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Согласно части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) Закона о контрактной системе, заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт.

Во исполнение указанного требования Заказчиком размещен в единой информационной системе и на электронной площадке проект государственного контракта 02.11.2018.

Согласно части 3 статьи 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 [частью 4](#) настоящей статьи. В случае, если при проведении, в том числе, электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с [частью 1 статьи 37](#) настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные [частью 2 статьи 37](#) настоящего Федерального закона.

Частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе установлено, что в случае, если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет **пятнадцать миллионов рублей и менее** и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, **которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта**, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в [части 1](#) настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с [частью 3](#) настоящей статьи.

Часть 3 статьи 37 Закона о контрактной системе раскрывает понятие информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, - информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), **либо** в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), **либо** в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)).

В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с [частью 2](#) настоящей статьи

Частью 5 статьи 37 Закона о контрактной системе предусмотрено, что, в случае проведения, в том числе, электронного аукциона информация, предусмотренная [частью 3](#) настоящей статьи, предоставляется

участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем конкурса или аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации, предусмотренной частью 3 настоящей статьи, **недостоверной контракт с таким участником не заключается и он признается уклонившимся от заключения контракта**. В этом случае решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается заказчиком в единой информационной системе не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Таким образом, участник закупки, в целях исполнения антидемпинговых мер, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, должен предоставить обеспечение исполнения контракта в полуторном размере от размера, установленного Заказчиком в извещении и аукционной документации – 17250,00 рублей либо предоставить документы, предусмотренные частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Как установлено материалами дела, победителем закупки предложена цена на 46,15% ниже НМЦК – 123 850,00 рублей.

07.11.2018 победителем закупки – ООО «ТоргИнвест» размещен на электронной площадке подписанный государственный контракт, предоставлено обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном извещением о проведении электронного аукциона и аукционной документацией - **11 500,00 рублей** и приложена декларация о подтверждении добросовестности поставщика, а, именно, информация об исполненных 11 государственных и муниципальных контрактах (реестровые номера контрактов, стороны по контрактам, цена контракта).

08.11.2018 протоколом заседания единой комиссии по осуществлению закупок победитель закупки - ООО «ТоргИнвест» признан уклонившимся от заключения контракта, ввиду невыполнения требований, предусмотренных частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе.

В обоснование принятого решения, единая комиссия указывает, что по результатам проверки достоверности представленных сведений установлено, что из представленных 11 контрактов, 10 контрактов исполнены в течение одного года до даты подачи заявки на участие в аукционе, 2 из них исполнены с применением к ООО «ТоргИнвест» неустоек (пеней и штрафов), 1 – в статусе исполнения, то есть фактически не исполнен.

Следовательно, по мнению комиссии Заказчика, требование,

предусмотренное частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, в данном случае, информация, подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), не предоставлены.

Иные варианты предоставления информации, подтверждающие добросовестность, также не представлены.

Представитель ООО «ТоргИнвест» на заседании Комиссии указал, что Заказчиком неправомерно принято указанное решение, поскольку Заказчиком предоставлены 2 контракта, исполненные в течение двух лет, следовательно, закон допускает предоставление четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней).

Кроме того, по утверждению участника закупки, контракт, который в реестре контрактов значится в стадии исполнения, исполнен, однако, Заказчиком не выполнено требование о размещении информации об исполнении контракта в ЕИС.

В подтверждение исполнения контракта, ООО «ТоргИнвест» предоставлены документы, подтверждающие фактическое исполнение (платежное поручение №173474 от 25.01.2018, платежное поручение №847225 от 06.12.2017).

Оценив представленные документы, доводы и пояснения сторон, Комиссия установила, что заявка на участие в электронном аукционе «Поставка кондиционера с установкой» (реестровый номер <...>) ООО «ТоргИнвест» была подана 22.10.2018.

Все контракты, указанные ООО «ТоргИнвест» в декларации о подтверждении добросовестности поставщика исполнены в течение одного года до даты подачи заявки – 22.10.2018.

Довод ООО «ТоргИнвест» о том, что контракты с реестровыми номерами №1410000882917000077, 1490000841917000034 следует считать исполненными за пределами годового периода, отклоняется в виду следующего.

Часть 3 статьи 37 Закона о контрактной системе устанавливает, что информацией, подтверждающей добросовестность участника закупки является информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким

участником:

- в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), **либо**

- в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), **либо**

- в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)).

То есть, на момент подачи заявки участником – ООО «ТоргИнвест», то есть на 22.10.2018, контракты участником должны быть исполнены, о чем соответствующая информация должна быть размещена в реестре контрактов.

Информация о сроках подачи заявок в соответствующих закупочных процедурах, по результатам которых заключены государственные и муниципальные контракты заказчиками с ООО «ТоргИнвест», не может являться датой исполнения контракта, поскольку на срок окончания подачи заявок даже не определен победитель закупки, и, соответственно, не может быть заключен контракт, и, соответственно, исполнен.

Однако, факт исполнения контрактов в течение одного года до даты подачи заявки не может служить безусловным основанием для применения того или иного варианта подтверждения добросовестности, предусмотренного частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе (в данном случае, первого варианта - информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)), так как период времени «в течение двух лет» включает в себя период времени «в течение одного года».

Вместе с тем, Комиссия Магаданского УФАС России не может согласиться с доводом представителя о выполнении ООО «ТоргИнвест» требований, предусмотренных частью 3 статьи 37 Закона о контрактной

системе, ввиду следующего.

По смыслу указанных положений [Закона](#) о контрактной системе при подозрении наличия демпинга, то есть предложения о продаже товара по искусственно заниженной цене с целью устранения конкуренции, надежность участника закупки требует дополнительной проверки, так как заказчик должен убедиться в реальности будущего исполнения заключаемого контракта. Одним из способов такой проверки является представление участником закупки информации о том, что он уже неоднократно являлся таковым и надлежащим образом исполнял свои контрактные обязательства.

Указанная информация содержится в реестре контрактов, который представляется участником закупки в соответствии с [частью 3 статьи 37](#) Закона о контрактной системе.

Более того, Законом о контрактной системе определен единственно возможный (допустимый) способ подтверждения добросовестности - представление соответствующей информации, содержащейся в реестре контрактов.

Правила ведения реестра контрактов, заключенных заказчиками, утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.11.2013 № 1084 (далее – Правила № 1084).

Ведение реестра контрактов осуществляется в электронном виде (пункт 7 Правил № 1084).

Согласно пункту 10 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе и подпункту к) пункта 2 Правил № 1084 в реестр контрактов, среди прочих сведений, включаются информация об исполнении контракта, в том числе информация об оплате контракта, о начислении неустоек (штрафов, пеней) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом, стороной контракта. При этом частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе и пунктом 12 Правил № 1084 предусмотрено, что информация об исполнении контракта направляется заказчиками в Федеральное казначейство в течение трех рабочих дней (с 01.07.2018 – пяти рабочих дней) с даты исполнения контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 103 Закона о контрактной системе и пунктом 14 Правил № 1084 Федеральное казначейство проверяет наличие предусмотренных частью 2 статьи 103 Закона о контрактной системе информации и документов и их соответствие требованиям, установленным Правилами № 1084, и размещает в единой информационной системе информацию и документы в течение трех рабочих дней с даты их получения. В случае несоответствия информации

и документов указанным требованиям такие информация и документы не подлежат размещению в реестре контрактов.

Из приведенных положений Закона о контрактной системе и Правил № 1084 следует, что именно информация, содержащаяся в реестре контрактов (предварительно проверенная Федеральным казначейством), достоверно подтверждает факт надлежащего исполнения заключенных заказчиками государственных (муниципальных) контрактов.

В этой связи, законодатель в части 3 статьи 37 Закона о контрактной системе определил, что добросовестность участника закупки должна быть подтверждена информацией, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, а не какими-либо иными документами (в том числе первичными документами бухгалтерского учета). Отсюда следует, что единственным критерием, по которому определяется достоверность представленной участниками закупки информации об их добросовестности, является ее идентичность информации, содержащейся в реестре контрактов, заключенных заказчиками.

При этом, обязанность проверять информацию об исполнении государственных и муниципальных контрактов путем запроса сведений из иных источников, в том числе, у самого участника закупки, на конкурсную (аукционную) комиссию Законом о контрактной системе не возлагается.

Оценивая же на предмет достоверности информацию, подтверждающую добросовестность такого участника, для аукционной комиссии единственным возможным является использование законодательно предусмотренного критерия – установление наличия информации об исполнении контракта в реестре контрактов.

Как уже было отмечено, Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что из представленной информации об 11 исполненных контрактах, которая подтверждает добросовестность участника закупки – ООО «ТоргИнвест», один из контрактов (реестровый номер <...>), в соответствии с информацией, размещенной в реестре контрактах, находится в стадии исполнения.

В части 3 статьи 37 Закона о контрактной системе идет речь об исполненных контрактах, а не о тех, по которым исполнение еще производится, но не окончено. Предоставление информации о контрактах, по которым еще не истек срок исполнения обязательств участника закупки, не может подтверждать добросовестность последнего, так как контрактные обязательства еще могут быть

нарушены.

Следовательно, аукционная комиссия Заказчика правомерно признала представленную ООО «ТоргИнвест» информацию о подтверждении добросовестности несоответствующей требованиям части 2,3 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Комиссия критично относится к доводам ООО «ТоргИнвест» о фактическом исполнении контракта, информация об исполнении которого не была размещена в реестре контрактов по вине заказчика, а также предоставленным ООО «ТоргИнвест» документам, подтверждающие фактическое исполнение контракта с реестровым номером № 2410800140917000047 (платежное поручение №173474 от 25.01.2018, платежное поручение №847225 от 06.12.2017), в силу следующего.

В соответствии с частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе участник закупки, выбирая из предусмотренных положениями данной нормы вариантов, самостоятельно определяет объем предоставляемой информации, как по периоду, так и по количеству контрактов. Во избежание признания представленной информации недостоверной ООО «ТоргИнвест» должно было убедиться в том, что информация об исполнении указанных им государственных и муниципальных контрактов содержится в реестре контрактов, заключенных заказчиками. При этом ООО «ТоргИнвест» еще до подачи заявки на участие в аукционе имело реальную возможность установить в реестре контрактов наличие или отсутствие информации об исполнении контрактов и в последнем случае обратиться к заказчикам с требованием внести информацию об исполнении контрактов в реестр контрактов.

Принимая решение об участии в закупке на заключение контракта и подавая соответствующую заявку, участник закупки становится участником аукциона и несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречии с требованиями этого Закона, в том числе таких, как отклонение его заявки в связи с представлением недостоверной информации.

3. Включение ООО «ТоргИнвест» в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности ООО «ТоргИнвест» в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной

ответственности такое включение ООО «ТоргИнвест» в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении ООО «ТоргИнвест» в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта уклонения от заключения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

На заседании Комиссии, как уже было отмечено, ООО «ТоргИнвест» предоставлены документы бухгалтерской отчетности, подтверждающие исполнение контракта с реестровым номером № 2410800140917000047 (платежное поручение №173474 от 25.01.2018, платежное поручение №847225 от 06.12.2017), информация о котором не размещена в реестре контрактов, что послужило признанием ООО «ТоргИнвест» уклонившимся от заключения контракта.

Также представителем ООО «ТоргИнвест» отмечено, что умысла на уклонение от заключения контракта у победителя закупки не было, а предоставление единственного контракта (из 11-ти представленных), информация о котором отсутствует в реестре контрактов по вине Заказчика, была включена в декларацию о подтверждении добросовестности, ввиду отсутствия должной осмотрительности и технической ошибки.

Кроме того, ООО «ТоргИнвест» предоставлены документы, подтверждающие добросовестность победителя закупки, выразившаяся в действиях, направленных на исполнение контракта.

Так, 08.11.2018 ООО «ТоргИнвест» был оплачен (платежное поручение №450) счет на оплату №ДК-00001684 от 30.10.2018 за приобретение сплит-систем настенных, в материалах дела имеется переписка по вопросу отгрузки приобретенных кондиционеров в г. Магадан.

Исследовав представленные материалы и пояснения, выслушав мнение представителей сторон, Комиссия пришла к выводу, что со стороны ООО «ТоргИнвест» отсутствуют признаки недобросовестного поведения.

ООО «ТоргИнвест» были совершены действия, направленные как на заключение контракта (в срок подписан проект контракта, предоставлено обеспечение исполнения контракта, декларация о подтверждении добросовестности участника закупки), так и на его исполнение (приобретение кондиционеров).

Отсутствие информации об исполнении контрактов, сведения и документы об исполнении которых участник закупки представил в подтверждении своей добросовестности, само по себе **не может служить достаточным доказательством недобросовестности такого участника закупки**, однако в силу положений статьи 37 Закона о контрактной системе является **достаточным доказательством недостоверности предоставленной** таким участником **информации** с соответствующими правовыми последствиями (в виде обязательного отклонения заявки).

На основании изложенного и в соответствии со ст.104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Государственным учреждением – Управлением Пенсионного Фонда Российской Федерации в г. Магадане Магаданской области (межрайонное) в отношении общества с ограниченной ответственностью «ТоргИнвест» (ИНН 4909123455, ОГРН 1164910050711, юридический адрес: 685000, Магаданская обл., г. Магадан, ул. Речная, д. 10), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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