

18.11.2016

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю закупок в составе:

в присутствии представителей:

- КГКУ «Служба заказчика Минстроя края», (представители по доверенности);
- комитет государственного заказа Правительства Хабаровского края (надлежаще уведомленный представитель о дате и времени рассмотрения, не явился);
- ООО «Гарант-Строй», ... (представитель по доверенности),

рассмотрев заявление заказчика КГКУ «Служба заказчика Минстроя края» и представленные материалы дела № 7-3/240,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в соответствии со 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), поступило обращение от заказчика КГКУ «Служба заказчика Минстроя края» о включении сведений ООО «Гарант-Строй» в реестр недобросовестных поставщиков (письмо от 26.10.2016) при уклонении победителя от заключения контракта по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер закупки 0122200002516007451).

Заказчиком в Хабаровское УФАС России представлены необходимые документы, предусмотренные «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», утвержденных Постановлением Правительства РФ № 1062 от 25.11.2013 года.

Комиссия Хабаровского УФАС России в результате осуществления внеплановой проверки на основании ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение об осуществлении закупки размещено на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети Интернет www.zakupki.gov.ru) 27.09.2016;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

3) предмет контракта – выполнение работ по капитальному ремонту объекта "Жилые помещения, построенные для граждан, пострадавших в результате чрезвычайной ситуации, вызванной крупномасштабным наводнением в Хабаровском крае в 2013г" (реестровый номер закупки 0122200002516007451);

4) начальная (максимальная) цена контракта – 2 023 183,00 копеек;

5) согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 05.10.2016, комиссия рассмотрела единственную заявку (ООО «Гарант-Строй») и приняла решение о соответствии требованиям Закона о контрактной системе и документации.

21.10.2016 КГКУ «Служба заказчика Минстроя края» в ЕИС опубликован протокол отказа от заключения контракта (основание – уклонение от заключения контракта).

В ответ на запрос Хабаровского УФАС России (письмо от 27.10.2016) ООО «Гарант-Строй» представлены письменные пояснения (письмо от 10.11.2016), согласно которым указывают следующее.

При подготовке заявки на участие в закупке 0122200002516007451 аукционная документация не была изучена обществом надлежащим образом. При более детальном изучении документации (территориального расположения и набора работ, составляющих предмет контракта) установлено, что предмет закупки не соответствует территориальному предпочтению и специфике работ, выполняемых ООО «Гарант-Строй».

В связи с этим, учитывая важность объекта и сжатые сроки исполнения работ, для поиска путей безусловного и надлежащего исполнения контракта, был проведен ряд совещаний с участием сотрудников КГКУ «Служба заказчика Минстроя края» по рекомендации которого, был определён субподрядчик (ООО «Востокбизнесстрой»), имеющий опыт выполнения аналогичных работ в Амурском районе.

В ходе трёхсторонних совещаний (заказчик, генподрядчик, субподрядчик) был согласован механизм оплаты работ, исключающий любую возможность удержания генподрядчиком средств, перечисленных заказчиком (договор уступки права требования), а также была установлена необходимость продления сроков исполнения работ и механизм продления сроков (размещение протоколов разногласий к проекту контракта).

В соответствии с указанной выше договорённостью, ООО «Гарант-Строй», 12.10.2016 05:46 (по московскому времени), опубликовало протокол разногласий по проекту контракта. Причина отклонения проекта контракта: «В контракт включены положения взыскания пеней и штрафов, не соответствующие равноправию

Сторон в контракте».

В период с 15 - 16 октября 2016 года проведены дополнительные обследования объекта, где необходимость продления сроков выполнения работ, являющихся предметом контракта, подтвердилась.

ООО «Гарант-Строй» подготовило проекты договоров субподряда и уступки прав требования (цессии).

ООО «Востокбизнесстрой» было готово 22 октября 2016 года приступить к работам.

В соответствии с указанными выше договоренностями, ООО «Гарант-Строй» 20.10.2016 09:11 (по московскому времени) опубликовало второй протокол разногласий к проекту контракта. Причина отклонения проекта контракта: "Исправление выявленных опечаток".

Однако, несмотря на достигнутые ранее договоренности, заказчик, 21.10.2016 11:53 (по московскому времени), опубликовал протокол отказа от заключения контракта.

На заседании Комиссии Хабаровского УФАС России представитель ООО «Гарант-Строй» поддержал ранее представленные письменные пояснения, в полном объеме.

Дополнительно указал, что не считает свои действия уклонением от заключения контракта.

В результате изучения материалов дела, исходя из конкретных обстоятельств материалов дела 7-3/240, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 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, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно части 2 статьи 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 части 13 статьи 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).

07.10.2016 через оператора электронной площадки заказчиком победителю ООО «Гарант-Строй» направлен контракт для подписания.

12.10.2016 ООО «Гарант-Строй» направило протокол разногласий к контракту (п. 3.3, 4.3.6, 8.1, 8.2, 9.3, 9.3.1, проекта контракта изложены в новой редакции, п. 8.5, 8.6, 8.7, 8.8, 9.3.2, 9.4, 9.5, 9.10 проекта контракта исключены), который заказчиком 14.10.2016 был отклонен.

18.10.2016 заказчику от оператора электронной площадки поступило уведомление об уклонении ООО «Гарант-Строй» от заключения контракта.

20.10.2016 ООО «Гарант-Строй» направило второй протокол разногласий к контракту (исправлены опечатки и недочеты п. 1.1, 1.2, 4.4.19, 5.1, 5.2, 5.3, 7.3, 8.7, 9.10 проекта контракта).

21.10.2016 опубликован протокол отказа от заключения контракта (основание – уклонение от заключения контракта).

На основании вышеизложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что заказчиком КГКУ «Служба заказчика Минстроя края» соблюдена процедура признания победителя уклонившимся от заключения контракта в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

В ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Включение хозяйствующего субъекта 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 хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру

совершенного правонарушения.

В соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 [N 13-П](#) и от 21.11.2002 [N 15-П](#), при рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от заключения государственного контракта заказчик (уполномоченный орган) государственной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе и обязан исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному (муниципальному заказчику) заказчику.

Из положений [пункта 1](#) приказа ФАС России от 27.08.2007 N 267 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках" следует, что при поступлении сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения государственного контракта антимонопольный орган должен провести проверку и установить факт уклонения данного лица от заключения государственного контракта с заказчиком (обстоятельства, свидетельствующие о намерении отказаться от заключения), и только в случае подтверждения указанного факта он осуществляет размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков.

В силу указанной позиции Комиссией Хабаровского УФАС России дана оценка действиям хозяйствующего субъекта ООО «Гарант-Строй», в результате которой Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводам.

Принимая участие в закупке, хозяйствующий субъект ООО «Гарант-Строй» осуществляет предпринимательскую деятельность, которая в соответствии со [статьей 2](#) Гражданского кодекса РФ является самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

При этом в любом случае любые действия хозяйствующего субъекта при осуществлении им предпринимательской деятельности должны осуществляться в установленном законом порядке.

Исходя из буквального толкования вышеприведенных норм права, учитывая социальную значимость предмета закупки (выполнение работ по капитальному ремонту объекта "Жилые помещения, построенные для граждан, пострадавших в результате чрезвычайной ситуации, вызванной крупномасштабным наводнением в Хабаровском крае в 2013г"), учитывая, что ООО «Гарант-Строй» обязанный соблюдать действующее законодательство, допустил не внимательное отношение к требованиям Закона о контрактной систем, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу, что в действиях вышеуказанного хозяйствующего субъекта есть умысел на уклонение от заключения контракта по вышеуказанной

закупке.

Более того, на стадии заключения контракта хозяйствующим субъектом не предпринято никаких действий подтверждающих намерение заключить его, более того направленные протоколы разногласий, не соответствуют требованиям Закона о контрактной системе, только подтверждает бездействия общества.

В силу приведенных доводов, Комиссия Хабаровского УФАС России усматривает в действиях ООО «Гарант-Строй» умысел на уклонение от заключения контракта.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Хабаровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Включить сведения об ООО «Гарант-Строй» (ИНН 2723076326, КПП 272401001 ОГРН 1062723006147; юридический адрес 680052, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Горького, д. 37) в связи с уклонением от заключения контракта по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту объекта "Жилые помещения, построенные для граждан, пострадавших в результате чрезвычайной ситуации, вызванной крупномасштабным наводнением в Хабаровском крае в 2013г" (извещение 0122200002516007451), в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года;

2. Включить сведения об учредителе (участнике) юридического лица ООО «Гарант-Строй» ... в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года;

3. Датой включения сведений, указанных в п. 1,2 настоящего решения, считать дату размещения сведений в Единой информационной системе (сайт в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru>).

Настоящее решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Хабаровского края в течение трех месяцев со дня его оглашения.