РЕШЕНИЕ № 043/06/104-465/2019

«04» сентября 2019 года

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

рассмотрев материалы МКУ «КПиСП» о включении сведений об ООО «Фруктторг» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

28.08.2019 г. в Кировское УФАС России на основании ст. 104 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) от МКУ «КПиСП» (далее – Заказчик) поступили сведения об уклонении ООО «Фруктторг» (далее – Поставщик) от заключения контракта на поставку свежих овощей и фруктов свежих (извещение № 0140300040819001107).

В соответствии с ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе рассмотрение данного материала назначено на 04.09.2019 г.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона 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 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 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 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

В соответствии с ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, в случае поступления сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения контракта и отсутствия документов, свидетельствующих об отказе участника размещения заказа от заключения контракта, уполномоченный, на осуществление контроля в сфере размещения заказов, федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта уклонения участника размещения заказа от заключения контракта.

В связи с отсутствием документов, свидетельствующих об отказе участника закупки от заключения контракта, комиссия Кировского УФАС России проводит проверку факта уклонения Заявителя от заключения контракта.

Представители Поставщика пояснили, что контракт был подписан в регламентированный срок, а банковская гарантия, согласно пояснениям Банка, была 23.08.2019 направлена в реестр банковских гарантий и на площадку Заказчика, т.е. на момент признания участника уклонившимся от подписания контракта, он обладал информацией о полученной Обществом банковской гарантии. Также сообщили, что при подписании контракта не было возможности прикрепить банковскую гарантию, поэтому прикрепили гарантийное письмо.

Представитель Заказчика подтвердил факт того, что знал о полученной Поставщиком банковской гарантии, но в соответствии с установленной процедурой подписания контракта, банковская гарантия должна быть прикреплена к контракту, так как ее отсутствие автоматически фиксируется на электронной площадке.

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

02.08.2019 года на официальном сайте ЕИС размещено извещение № 0140300040819001107 о проведении электронного аукциона на поставку свежих овощей и фруктов.

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 840 135,00 рублей

Согласно протоколу № А-1120/19-2 подведения итогов электронного аукциона от 15.08.2019г., победителем признано ООО «Фруктторг» с предложением о цене контракта 2 783 077,16 руб.

Согласно части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона 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 в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

19.08.2019 оператор электронной площадки разместил направленный Заказчиком проект контракта для его подписания ООО «Фруктторг».

В соответствии с ч. 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 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 частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона.

Согласно ч. 2 ст. 37 Закона о контрактной системе 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, превышающем в соответствии с ч. 1 настоящей статьи, в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении конкурса или аукциона, но не менее чем в размере аванса (если контрактом предусмотрена выплата аванса), или информации, подтверждающей добросовестность такого участника в соответствии с частью 3 настоящей статьи, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Регламентированный срок для подписания контракта был установлен 26.08.2019 года.

Поставщик соответствующим образом 23.08.2019 года подписал контракт и разместил его на электронной площадке с гарантийным письмом. Этой же датой была получена банковская гарантия № 1407115 с учетом ст. 37 Закона о контрактной системе, но в соответствии с положениями с ч. 3 статьи 83.2 вышеуказанного Закона Поставщик в регламентированный срок не разместил данный документ на сайте закупок.

Согласно части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается Заказчиком 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 такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

27.08.2019 Заказчиком на сайте закупок размещен протокол о признании ООО «Фруктторг» уклонившимся от заключения контракта, а 28.08.2019 информация о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков была направлена в антимонопольный орган.

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

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

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Термин "уклонение от заключения контракта" предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

Следовательно, 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 противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Как свидетельствуют представленные документы и пояснения представителей Поставщика, были произведены все действия, направленные на заключение контракта: получена банковская гарантия в соответствии со ст. 37 Закона о контрактной системе, подписан и размещен надлежащим образом муниципальный контракт на поставку свежих овощей и фруктов. Из-за отсутствия опыта участия в торгах, Поставщик считал, что направление банком гарантии в реестр банковских гарантий и на площадку Заказчика, является достаточным для заключения контракта.

Согласно информации, размещенной в открытом доступе в ЕИС, ООО «Фруктторг» в течение одного периода (1 – 2 августа 2019) приняло участие в 5 закупках, из которых в 3 было признано победителем. Ранее Общество в закупках не участвовало, что свидетельствует об отсутствии опыта участия в торгах.

Таким образом, отсутствие опыта участия в закупках, неправильное применение норм Закона, могут свидетельствовать об отсутствии вины, в виде прямого умысла, в действиях ООО «Фруктторг» по размещению информации на сайте закупок при заключении контракта.

Учитывая представленные документы и информацию, пояснения сторон, Кировское УФАС России считает возможным не включать сведения об ООО «Фруктторг» 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 МКУ «КПиСП» об уклонении ООО «Фруктторг» от заключения контракта на поставку свежих овощей и фруктов (извещение № 0140300040819001107), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.