

РЕШЕНИЕ

по делу № 06-09/РНП-51-75

05 августа 2015 года

город Мурманск

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области (далее по тексту решения – Комиссия Мурманского УФАС) в составе:

Врио председателя Комиссии Мурманского УФАС: начальник отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области – Воронина К.Ф.,

члены Комиссии Мурманского УФАС:

Фирсова Н.М. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов Управления Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области,

Трофимова А.О. – специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

при участии:

представителей Мурманской таможни – <...>(доверенность от 03.08.2015 № 25-22/11084), <...> (доверенность от 27.03.2015 № 25-22/04407), <...>(доверенность от 26.11.2014 №25-26/17336), <...>(доверенность от 03.08.2015 №25-22/11083),

представителей общества с ограниченной ответственностью «ИнСтрой» - <...> (доверенность от 01.06.2014 б/н), <...> (доверенность от 20.12.2014 б/н),

рассмотрев обращение, представленное Мурманской таможней (далее по тексту решения — Заказчик) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «ИнСтрой» (далее по тексту решения – ООО «ИнСтрой», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков, и в результате внеплановой проверки, проведённой в соответствии с частью 7 статьи 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 по тексту решения – Закон о контрактной системе), пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

УСТАНОВИЛА:

24 июля 2015 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Мурманской области от Заказчика поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «ИнСтрой» (ИНН юридического лица: 5190904480, сведения об

учредителях (физическом лице), членах коллегиального исполнительного органа, лицах, исполняющих функции единоличного исполнительного органа юридического лица: ИНН: 510600794250, 510103890690 ФИО: <...>, <...>; адрес: 183025, г. Мурманск, ул. Гвардейская, д.7 оф.2) в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением Общества от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту фасада служебно-производственного здания Мурманской таможни (Утепление и облицовка фасада)» (номер закупки: 0349100003815000026) (далее по тексту решения – Электронный аукцион).

Комиссия Мурманского УФАС в результате осуществления проверки факта уклонения Общества от заключения контракта при проведении Электронного аукциона и проведения на основании пункта 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки установила следующее.

Из существа дела следует, что 31 марта 2015 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг размещено извещение о проведении Электронного аукциона.

Заказчик: Мурманская таможня.

Наименование объекта закупки: выполнение работ по капитальному ремонту фасада служебно-производственного здания Мурманской таможни (Утепление и облицовка фасада).

Начальная (максимальная) цена контракта: 18291911,60 руб.

Согласно протоколу подведения итогов Электронного аукциона от 27.05.2015 года, победителем признано ООО «ИнСтрой» (защищенный номер заявки 4) с ценой контракта 11 942 540,44 (Одиннадцать миллионов девятьсот сорок две тысячи пятьсот сорок) рублей, 44 копейки.

Таким образом, начальная (максимальная) цена контракта была снижена на 34,71 %.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе 02 июня 2015 года Заказчик посредством электронной торговой площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» направил Обществу проект контракта.

Частью 3 статьи 70 Закона о контрактной системе определено, что в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проекта контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ,

подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона 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, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Согласно части 4 статьи 70 Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

08 июня 2015 года Общество направило Заказчику протокол разногласий.

11 июня 2015 года Заказчик на основании части 5 статьи 70 Закона о контрактной системе повторно направил ООО «ИнСтрой» проект контракта с указанием причин отказа учесть содержащиеся в протоколе разногласий замечания Общества.

В соответствии с частью 6 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный частью 4 настоящей статьи протокол разногласий.

17 июня 2015 года ООО «ИнСтрой» повторно направляет протокол разногласий.

19 июня 2015 года действия по подписанию контракта на площадке заблокированы, в виду обжалования Обществом в Мурманское УФАС России действий Заказчика.

22 июня 2015 года действия по подписанию контракта на площадке были возобновлены, так как 22 июня ООО «ИнСтрой» направило в Мурманское УФАС России ходатайство об отзыве жалобы.

22 июня 2015 года Заказчик посредством электронной торговой площадки – ЗАО «Сбербанк-АСТ» направил Обществу проект контракта с внесенными изменениями.

Согласно части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом (часть 4 статьи 96 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 5 статьи 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.

24 июня 2015 года Общество направило Заказчику контракт, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещенной закупки, а также документ об обеспечении исполнения контракта – банковскую гарантию от 16.06.2015 года № 2216/8627/0374/15/112 (далее по тексту решения – банковская гарантия) на сумму 5 487 573, 48 (Пять миллионов четыреста восемьдесят семь тысяч пятьсот семьдесят три) рубля, 48 копеек – 30% от начальной (максимальной) цены контракта.

Согласно части 5 статьи 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.

Пунктом 5 части 2 статьи 45 Закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 Закона о контрактной системе.

В пункте 11.1 проекта контракта указано, что срок действия контракта: с даты заключения Контракта в порядке, установленном Законом о контрактной системе, по 30.11.2015 года.

В силу части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:

- 1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;
- 2) несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи;

3) несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В силу части 6 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на двадцать пять и более процентов по отношению к начальной (максимальной) цене контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, предоставляет обеспечение исполнения контракта с учетом положений статьи 37 настоящего Федерального закона.

Частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе определено, что если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет более чем пятнадцать миллионов рублей 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 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).

Согласно части 2 статьи 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, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

Как было указано ранее, Общество снизило начальную (максимальную) цену контракта на 34,71 %.

Обеспечение исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в документации о проведении аукциона, ООО «ИнСтрой» не предоставлено.

Кроме того, в представленной Обществом банковской гарантии срок действия банковской гарантии превышает срок действия контракта только на 15 дней, что противоречит требованиям пункта 11.1 проекта контракта.

Частью 13 статьи 70 Закона о контрактной системе определено, что 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).

Также в соответствии с частью 6 статьи 37 Закона о контрактной системе обеспечение, указанное в частях 1 и 2 настоящей статьи, предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае уклонение участника закупки от заключения контракта оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

В связи с не представлением ООО «ИнСтрой» в установленный срок обеспечения исполнения контракта Заказчик в соответствии с частью 13 статьи 70, частью 6 статьи 37 и частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе признал Общество уклонившимся от подписания контракта (протокол о признании участника уклонившимся от подписания контракта от 29.06.2015 года).

Согласно части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, в случае, если контракт заключен с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта и заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> заказчик в течение трех рабочих дней с даты заключения контракта с указанным участником направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи, а также выписку из протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в закупке или из протокола о результатах закупки в части определения поставщика (подрядчика, исполнителя), участника закупки, заявке или предложению которого присвоен второй номер <...> и иные свидетельствующие об отказе победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта документы.

22 июля 2015 года Заказчик заключил контракт с участником Электронного аукциона - общество с ограниченной ответственностью «Альфа ЭнергоСтрой», предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем Электронного аукциона.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, 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.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Как было указано ранее, 24 июля 2015 года Заказчик направил в адрес контролирующего органа сведения в отношении ООО «ИнСтрой» для решения

вопроса о включении сведений в отношении Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

Из смысла части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе следует, что в реестр недобросовестных поставщиков, могут быть включены лишь те участники размещения закупки, которые осуществляли умышленные действия по уклонению от заключения контракта. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по сути является санкцией за недобросовестное поведение (злоупотребление и умышленность) поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

Комиссия Мурманского УФАС полагает, что для решения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков необходимо подходить в каждом случае индивидуально, учитывая все обстоятельства дела.

Изучив представленные Обществом письменные пояснения от 04.08.2015 года, Комиссия Мурманского УФАС пришла к выводу, что в действиях ООО «ИнСтрой» отсутствуют признаки недобросовестности в виду следующего.

Согласно пояснениям Общество 15 июня 2015 года направило посредством электронной почты в адрес Заказчика проект банковской гарантии с целью согласования ее и внесения, в случае необходимости, в банковскую гарантию изменений.

Действия Общества были направлены на заключение контракта.

Законом о контрактной системе не предусмотрена процедура согласования проекта банковской гарантии. Однако Комиссия Мурманского УФАС считает, что у Заказчика отсутствовал запрет на согласование указанной банковской гарантии с целью устранения недочетов по ее содержанию, которые впоследствии могли привести к непринятию со стороны Заказчика такой банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

Замечания по проекту банковской гарантии были представлены Обществу только 24 июня 2015 года после подписания проекта контракта ООО «ИнСтрой» и направления его в адрес Заказчика посредством торговой электронной площадки.

После получения от Заказчика замечаний по банковской гарантии Общество в срочном порядке согласовало с ОАО «Сбербанк России» все замечания до 26 июня 2015 года. Однако возможности замены обеспечения исполнения контракта, размещенного на электронной площадке, после подписания контракта не предусмотрено.

29 июня 2015 года (крайний срок для подписания проекта контракта со стороны Общества) ООО «ИнСтрой» перечислило на расчетный счет Заказчика недостающую сумму обеспечения исполнения контракта в размере 2 743 786, 74 (Два миллиона семьсот сорок три тысячи семьсот восемьдесят шесть) рублей 74 копейки, что подтверждается платежным поручением № 499 от 29.06.2015 года.

30 июня 2015 года Общество посредством факсимильной связи получило от Заказчика письмо о невозможности принять денежные средства в качестве обеспечения исполнения контракта.

ООО «ИнСтрой» направило Заказчику письмо от 09.07.2015 года № 48/1 с приложением копии письма от ОАО «Сбербанк России», в котором предлагало заменить ранее направленную банковскую гарантию на банковскую гарантию, отвечающую требованиям Заказчика. Ответ Заказчика в адрес Общества не поступал.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов, проведения проверки достоверности фактов, Комиссия Мурманского УФАС пришла к выводу, что Общество не имело умысла уклониться от подписания контракта, предпринимало действия для его заключения.

Формальный факт уклонения ООО «ИнСтрой» от заключения контракта, выразившийся в непредставлении обеспечения исполнения контракта, не свидетельствует о совершении юридическим лицом именно виновных, недобросовестных действий, а потому включение ООО «ИнСтрой» в реестр недобросовестных поставщиков не является необходимой мерой ответственности и несоразмерно характеру допущенного нарушения.

Таким образом, осуществленное в соответствии с частью 18 статьи 44 Закона о контрактной системе блокирование операций по счету для проведения операций по обеспечению участия в аукционе в электронной форме участника размещения закупки – ООО «ИнСтрой» (ИНН юридического лица: 5190904480, сведения об учредителях (физическом лице), членах коллегиального исполнительного органа, лицах, исполняющих функции единоличного исполнительного органа юридического лица: ИНН: 510600794250, 510103890690 ФИО: <...>, <...>; адрес: 183025, г. Мурманск, ул. Гвардейская, д.7 оф.2), подавшего заявку на участие в Электронном аукционе, в отношении денежных средств в размере обеспечения заявки на участие в Электронном аукционе, подлежит прекращению.

Руководствуясь статьёй 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Мурманского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью ООО «ИнСтрой» (ИНН юридического лица: 5190904480, сведения об учредителях (физическом лице), членах коллегиального исполнительного органа, лицах, исполняющих функции единоличного исполнительного органа юридического лица: ИНН: 510600794250, 510103890690 ФИО: <...>, <...>; адрес: 183025, г. Мурманск, ул. Гвардейская, д.7 оф.2) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.