

1. Федеральному государственному
бюджетному образовательному
учреждению высшего образования
«Хакасский государственный
университет им. Н.Ф. Катанова»

пр. Ленина, д.90, г. Абакан, Республика
Хакасия, 655000

univer@khsu.ru

2. ООО «РосНефтеПродукт»

проезд Котельный, д.1, г. Минусинск,
Красноярский край, 662610

rpn-minusa@yandex.ru

14.07.2016 № 06-3926/НК

РЕШЕНИЕ

**по делу № РНП-19-16-60 об отказе во включении сведений
в реестр недобросовестных поставщиков**

12 июля 2016 года

г. Абакан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю закупок,

рассмотрев обращение государственного заказчика – ФГБОУ ВО ХГУ им. Н.Ф. Катанова о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «РосНефтеПродукт»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия 28.06.2016 года (входящий № 3427) поступило обращение

государственного заказчика – ФГБОУ ВО ХГУ им. Н.Ф. Катанова о недобросовестном поставщике ООО «РосНефтеПродукт» в связи с уклонением победителя закупки от заключения государственного контракта на поставку автомобильного бензина и дизельного топлива (закупка № 0180100002816000051).

Для принятия решения о включении (об отказе во включении) сведений об ООО «РосНефтеПродукт» в РНП в соответствии со статьей 104 Федерального закона Российской Федерации от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе в сфере закупок), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, заместителем руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия «...» принято решение о назначении места, даты и времени заседания комиссии о рассмотрении информации, представленной государственный заказчиком – ФГБОУ ВО ХГУ им. Н.Ф. Катанова о включении сведений об ООО «РосНефтеПродукт» в РНП в связи с уклонением от заключения государственного контракта на поставку автомобильного бензина и дизельного топлива (закупка № 0180100002816000051).

В связи с этим, были направлены соответствующие письма в адрес государственного заказчика и ООО «РосНефтеПродукт». Также у общества запрошены письменные пояснения о причинах уклонения от заключения государственного контракта.

Присутствующий на рассмотрении представитель заказчика пояснил, что заказчиком 18 мая 2016 г. на сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее - «ЕИС») размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме (далее также - аукцион) на право заключения контракта на поставку автомобильного бензина и дизельного топлива № ЭА-27/16 (номер закупки в ЕИС: 0380100002816000051).

После проведения аукциона и рассмотрения вторых частей заявок победителем аукциона признано общество с ограниченной ответственностью «РосНефтеПродукт». Протокол подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № ЭА-27-2/16 размещен на сайте Единой электронной торговой площадки 06.06.2016 г.

14.06.2016 г. в ЕИС заказчиком размещен проект контракта на поставку автомобильного бензина и дизельного топлива с включением в него цены, предложенной победителем, и представленного им перечня АЗС. До окончания срока подписания победителем аукциона проекта контракта - 03 ч. 59 мин. 21.06.2016 г. (GMT +7) проект контракта подписан не был, что

подтверждается распечаткой с сайта Единой электронной торговой площадки и сообщением с этого сайта.

Победитель аукциона уклонился от заключения контракта.

Вместе с тем указывает представитель заказчика, что победитель аукциона с целью заключения контракта направил на электронный адрес заказчика сведения,

необходимые для включения в проект контракта, а именно - перечень АЗС (скриншот прилагается), а также оплатил сумму обеспечения исполнения контракта и разместил в ЕИС копию платежного поручения об оплате, хотя и за пределами для оплаты и размещения установленного срока (копии платежного поручения прилагаются).

В соответствии с частью 14 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок в случае, если победитель электронного аукциона признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе заключить контракт с участником аукциона, предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене, следующие после условий, предложенных победителем такого аукциона. В случае согласия этого участника заключить контракт он признается победителем аукциона, и проект контракта, прилагаемый к документации об аукционе, составляется заказчиком путем включения в проект контракта условий его исполнения, предложенных этим участником.

Исходя из этой нормы Закона о контрактной системе в сфере закупок заказчиком 23.06.2016 г. направлено предложение заключить контракт участнику аукциона обществу с ограниченной ответственностью «ПЕРЕКРЕСТОК ОЙЛ ХАКАСИЯ», сделавшему лучшее предложение о цене контракта после победителя аукциона. 24.06.2016 г. заказчиком получено письмо ООО «ПЕРЕКРЕСТОК ОЙЛ ХАКАСИЯ» с отказом от заключения контракта.

Контракт на поставку автомобильного бензина и дизельного топлива в настоящее время не заключен в связи с не подписанием его победителем аукциона ООО «РосНефтеПродукт», вместе с тем участник аукциона ООО «ПЕРЕКРЕСТОК ОЙЛ ХАКАСИЯ», предложение которого о цене контракта является вторым после победителя, отказался от заключения контракта.

Согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в сфере закупок информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, включается в реестр недобросовестных поставщиков.

Частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе в сфере закупок определено 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».

На основании изложенного ФГБОУ ВО ХГУ им. Н.Ф. Катанова направило документы и информацию в соответствии частью 4 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок для рассмотрения вопроса о включении сведений о победителе электронного аукциона, уклонившемся от заключения контракта, в реестр недобросовестных поставщиков.

Присутствующий на рассмотрении представитель ООО «РосНефтеПродукт» пояснил следующее.

ООО «РосНефтеПродукт» была подана заявка на участие в аукционе в электронной форме, реестровый номер <...> .

В соответствии с протоколом № 27-2-16 подведения итогов открытого аукциона в электронной форме от 06.06.2016 г. ООО «РосНефтеПродукт» было признано победителем аукциона.

В регламентированный срок, 20.06.2016 г., ООО «РосНефтеПродукт» не смогло подписать проект контракта.

Общество считает включение сведений об ООО «РосНефтеПродукт» в реестр недобросовестных поставщиков нецелесообразным и противоречащим закону, по следующим основаниям.

Частью 13 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок определены случаи, в которых победитель аукциона в электронной форме или иной участник аукциона, с которым заключается государственный или муниципальный контракт, признается уклонившимся от заключения контракта, а именно 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).

Признание Участника размещения заказа уклонившимся от заключения контракта, по своей сути является санкцией за недобросовестные поведения такого участника, выразившееся в отказе заключать контракт по итогам проведения открытого аукциона в электронной форме, в котором такой участник признан победителем.

Вместе с тем, проанализировав действующее законодательство Российской Федерации, изучив практику, применяемую Антимонопольными органами, а также судебную практику, касающуюся проведения государственных закупок и вопроса о включении организаций в списки недобросовестных поставщиков, общество обращает внимание комиссии на следующее.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П. меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать

возможность их произвольного истолкования и применения.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков Антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В каждом подобном случае Антимонопольным органом должна проводиться проверка факта уклонения участника размещения заказа от подписания контракта, проведение которой является обязательным в случае непредставления заказчиком документов, однозначно подтверждающих отказ от подписания контракта, при этом не направление подписанного контракта в регламентированный срок, нельзя расценивать как отказ от подписания контракта.

Так, регламентированный срок подписания проекта контракта был установлен 20.06.2016 г.

Однако, в связи с выходом из строя локальной сети, ООО «РосНефтеПродукт» не смогло подписать проект контракта.

ООО «РосНефтеПродукт» незамедлительно обратилось в технический центр, который установил, что на компьютерах предприятия обнаружены вредоносные программы, повлекшие выход из строя локальной сети.

21.06.2016 г. работоспособность локальной сети и компьютеров ООО «РосНефтеПродукт» была восстановлена.

Так же, ООО «РосНефтеПродукт» надлежащим образом исполнило обязанность по обеспечению исполнения контракта.

Своими действиями ООО «РосНефтеПродукт» доказало, что не имело намерения уклоняться от заключения контракта, более того, обществом предпринимались все необходимые действия, направленные именно на заключение государственного контракта и на его добросовестное исполнение.

Кроме того, в соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе в сфере закупок Заказчиком у ООО «РосНефтеПродукт» была осуществлена закупка топлива.

В настоящий момент, топливо поставлено, претензий к качеству и срокам поставки Заказчик не имеет.

Вместе с тем, признавая организацию уклонившейся от заключения контракта, несомненно, должен быть доказан факт осуществления последней каких-либо умышленных действий, направленных на уклонение от подписания контракта, либо факт недобросовестного поведения, свидетельствующего о намерении уклониться от подписания контракта. В случае общества такие доказательства отсутствуют, и наоборот нами предоставлены все доводы, подтверждающие наше намерение заключить контракт.

Включение ООО «РосНефтеПродукт» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности,

поскольку не обеспечивает реализацию целей, как ведения такого реестра, так и Закона о контрактной системе в сфере закупок, а также является явно несоразмерным характеру допущенного обществом нарушения.

Позиция общества по невозможности включения сведений об организации в подобных случаях подтверждена Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Санкт-Петербургу (Решение № РНП-78-254 от 07.10.2013). Управление Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу - Югре (Решение от 23.07.2013 № РНП-86-60). Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области (Решение и предписание РНП- 66-208 от 20.11.2013) Высший Арбитражный суд Российской Федерации (Определение от 12.07.2013 JVа ВАС-8371/13), Федеральный арбитражный суд Московского округа (Постановление от 02.04.2013 по делу N А40-101964/12-149 9431. Федеральный арбитражный суд Северо-Западного округа апелляционный суд (Постановление от 02.10.2012 по делу № А21-4381/2012). Арбитражный суд Калининградской области (Постановление от 15.06.2012 по делу № А21-4381/2012), Федеральный арбитражный суд Уральского округа (Постановление от 21.05.2012 № Ф09- 3160/12 при рассмотрении дела № А76-16409/2011), Тринадцатый арбитражный апелляционный суд (Постановление от 04.03.2011 по делу №.426-7092/2010), Девятнадцатый арбитражный апелляционный суд (Постановление от 16.12.2011 по делу № А14-6455/2011 и многие другие судебные и контролирующие органы.

Из смысла положений части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, указывает представитель общества, следует, что 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.

Комплекс действий общества был направлен на заключение контракта в установленном законом порядке, а не на уклонение от заключения контракта.

Кроме того, в соответствии с частью 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включается, в том числе информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов.

Частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе в сфере закупок установлено, что заказчик направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию о победителе определения поставщика (подрядчика, исполнителя), уклонившемся от заключения контрактов, в течение 3 рабочих дней с даты заключения контракта с участником закупки, с которым в соответствии с Законом о контрактной системе заключается контракт при уклонении победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от заключения контракта и заявке или предложению которого присвоен второй номер.

После принятия решения об отказе заключить контракт с ООО «РосНефтеПродукт», заказчиком не заключен контракт с иным участником электронного аукциона, заявка которого признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

Представитель общества полагает, заказчиком не соблюден порядок, установленный частью 4 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе,

так как при отсутствии заключенного по результатам проведения аукциона контракта, заказчик не имеет права направлять в контрольный орган в сфере закупок сведения в отношении участника закупки, признанного уклонившимся от заключения контракта.

Включение ООО «РосНефтеПродукт» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей, как ведения такого реестра, так и Федерального закона № 44-ФЗ, а также является явно несоразмерным характеру допущенного нами нарушения.

Общество просит принять во внимание тот факт, что ООО «РосНефтеПродукт», на протяжении последних лет более чем, успешно выполняет подобные контракты для различных Заказчиков (в том числе для ФГБОУ ВПО «Хакасский Государственный Университет им. Н.Ф. Катанова»), что подтверждается заключенными договорами, информация о которых содержится на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» - www.zakupki.gov.ru. Со стороны Заказчиков каких-либо нареканий и претензий в адрес общества по результату исполнения предыдущих контрактов не поступало, что доказывает компетенцию и профессионализм общества по выполнению подобного рода работ, а также характеризует компанию, как надежного партнера, и дополнительно подтверждает нецелесообразность внесения сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного представитель просит:

1. Сведения об ООО «РосНефтеПродукт» в реестр недобросовестных поставщиков не вносить.
2. Выдать оператору электронной площадки предписание разблокировать денежные средства, перечисленные ООО «РосНефтеПродукт» в качестве обеспечения заявки на участие в данном электронном аукционе.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия, рассмотрев все представленные документы, пришла к следующим выводам.

По доводу представителя общества о том, что Заказчиком не соблюден порядок, установленный частью 4 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, так как при отсутствии заключенного по результатам проведения аукциона контракта, заказчик не имеет права направлять в контрольный орган в сфере закупок сведения в отношении участника закупки, признанного уклонившимся от заключения контракта

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.

Перечень лиц, указанных в части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в

сфере закупок, является закрытым. А порядок и сроки направления таких сведений установлен в частях 4 и 5 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Заказчиком правомерно направлены сведения в антимонопольное управление.

Согласно части 3 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект 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).

В соответствии с частью 13 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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).

18.05.2016 года на сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> и на электронной торговой площадке АО «ЕЭТП» размещена информация (извещение, документация, обоснование нмцк, инструкция) о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку автомобильного бензина и дизельного топлива № ЭА-27/16 (номер закупки в ЕИС: 0380100002816000051).

Начальная (максимальная) цена контракта 668 500 рублей 00 копеек.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 06.06.2016 года, победителем аукциона признан участник № 2 ООО «РосНефтеПродукт», предложивший наименьшую стоимость контракта 568 170 рублей 00 копеек.

В соответствии с частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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.

Исходя из представленных документов и распечатки с личного кабинета заказчика установлено:

14.06.2016 заказчиком в установленный законом срок, сформирован проект контракта и направлен участнику на подписание;

Срок подписания проекта контракта поставщиком заканчивается 21.06.2016 03:59 (GMT+7).

В установленный срок победителем аукциона в электронной форме – ООО «РосНефтеПродукт» контракт не подписан.

21.06.2016г. на электронный адрес заказчика поступило уведомление от оператора электронной площадки АО «ЕЭТП», что на 21.06.2016г. 00:06:58(GMT+3) проект контракта и документ об обеспечении исполнения контракта электронного аукциона № 0380100002816000051, подписанный ЭП участника закупки, с которым заключается контракт, не направлен оператору электронной площадки в установленные законом сроки.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Оценив доводы сторон, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия приходит к выводу, об отсутствии оснований для включения ООО «РосНефтеПродукт» в РНП, на основании следующего.

В связи с выходом из строя локальной сети, ООО «РосНефтеПродукт» в установленные законом сроки не смогло подписать проект контракта.

ООО «РосНефтеПродукт» незамедлительно обратилось в технический центр ООО «Центр-Инвест», в подтверждение общество на заседание комиссии представило акт проверки работоспособности локальной сети от 21.06.2016г.

Согласно данного акта сотрудниками ООО «Центр-Инвест» 20.06.2016г. на основании обращения генерального директора ООО «РосНефтеПродукт» проведена выездная проверка, в результате которой были обнаружены вредоносные программы, повлекшие выход из строя локальной сети.

21.06.2016 г. работоспособность локальной сети и компьютеров ООО «РосНефтеПродукт» была восстановлена.

После восстановления работоспособности локальной сети, ООО «РосНефтеПродукт» перечислило обеспечение исполнения контракта, в подтверждение представлено платежное поручение от 21.06.2016г. № 7453, данный факт подтверждает присутствующий на рассмотрении представитель заказчика.

ООО «РосНефтеПродукт» доказало, что не имело намерения уклоняться от заключения контракта, обществом предпринимались все необходимые действия, направленные именно на заключение государственного контракта и на его добросовестное исполнение.

На основании вышеизложенного, и руководствуясь положениями статьи 104 Закона о контрактной системе в сфере закупок и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Хакасия по контролю закупок

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные государственным заказчиком - ФГБОУ ВО ХГУ им. Н.Ф. Катанова в отношении ООО «РосНефтеПродукт», в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.