ООО «БОГОРИС»

152150, Ярославская обл.,

г. Ростов, Савинское ш., д. 42,

стр. 2, оф. 2

stroi-resurs76@mail.ru

Муниципальное бюджетное учреждение

«Служба городского хозяйства

города Углич»

152615, Ярославская обл.,

г. Углич, ул. Ярославская, д. 50

grin@goroduglich.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03/100П-19 (76-86 РНП)

16 августа 2019 года г. Ярославль

Инспекция Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок (далее - также Инспекция) в составе: руководителя Инспекции - заместителя руководителя управления Гудкевич Е.В., членов Инспекции: начальника отдела контроля закупок Катричевой Е.И., главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок Волковой Л.А.,

с участием:

от заказчика, муниципального бюджетного учреждения «Служба городского хозяйства города Углич» (далее также - МБУ «СГХ», заказчик) — Мейке Н.Н. (доверенность от 16.08.2019 № 1);

от общества с ограниченной ответственностью «БОГОРИС» (далее - ООО «БОГОРИС», Общество) — генерального директора ООО «БОГОРИС» Савельичева Б.А., представителя по доверенности от 12.08.2019 № 1 Карповой Ю.О.,

рассмотрев сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, направленные муниципальным бюджетным учреждением «Служба городского хозяйства города Углич» в отношении ООО «БОГОРИС», и осуществив в соответствии со статьей 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 также - Закон № 44-ФЗ) проверку факта уклонения ООО «БОГОРИС» от заключения муниципального контракта на поставку строительного песка (извещение № 0371600000719000011), в соответствии с приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области (далее также - Ярославское УФАС России) от 13.08.2019 № 276,

установила:

12.08.2019 в Ярославское УФАС России в соответствии с частью 4 статьи 104 Закона № 44-ФЗ от муниципального бюджетного учреждения «Служба городского хозяйства города Углич» поступили сведения для включения в реестр недобросовестных поставщиков ООО «БОГОРИС», уклонившегося, по мнению заказчика, от заключения муниципального контракта на поставку строительного песка (извещение № 0371600000719000011).

Изучив представленные материалы и сведения, а также заслушав пояснения представителей МБУ «СГХ», ООО «БОГОРИС», Инспекция приходит к следующим выводам.

Заказчиком - муниципальным бюджетным учреждением «Служба городского хозяйства города Углич» в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) 18.07.2019 размещено извещение № 0371600000719000011 о проведении электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на поставку строительного песка (далее также — контракт).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 999 985,00 рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 59 Закона № 44-ФЗ под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором.

В соответствии с частью 10 статьи 69 Закона № 44-ФЗ участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 29.07.2019 «Поставка строительного песка» (№ извещения 0371600000719000011), размещенного заказчиком в тот же день в единой информационной системе, следует, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в рассматриваемом аукционе аукционная комиссия признала победителем рассматриваемого аукциона участника закупки с идентификационным номером заявки 32 ООО «БОГОРИС», как участника, предложившего наименьшую цену контракта.

Цена контракта, предложенная победителем аукциона, составила 879 986,73 рублей (снижение менее чем на 25 % от начальной (максимальной) цены контракта).

В соответствии с пунктом 6 раздела 1 «Информационная карта аукциона» аукционной документации обеспечение исполнения контракта установлено в размере 49 999,25 рублей.

Контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной

победителем (часть 10 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

Порядок заключения контракта определен статьей 83.2 Закона № 44-ФЗ.

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 Закона № 44-ФЗ 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 Закона № 44-ФЗ, 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 Закона № 44-ФЗ, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры (часть 2 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

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 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ (часть 3 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры; указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз; при этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов (часть 4 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона; при этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично

содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с частью 4 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 Закона № 44-ФЗ (часть 5 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

В течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица (часть 6 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

В течение трех рабочих дней с даты размещения на электронной площадке проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры, и предоставления таким победителем соответствующего требованиям извещения о проведении закупки, документации о закупке обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика (часть 7 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

С момента размещения в единой информационной системе предусмотренного частью 7 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ и подписанного заказчиком контракта он считается заключенным (часть 8 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ).

Согласно части 13 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона № 44-ФЗ, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона № 44-ФЗ (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта); при этом заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем признания победителя электронной процедуры уклонившимся от заключения контракта, составляет и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы протокол о признании такого победителя уклонившимся от заключения контракта, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения контракта, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

Как установлено на заседании Инспекции, протокол подведения итогов

электронного аукциона опубликован в единой информационной системе 29.07.2019, следовательно, заказчик, с учетом положений статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день, обязан направить проект договора победителю закупки не позднее 05.08.2019.

Заказчиком представлена последовательность (хронология) действий по подписанию проекта контракта на электронной площадке с использованием единой информационной системы.

30.07.2019 заказчиком размещен без своей подписи в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект контракта, составленный путем включения в проект контракта цены, предложенной участником закупки, с которым заключается указанный контракт.

Соответственно, ООО «БОГОРИС» не позднее 05.08.2019 надлежало разместить на электронной площадке проект контракта, подписанный лично либо лицом, имеющим право действовать от имени победителя аукциона, а также документ, подтверждающий обеспечение исполнения контракта, в размере, указанном в аукционной документации.

В регламентированный срок (не позднее 05.08.2019) ООО «БОГОРИС» подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий обеспечение исполнения контракта, не размещены на электронной площадке,

Таким образом, заказчиком было принято решение о признании ООО «БОГОРИС» уклонившимся от заключения контракта, о чем заказчиком в Ярославское УФАС России направлено соответствующее заявление (от 09.08.2019 исх. № 132).

Согласно части 4 статьи 104 Закона № 44-ФЗ в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную пунктами 1 - 3 части 3 статьи 104 Закона № 44-ФЗ, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

Заказчиком во исполнение указанных выше требований в Ярославское УФАС России представлено заявление о включении сведений в отношении ООО «БОГОРИС» в реестр недобросовестных поставщиков (вх. № 7572 от 12.08.2019).

В вышеуказанном заявлении заказчик отмечает, что в регламентированный срок (не позднее 05.08.2019) проект контракта, а также документ, подтверждающий обеспечение исполнения контракта, заказчику не представлены.

Особенностями документооборота при проведении электронного аукциона, предусмотренными законодательством о контрактной системе (применительно к электронному аукциону статьей 59 Закона № 44-ФЗ), является обмен информацией между участником электронного аукциона и заказчиком исключительно через электронную площадку в форме электронных документов, подписанных усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника

такого аукциона.

Так в силу положений статьи 59 Закона № 44-ФЗ проведение торгов в форме электронного аукциона обеспечивается оператором электронной площадки; совершение любых действий/операций на электронной торговой площадке технически строго регламентировано.

Как следует из пояснений представителей ООО «БОГОРИС», озвученных на заседании Инспекции (что также подтверждается и представленными документами), в срок, установленный для подписания проекта контракта, возник сбой (неисправность) в работе компьютера (ноутбук Acer Extensa 2519-C352), на котором находилась усиленная электронная подпись генерального директора ООО «БОГОРИС», имеющего право действовать при подписании контракта через электронную площадку. Данная неисправность требовала вмешательства специалистов в области ремонта компьютерной техники, в связи с чем в период с 02.08.2019 по 06.08.2019 компьютер находился в ремонте, который включал устранение вируса-кодировщика, поразившего операционную систему ноутбука (ООО «БОГОРИС» представлено соответствующее техническое заключение от 06.08.2019).

Представитель ООО «БОГОРИС» также пояснил, что Обществом допущено нарушение срока подписания контракта в связи с задержкой оформления банковской гарантии в ПАО «Совкомбанк». 02.08.2019 ООО «БОГОРИС» было направлено письмо в ПАО «Совкомбанк» с заявкой на оформление банковской гарантии (копия электронной переписки прилагается к письменным пояснениям Общества). 05.08.2019 на адрес электронной почты генерального директора ООО «БОГОРИС» поступила информация от ПАО «Совкомбанк» о создании учетной записи с аккредитацией («FINTENDER»), а также о том, что заявка на получение банковской гарантии № 1393709 подготовлена. Вместе с тем 05.08.2019 срок подписания контракта истек.

06.08.2019 ООО «БОГОРИС» в ходе телефонного разговора сообщило заказчику о вышеуказанных технических причинах, в связи с которыми Общество нарушило срок подписания контракта. Кроме того, в тот же день ООО «БОГОРИС» перечислило денежные средства в размере 49 999,25 на счет заказчика, что подтверждается копией платежного поручения от 06.08.2019 № 13.

Согласно части 16 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ в случае наличия принятых судом или арбитражным судом судебных актов либо возникновения обстоятельств непреодолимой силы, препятствующих подписанию контракта одной из сторон в установленные настоящей статьей сроки, эта сторона обязана уведомить другую сторону о наличии данных судебных актов или данных обстоятельств в течение одного дня. При этом течение установленных настоящей статьей сроков приостанавливается на срок исполнения данных судебных актов или срок действия данных обстоятельств, но не более чем на тридцать дней.

ООО «БОГОРИС» полагает, что указанные обстоятельства (техническая неисправность компьютера, задержка срока оформления банковской гарантии со стороны ПАО «Совкомбанк») являются обстоятельствами непреодолимой силы, о возникновении которых Общество 06.08.2019 уведомило МБУ «СГХ». Вместе с тем заказчик при появлении у него данной информации не приостановил течение срока подписания контракта, тем самым нарушил требования части 16 статьи 83.2

Закона № 44-ФЗ.

Инспекция Ярославского УФАС России полагает, что представленные обстоятельства (техническая неисправность компьютера, задержка срока оформления банковской гарантии со стороны ПАО «Совкомбанк») не могут быть отнесены к обстоятельствам непреодолимой силы, которая в силу части 3 статьи 401 Гражданского кодекса РФ первоочередно связана с возникновением чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Отсутствие действий заказчика по приостановлению течения срока подписания контракта на основании части 16 статьи 83.2 Закона № 44-ФЗ в связи с возникшими у ООО «БОГОРИС» обстоятельствами правомерно.

Вместе с тем при рассмотрении Инспекцией вопроса о включении либо невключении сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков в связи с признанием такого участника уклонившимся от заключения контракта правовое значение имеет именно поведение участника аукциона на стадии заключения контракта (принимаемые им меры для своевременного заключения контракта).

Согласно частям 1, 2 статьи 104 Закона № 44-ФЗ сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения государственного контракта, включаются уполномоченным на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральным органом исполнительной власти в реестр недобросовестных поставщиков.

Частью 7 статьи 104 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4-6 статьи 104 Закона № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов; в случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона № 44-ФЗ, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждены соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее – Правила).

В соответствии с пунктами 11-12 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6-8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 10 рабочих дней с даты их поступления.

Рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр; в случае неявки указанных лиц или их представителей рассмотрение указанного вопроса осуществляется в их отсутствие в пределах срока, предусмотренного пунктом 11 Правил; в рассмотрении вправе принять

участие иные заинтересованные лица.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение; в случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; в ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие поставщика, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 44-ФЗ, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О, постановлениях от 21.11.2002 № 15-П, от 30.07.2001 № 13-П, информационном письме Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.12.1999 № С1-7/смп-1341 «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие» указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств; указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционной право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целым и охраняемым законам интересам, а также характеру совершенного деяния.

Инспекция Ярославского УФАС России полагает, что фактические обстоятельства дела и представленные ООО «БОГОРИС» доказательства и пояснения (в частности, действия ООО «БОГОРИС», направленные на устранение технической неисправности копьютера - носителя усиленной электронной подписи (копия Технического заключения от 06.08.2019), оформление заявки на получение банковской гарантии ПАО «Совкомбанк» (копия электронной переписки от 02.08.2019, 05.08.2019), внесение Обществом на счет заказчика установленного аукционной документацией обеспечения исполнения контракта (копия платежного поручения от 06.08.2019 № 13), наличие в собственности у ООО «БОГОРИС» закупаемого товара (справка ООО «БОГОРИС» от 16.08.2019, копия сертификата соответствия поставляемой продукции № 0152894 от 02.06.2019)) свидетельствуют об отсутствии виновного и недобросовестного поведения со стороны участника

рассматриваемого аукциона.

Таким образом, Инспекция приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на день рассмотрения сведений, фактов и доказательств, основания для включения ООО «БОГОРИС» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Правилами, Инспекция управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по контролю закупок

решила:

Сведения, представленные муниципальным бюджетным учреждением «Служба городского хозяйства города Углич» (ИНН 7612048682, ОГРН 1177627040722) в отношении ООО «БОГОРИС» (ИНН 7609039046, ОГРН 1197627000450), адрес: 152150, Ярославская обл., г. Ростов, Савинское ш., д. 42, стр. 2, оф. 2, в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Руководитель Инспекции Гудкевич Е.В.

Члены Инспекции Катричева Е.И.

Волкова Л.А.