Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Магнитогорский государственный технический университет им. Г.И. Носова»

455000, Челябинская область,

г. Магнитогорск, пр. Ленина, д.38

Публичное акционерное общество «Ростелеком» (ПАО «Ростелеком» в лице макрорегионального филиала «Урал»)

191002, г. Санкт-Петербург,

ул. Достоевского, д. 15

АО «Единая Электронная

Торговая Площадка»

115114, г. Москва,

ул. Кожевническая, д.14, стр.5

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-375/2019

(РНП-74-102/2019)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 03 апреля 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 05 апреля 2019 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: «<…>» - «<…>»
Членов Комиссии: «<…>» - «<…>»
«<…>» - «<…>»

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Магнитогорский государственный технический университет им. Г.И. Носова» (далее – ФГБОУ ВО «МГТУ им. Г.И. Носова», заказчик) о включении Публичного акционерного общества «Ростелеком» (далее – ПАО «Ростелеком», участник закупки, Общество), его

учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ПАО «Ростелеком», в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на оказание телематических услуг связи (извещение № 0369400000219000007) (далее – аукцион, закупка), в присутствии:

- представителя Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Магнитогорский государственный технический университет им. Г.И. Носова» (далее – ФГБОУ ВО «МГТУ им. Г.И. Носова», заказчик) «<…>», действующего на основании доверенности № 37-994 от 02.04.2019;

- представителя Публичного акционерного общества «Ростелеком» (далее – ПАО «Ростелеком», заявитель), «<…>», действующего на основании доверенности № 04-35/348-18 от 05.12.2018.

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, антимонопольный орган) 03.04.2019 поступило обращение ФГБОУ ВО «МГТУ им. Г.И. Носова» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о ПАО «Ростелеком» в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на оказание телематических услуг связи (извещение № 0369400000219000007).

Извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0369400000219000007 опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 25.02.2019 в 08:37.

Начальная (максимальная) цена контракта на оказание телематических услуг связи – 2 109605,52 рублей.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе 0369400000219000007 от 07.03.2019.

Протокол проведения электронного аукциона от 11.03.2019.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта по результатам проведенного аукциона составило 75%.

Протокол подведения итогов электронного аукциона 0369400000219000007 (№6) от 13.03.2019.

Протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения контракта от 25.03.2019 для закупки №0369400000219000007 (№6) от 25.03.2019.

Согласно материалам дела, в соответствии с протоколом подведения итогов

электронного аукциона 0369400000219000007 (№6) от 13.03.2019 победителем закупки признано ПАО «Ростелеком». В связи с тем, что цена контракта, предложенная участником закупки, признанным победителем электронного аукциона, ниже начальной (максимальной) цены контракта на 75%, у Общества возникла обязанность исполнить требования, установленные статьей 37 Закона о контрактной системе. Так, при подписании проекта контракта в личном кабинете оператора электронной площадки, участник закупки предоставил обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии и информации, подтверждающей добросовестность участника закупки. Заказчик в личном кабинете оператора электронной площадки увидел, что контракт подписан и ПАО «Ростелеком» предоставлено обеспечение исполнения контракта, соответствующее требованиям статьи 37 Закона о контрактной системе. Однако в ЕИС содержалась информация только о подписании проекта контракта участником и предоставлении обеспечения исполнения контракта в виде банковской гарантии в размере, указанном в документации об аукционе. Информация о добросовестности победителя электронного аукциона в ЕИС отсутствовала, в связи с чем, протоколом от 25.03.2019 Общество признано уклонившимся от заключения контракта.

Из пояснений представителя ПАО «Ростелеком» следует, что участником закупки подписан проект контракта, с одновременным прикреплением банковской гарантии и письма о добросовестности. При этом, информация, отображающаяся в личном кабинете заказчика в ЕИС, свидетельствовала о получении системой подписанного победителем проекта контракта и банковской гарантии. Вместе с тем, наличие письма о добросовестности участника закупки, подписанного проекта контракта и банковской гарантии, отображалось только в личном кабинете заказчика на электронной площадке. ПАО «Ростелеком» обращалось в службы технической поддержки оператора электронной площадки АО «Единая Электронная Торговая Площадка» (далее - АО «ЕЭТП») и ЕИС, но ситуация не изменилась. Протоколом от 25.03.2019 участник закупки признан уклонившимся от заключения контракта. На действия оператора электронной площадки заявителем подана жалоба в ФАС России, которая признана обоснованной, по результатам которой в действиях АО «ЕЭТП» выявлены нарушения, выдано предписание об устранении выявленных нарушений.

Заслушав пояснения, изучив представленные сторонами документы, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

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.

Исходя из требований части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 статьи 83.2 Закона о контрактной системе) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона о контрактной системе, 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 о контрактной системе, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе (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.

В силу 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 Закона о контрактной системе 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 о контрактной системе, 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 о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе определено, что 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 о контрактной системе. В случае, если при проведении электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 Закона о контрактной системе или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о электронной процедуре, и информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 Закона о контрактной системе.

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 контрактной системе).

Согласно части 13 статьи 83.2 Закона контрактной системе победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 статьи 83.2 Закона контрактной системе) признается заказчиком уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные статьей 83.2 Закона контрактной системе, 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 контрактной системе, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 Закона контрактной системе.

В соответствии с частью 2 статьи 37 Закона 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 статьи 37 Закона контрактной системе, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 статьи 37 Закона контрактной системе, с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения контракта в размере обеспечения исполнения контракта, указанном в документации о закупке.

Частью 3 статьи 37 Закона контрактной системе установлено, что к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с частью 2 статьи 37 Закона контрактной системе.

Согласно части 5 статьи 37 Закона о контрактной системе в случае проведения аукциона информация, предусмотренная частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта контракта. При невыполнении таким участником, признанным победителем конкурса или аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации, предусмотренной частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе, недостоверной контракт с таким участником не заключается и он признается уклонившимся от заключения контракта. В этом случае решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается заказчиком в единой информационной системе не позднее рабочего дня, следующего за днем

подписания указанного протокола.

В силу части 6 статьи 37 Закона о контрактной системе обеспечение, указанное в частях 1 и 2 статьи 37 Закона о контрактной системе, 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.

Протокол подведения итогов электронного аукциона размещен в ЕИС 13.03.2019.

Проект документа «Проект контракта» создан и отправлен на контроль в Управление Федерального казначейства по Челябинской области 15.03.2019 10:04 (МСК+2).

Документ «Сообщение о начале контроля» получен 16.03.2019 04:44 (МСК+2).

Документ «Уведомление о соответствии контролируемой информации» получен 19.03.2019 00:12 (МСК+2).

Документ «Проект контракта» размещен в ЕИС 19.03.2019 00:12 (МСК+2).

Процедура заключения контракта № 0369400000219000070001 переведена на этап «Подписание поставщиком» 19.03.2019 00:12 (МСК+2).

Документ «Проект контракта» от 19.03.2019 передан на электронную площадку htpp://roseltorg.ru 19.03.2019 00:12 (МСК+2).

От электронной площадки htpp://roseltorg.ru получен документ «Подписанный победителем проект контракта» 20.03.2019 15:11 (МСК).

Создан проект документа «Информация об отмене процедуры заключения контракта» 26.03.2019 12:44 (МСК).

Размещен документ «Информация об отмене процедуры заключения контракта» 26.03.2019 12:44 (МСК).

Процедура заключения контракта № 0369400000219000070001 переведена на этап «Контракт не заключен» 26.03.2019 14:44 (МСК+2).

Документ «Информация об отмене процедуры заключения контракта» передан на электронную площадку htpp://roseltorg.ru 26.03.2019 12:44 (МСК).

Банковская гарантия № 42/9042/000/573-679 выдана ПАО «Сбербанк России» ПАО «Ростелеком» в обеспечение исполнения обязательств: оказание телематических услуг связи, предусмотренных контрактом, который будет заключен по результатам электронного аукциона № 0369400000219000007 18.03.2019.

Согласно скриншотам с личного кабинета заказчика на электронной площадке, победителем электронного аукциона в разделе «Опубликованные файлы банковской гарантии» добавлены следующие документы: 44262 679.pdf 20.03.2019 16:55 (GMT +5 Екатеринбург); БГ+письмо добросовестности.rar 20.03.2019 16:58

(GMT +5 Екатеринбург); 44262 679.pdf 20.03.2019 16:58 (GMT +5 Екатеринбург).

В материалы дела представлена переписка заказчика с технической поддержкой оператора электронной площадки, ЕИС.

Письмом от 26.03.2019 № 0504/05/1747-19 ПАО «Ростелеком» уведомило ФГБОУ ВО «МГТУ им. Г.И. Носова» о возникшей ошибке по подкреплению документов с электронной площадки в единую информационную систему.

В ФАС России на действия оператора электронной площадки ПАО «Ростелеком» 28.03.2019 подана жалоба.

Комиссия антимонопольного органа отмечает действия ФГБОУ ВО «МГТУ им. Г.И. Носова» по признанию ПАО «Ростелеком» уклонившимся от заключения контракта надлежащим исполнением требований законодательства о контрактной системе.

Согласно части 1 статьи 2 Гражданского кодекса РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

В соответствии с частью 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Вместе с тем, 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, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом и нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом, реестр

недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П).

В рассматриваемой закупке Обществом предприняты меры, направленные на заключение контракта. Так, 18.03.2019 получена банковская гарантия № 42/9042/000/573-679, 20.03.2019 подписан проект контракта, предоставлена информация о добросовестности. Кроме того, согласно решению и предписанию ФАС России № 19/44/105/845 от 01.04.2019, согласно решению и предписанию Челябинского УФАС России от 03.04.2019 № 190-ж/2019, протокол признания участника электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта отменен.

Принимая во внимание указанные факты и совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющихся в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 96, 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ФГБОУ ВО «МГТУ им. Г.И. Носова», в отношении ПАО «Ростелеком» (ИНН 7707049388), учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ПАО «Ростелеком» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель Комиссии «<…>»

Члены Комиссии «<…>»

«<…>»