Заключение № 038/737/19

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению обращений на нарушение торгов и порядка заключения договоров (далее-Комиссия), а именно, жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), на которую возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 1211, в составе:

Председателя Комиссии: <….>;

Членов Комиссии: <….>, <….>;

при участии представителей заказчика: <….> (доверенность); представителя ООО «Специализированная организация Антитеррор» <….> (доверенность);

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «СО Антитеррор», в связи с уклонением участника закупки от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – АО «Международный Аэропорт Иркутск», поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «СО Антитеррор» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением участника закупки - ООО «СО Антитеррор» от заключения договора по результатам запроса котировок в электронной форме, извещение № 31907873922.

Представитель АО «Международный Аэропорт Иркутск», подтвердил сведения, изложенные в обращении о включении ООО «СО Антитеррор» в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель ООО «СО Антитеррор» пояснил, что общество не имело намерения уклониться от заключения договора, просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков, представлены письменные пояснения.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения заказчика, возражения лица, в отношении которого поданы сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

Заказчиком 16.05.2019г. на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе размещено извещение № 31907873922 о проведении запроса котировок в электронной форме, а также закупочная документация.

Ознакомившись с вышеуказанной информацией, ООО «СО Антитеррор» подана заявка на

участие в закупке.

Согласно протокола от 31.05.2019г. № 1380 заседания центральной закупочной комиссии, принято решение заключить договор с ООО «СО Антитеррор».

Указанный протокол подписан членами закупочной комиссией 31.05.2019г., размещен в ЕИС 03.06.2019г.

Заказчиком 06.06.2019г. с помощь электронной торговой площадки направлен проект договора победителю.

Проект договора подписан ООО «СО Антитеррор» 10.06.2019г.

14.06.2019г. Протоколом № 1380-1 центральной закупочной комиссии, принято решение о признании ООО «СО Антитеррор» уклонившимся от заключения договора, в связи с тем, что победитель не предоставил обеспечение исполнения договора в соответствии с п. 21.2.2, 21.4 Положения о закупке и раздела 3 подраздела 2 п. 5 и 19 закупочной документации.

Согласно пояснений ООО «СО Антитеррор», при подписании проекта договора, победитель руководствовался требованиями извещения о проведении закупки, где отсутствует требование о предоставлении обеспечения исполнения договора.

Закупочная документация содержит требование в пункте 1.15 подраздела 4: *в случае, если НМЦД превышает 50 миллионов рублей, Заказчик устанавливает требование обеспечения исполнения договора в размере от 10 процентов до 30 процентов НМЦД, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса). В случае, если аванс превышает 30 процентов НМЦД, размер обеспечения исполнения договора устанавливается в размере аванса. <u>В случае, если предложенная в заявке участника закупки цена снижена на 25 и более процентов по отношению к НМЦД, участник закупки, с которым заключается договор, предоставляет обеспечение исполнения договора в порядке, установленном пунктом 21.4 Положения о закупке.</u>*

Пунктом 21.4. Положения о закупках заказчика, установлено, *<u>что в случае если по результатам конкурентной закупки цена договора, предложенная победителем, участником конкурентной закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 и более процентов от НМЦД, такой победитель либо такой, участник обязан до заключения договора предоставить Заказчику документы, подтверждающие обеспечение исполнения договора в размере в полтора раза превышающем размер обеспечения исполнения договора,</u> указанный в извещении об осуществлении закупки и документации о конкурентной закупке, <u>а в случае если извещением об осуществлении такой закупки и документацией о конкурентной закупке обеспечение исполнения договора не было предусмотрено, договор заключается только после предоставления таким победителем, участником обеспечения исполнения договора в размере пяти процентов начальной (максимальной) цены договора, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса).</u> При этом в случае осуществления конкурентной закупки, предусмотренной подпунктом 2 пункта 5.1 Положения размер такого обеспечения исполнения договора устанавливается в соответствии с Постановлением № 1352.*

При этом, по результатам конкурентной закупки цена договора, предложенная победителем ООО «СО Антитеррор», снижена более чем на 25 процентов от НМЦД.

В соответствии с частью 8 ст. 4 ФЗ от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", извещение об осуществлении конкурентной закупки является неотъемлемой частью документации о конкурентной закупке. **Сведения, содержащиеся в извещении об осуществлении конкурентной закупки, должны соответствовать сведениям, содержащимся в документации о конкурентной закупке.**

Вместе с тем, комиссией антимонопольного органа установлено, что извещение № 31907873922, не содержит требования об обеспечении исполнения договора, в случае если по результатам конкурентной закупки цена договора, предложенная победителем, участником конкурентной закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 и более процентов от НМЦД.

Отсутствие в извещении № 31907873922 необходимых сведений, в частности, установленных в пункте 1.15 подраздела 4 закупочной документации, привело к тому, что победитель подписав проект договора, не представил обеспечение исполнения договора.

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках, в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя 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.

Свобода экономической деятельности не является абсолютным правом и может быть ограничена законом.

Однако сама возможность ограничений, так и характер определяется законодателем не произвольно, а в соответствии с Конституцией Российской Федерации, закрепляющей в статье 55 (часть 3), что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт или акт иного уполномоченного органа своевременно не исполняется (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года №13-П).

В этой связи комиссия антимонопольного органа полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным

победителем закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) или к нарушению срока исполнения договора, что в итоге приводит к неэффективному использованию денежных средств.

При этом ни Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211, не со держат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения (подписания) договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках № 223-ФЗ либо наличием решения заказчика о признании участника уклонившимся от заключения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т.д.

По результатам рассмотрения обращения комиссией антимонопольного органа установлено, что в данном случае, при наличии со стороны заказчика несоответствия сведений содержащихся в извещении и закупочной документации, подписания проекта договора победителем, факт непредставления обеспечения исполнения договора ООО «СО Антитеррор» не свидетельствует о его недобросовестном поведении, и обусловлено объективными причинами, подтвержденными документально.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО «СО Антитеррор» (Российская Федерация, 129223, г. Москва, пр-т Мира, д. 119, строение 619, пом. № V, ком. 6 а; ИНН 7714896353, дата подведения итогов закупки: (протокол закупки - 31.05.2019г.), сведения о договоре: оказание услуг по проведению оценки уязвимости объекта транспортной инфраструктуры (ОТИ) аэропорт Иркутск, в целях определения степени защищенности от потенциальных угроз совершения актов незаконного вмешательства в деятельность ОТИ; код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: код ОКПД 2 – 74.90.1 услуги профессиональные и технические вспомогательные и консультативные, прочие не включенные в другие группировки; валюта договора: Российский рубль; цена договора: 600 000, 00; код валюты договора –RUB-643, срок исполнения договора: с момента заключения договора по 31.10.2019г., не включать сроком на 2 года в реестр недобросовестных поставщиков.

2.Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии <….>

Члены Комиссии <….>

<....>