Управление Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

г. Сыктывкар

№ 01-114/4492

22 мая 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Коми (Коми УФАС России) по проверке сведений, предоставляемых в Федеральную антимонопольную службу, для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков, в составе: <...> (далее – Комиссия), рассмотрев заявление исх. от 13.05.2020 № 28/01-2557 (вх. от 14.05.2020 № 2506) федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Ухтинский государственный технический университет», ИНН/КПП 1102011331/110201001, ОГРН 1021100736326, место нахождения: 169300, Республика Коми, город Ухта, ул. Первомайская, дом 13 (далее - ФГБОУ ВО «УГТУ», учреждение, заказчик), об уклонении общества с ограниченной ответственностью Частная охранная организация «А.К.П.», ИНН/КПП 1101133175/110101001, ОГРН 1071101008153, место нахождения: 167000, Республика Коми, город Сыктывкар, Сысольское шоссе, дом 1, корпус 3 (далее - ООО ЧОО «А.К.П.», общество) от заключения договора по результатам проведения закупки на «Оказание услуг по физической охране объектов ФГБОУ ВО «УГТУ»» способом аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (№ закупки в ЕИС 32009055863),

при участии:

- <...>– представителя ФГБОУ ВО «УГТУ» по доверенности,

-<...>– представителя ООО ЧОО «А.К.П.» по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

Общество с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» (далее – ООО «РТС-тендер») извещено о времени и месте рассмотрения заявления.

Заседание по рассмотрению заявления проведено в отсутствие представителей ООО «РТС-тендер».

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках)) ФГБОУ ВО «УГТУ» представило в Коми УФАС России письменную информацию и документы для внесения сведний об ООО ЧОО «А.К.П.» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании статьи 5 Закона о закупках, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков), приказа Федеральной антимонопольной службы от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - приказ ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков) Комиссия Коми УФАС России, рассмотрев представленные материалы, пришла к нижеследующим выводам.

ФГБОУ ВО «УГТУ» явилось заказчиком закупки на «Оказание услуг по физической охране объектов ФГБОУ ВО «УГТУ»» способом аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (№ закупки в ЕИС 32009055863), далее - электронный аукцион, закупка.

Закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Согласно частям 1, 2 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными

нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

По части 5 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Заказчиком закупки явилось ФГБОУ ВО «УГТУ», организатором закупки – ООО «Центр Сопровождения Торгов»

Закупка проводилась на электронной площадке РТС-тендер.

Положение о закупке ФГБОУ ВО «УГТУ», утвержденное министром науки и высшего образования Российской Федерации от 20.12.2018 (далее – Положение о закупке), размещено в единой информационной системе 28.12.2018.

Согласно части 2 статьи 3 Закона о закупках положением о закупке предусматриваются конкурентные и неконкурентные закупки, устанавливается порядок осуществления таких закупок с учетом положений настоящего Федерального закона.

Проводимая закупка являлась конкурентной - проводилась способом аукциона в электронной форме.

Извещение о проведении аукциона в электронной форме № 32009055863

(далее – извещение), документация об аукционе в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства по определению исполнителя для оказания услуг по физической охране объектов ФГБОУ ВО «УГТУ» (далее – закупочная документация) размещены в ЕИС 02.04.2020.

Предметом закупки является оказания услуг по физической охране объектов ФГБОУ ВО «УГТУ».

Начальная (максимальная) цена договора: 12 965 400.00 рублей.

Источник финансирования закупки: средства ФГБОУ ВО «УГТУ» от приносящей доход деятельности (внебюджетные средства).

Срок оказания услуг: с 08.00 часов 01.05.2020 до 20.00 часов 31.12.2020.

В разделе VI Положения о закупке указан порядок заключения и исполнения договора.

Согласно разделу VI Положения о закупке:

1. Договор по результатам закупки, за исключением запроса оферт и закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки. В случае необходимости одобрения органом управления Заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) Заказчика, комиссии, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) Заказчика, комиссии, оператора электронной площадки.

2. В случае, если договор по результатам закупки в электронной форме заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки, Заказчик направляет проект договора участнику, с которым такой договор заключается, в течение пяти дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола. Последующий обмен электронными документами между Заказчиком и участником закупки при заключении договора осуществляется в трехдневный срок с соблюдением общего срока для заключения договора, предусмотренного настоящим пунктом Положения о закупке.

4. В случае если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, установленный Заказчиком, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения

договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения участника закупки от заключения договора внесенное обеспечение оферты не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения оферты было предусмотрено Заказчиком в документации о закупке).

5. В случае если участник закупки, обязанный заключить договор, признан уклонившимся от заключения договора, Заказчик вправе заключить договор с участником закупки, заявке / оферте которого присвоен следующий порядковый номер <...>

6. 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, направляются Заказчиком в реестр недобросовестных поставщиков в порядке, предусмотренном нормативным правовым актом Правительства Российской Федерации, принятым на основании части 3 статьи 5 Федерального закона № 223-ФЗ.

Порядок заключения и исполнения договора определен и в разделе 11 закупочной документации.

В соответствии с разделом 11 закупочной документации:

11.4. Договор по результатам аукциона в электронной форме заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника закупки, Заказчика.

11.5. Договор по результатам закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

В случае необходимости одобрения органом управления Заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) Заказчика, комиссии, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) Заказчика, комиссии, оператора электронной площадки.

11.6. Заказчик направляет проект договора участнику, с которым такой договор заключается, в течение пяти дней со дня размещения в единой информационной системе итогового протокола. Последующий обмен электронными документами между Заказчиком и участником закупки при

заключении договора осуществляется в трехдневный срок с соблюдением общего срока для заключения договора, предусмотренного пунктом 11.5 настоящего раздела документации о закупке.

Договор считается заключенным с момента подписания проекта договора Заказчиком электронной подписью с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки.

11.8. В случае если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, установленный Заказчиком, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения участника закупки от заключения договора внесенное обеспечение заявки не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения заявки было предусмотрено Заказчиком в документации о закупке).

11.9. В случае если участник закупки, обязанный заключить договор, признан уклонившимся от заключения договора, Заказчик вправе заключить договор с участником закупки, заявке которого присвоен следующий порядковый номер <...>

В пункте 37 извещения указано следующее:

Регламентный срок заключения договора: 10 – 20 календарных дней.

Количество участников, занявших места ниже первого, с которыми возможно заключение договора по результатам процедуры: 1.

Срок направления договора (в днях): 5 (календарных).

Срок подписания договора участником (в днях): 3 (календарных).

Начало отсчета срока для подписания договора участником: с даты получения проекта договора на электронной площадке.

Срок заключения договора (в днях): 3 (календарных).

В соответствии с размещенным 15.04.2020 в ЕИС итоговым протоколом № 32009055863-4 проведения аукциона в электронной форме по определению исполнителя для оказания услуг по физической охране объектов ФГБОУ ВО «УГТУ» от 15.04.2020 лучшее ценовое предложение поступило от ООО ЧОО «А.К.П.».

15.04.2020 ФГБОУ ВО «УГТУ» сформирована карточка договора и участнику закупки - ООО ЧОО «А.К.П.» направлен проект договора на подпись.

В соответствии с пунктом 2 раздела VI Положения о закупке, пунктом 11.6 раздела 11 закупочной документации, пунктом 37 извещения, с учетом статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации регламентированный

срок подписания проекта договора победителем – 20.04.2020 23:59 (МСК).

Заявитель не отрицает, что проект договора в регламентированный срок им подписан не был, поясняя техническими причинами.

22.04.2020 в ЕИС ФГБОУ ВО «УГТУ» размещен протокол о признании победителя аукциона в электронной форме уклонившимся от заключения договора от 22.04.2020, согласно которому до окончания регламентированного срока подписания проекта договора ООО ЧОО «А.К.П.» не предоставило заказчику подписанный со стороны победителя договор с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. На основании пункта 11.8 раздела 11 закупочной документации закупочной комиссией принято решение о признании ООО ЧОО «А.К.П.» уклонившимся от заключения договора.

В связи с неподписанием победителем закупки - ООО ЧОО «А.К.П.» в регламентированный срок проекта договора в соответствии с пунктом 4 раздела VI Положения о закупке, пунктом 11.8 раздела 11 закупочной документации комиссией ФГБОУ ВО «УГТУ» принято решение о признании ООО ЧОО «А.К.П.» уклонившимся, в ЕИС размещен протокол о признании победителя аукциона в электронной форме уклонившимся от заключения договора от 22.04.2020.

Из представленных ООО ЧОО «А.К.П.» письмом исх. от 20.05.2020 (вх. от 20.05.2020 № 2798э) письменных пояснений и приложенных копий документов установлено следующее.

16.04.2020 ООО ЧОО «А.К.П.» попыталось подписать электронной подписью проект договора, вместе с тем, осуществить указанные действия не представилось возможным по причине выхода из строя рабочего компьютера, повреждения файлов операционной системы и данных пользователя. 16.04.2020 общество обратилось к специалистам с целью устранения причин неработоспособности компьютера.

20.04.2020 специалисты констатировали выход из строя жесткого диска и блока питания, и как следствие, выход из строя программного обеспечения компьютера. В тот же день компьютер был отремонтирован, однако подписать проект договора электронной подписью ООО ЧОО «А.К.П.» не представилось возможным ввиду истечения регламентированного срока.

24.04.2020 ООО ЧОО «А.К.П.» в адрес заказчика направлено письмо с просьбой отозвать протокол от заключения договора, а также произведена оплата в сумме 6 000 рублей за участие в электронной процедуре, что подтверждается копией платежного поручения; разработаны должностные инструкции и проведен подбор сотрудников для заключения с ними трудовых договоров во исполнения договора с заказчиком.

28.04.2020 ООО ЧОО «А.К.П.» в адрес ФГБОУ ВО «УГТУ» направлено письмо с

указанием на обстоятельства, послужившие причиной неподписания договора с приложением 2 подписанных проектов договора.

Из письменных пояснений ООО ЧОО «А.К.П.» исх. от 20.05.2020 (вх. от 20.05.2020 № 2798э) и приложенных копий документов следует, что общество не имело намерения уклоняться от заключения договора.

Вместе с тем, в установленный срок проект договора не был подписан со стороны общества ввиду сложившихся обстоятельств, связанных с выходом из строя компьютера, в связи с чем, техническая возможность подписания электронной подписью проекта договора со стороны общества отсутствовала. О О О ЧОО «А.К.П.» в подтверждение неисправности компьютера в Коми УФАС России представлены следующие копии: квитанции от 16.04.2020 № 241 о приеме в ремонт системного блока; акта о неисправности от 20.04.2020 № 242; договора от 16.04.2020 на ремонт компьютерной техники О О О ЧОО «А.К.П.»; счетов на оплату №№ 69, 70 от 20.04.2020.

О О О ЧОО «А.К.П.» указывает, что общество имеет все необходимые для выполнения договора средства и ресурсы, заключение договора являлось для него экономически выгодным.

О О О ЧОО «А.К.П.» также отмечает, что включением его в реестр недобросовестных поставщиков обществу будет причинен значительный материальный ущерб в связи с тем, что О О О ЧОО «А.К.П.» будет лишено возможности участвовать в торгах, что является одной из значимых частей деятельности общества.

За период осуществления ООО ЧОО «А.К.П.» своей деятельности с 2016 года по результатам проведенных торгов было заключено 229 договоров на общую сумму 247,9 млн.рублей, в том числе в 2019 году было заключено 68 договоров на сумму 95,6 млн. руб., в 2020 году – 17 договоров на сумму 6,8 млн. руб. На сегодняшний день на исполнении находится 32 договора на общую сумму 35,2 млн. руб.

Согласно правовой позиции, выраженной в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской

Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обусловливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах закупок.

Следовательно, включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

При рассмотрении вопроса о признании участника уклонившимся от заключения договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения срока заключения договора по результатам закупки, обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника.

В целях исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в процедурах закупок должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения договора, нарушил срок заключения договора немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, то есть следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

ООО ЧОО «А.К.П.» в Коми УФАС России представлены копии документов и письменная информация, подтверждающие наличие технической причины невозможности подписания договора в установленный срок и свидетельствующие о намерении общества заключить договор по результатам закупки.

Из имеющихся в материалах обращения документов и письменной информации не усматривается наличие прямого умысла ООО ЧОО «А.К.П.», направленного на незаключение договора в установленный срок. Неустранимые сомнения относительно вины лица трактуются в пользу этого лица. В связи с чем, Комиссия не находит достаточных оснований для включения сведений об О О О ЧОО «А.К.П.» в реестр недобросовестных поставщиков.

Следовательно, с учётом наличия объективной причины неподписания обществом договора в установленный срок, принимая во внимание, что деятельность О О О ЧОО «А.К.П.» связана заключением и исполнением договоров по результатам участия в закупках, Комиссия Коми УФАС России приходит к выводу, что в бездействии ООО ЧОО «А.К.П.» не усматривается недобросовестное виновное поведение, за которое подлежит ответственность в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, подпунктом 2.1 приказа ФАС России о ведении реестра недобросовестных поставщиков, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Основания для включения сведений об ООО ЧОО «А.К.П.» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>