Р Е Ш Е Н И Е РНП - №37 - 04

по делу №07-02/2019-004 о включении сведений о недобросовестном поставщике в Реестр

Дата принятия решения: 17 января 2019 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 21 января 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <…>;

в присутствии представителя Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации Заволжского городского поселения (далее – Заявитель, Заказчик): <…>,

в отсутствие представителей ООО «ЭКСПЕРТ» (далее - Общество) (копия обращения Заказчика, информация о месте, дате и времени его рассмотрения были направлены указанному лицу),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 27.12.2018 от Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации Заволжского городского поселения поступили материалы, свидетельствующие о признании ООО «ЭКСПЕРТ» (ИНН: 4425002379; 157630, Костромская область, Пыщугский район, село Пыщуг, <…>) уклонившимся от заключения контракта на содержание дорог общего пользования (электронный аукцион 0133300023218000057) в соответствии с Федеральным законом 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).

Ивановским УФАС России на основании ст. 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) и Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 года №1062 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)» было решено провести проверку факта уклонения Общества от заключения контракта.

Рассмотрев представленные Заявителем, Обществом документы, заслушав представителя Управления жилищно-коммунального хозяйства

администрации Заволжского городского поселения, участвующего в рассмотрении обращения, было установлено следующее.

27.11.2018 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещено извещение 0133300023218000057 о проведении электронного аукциона на содержание дорог общего пользования, а также соответствующая документация о закупке.

Начальная (максимальная) цена контракта – 5 278 000 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 17.12.2018 победителем электронного аукциона было признано ООО «ЭКСПЕРТ», предложившее цену контракта 3 268 050 рублей (цена снижена более чем на 38 процентов).

Согласно ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в ч. 12 ст. 54.7, ч. 8 ст. 69, ч. 8 ст. 82.4, ч. 23 ст. 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 ч. 23 ст. 68 Закона о контрактной системе, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной п. 2 ч. 4 ст. 54.4, п. 7 ч. 9 ст. 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Как следует из представленных Заказчиком документов, 18.12.2018 Управлением жилищно-коммунального хозяйства администрации Заволжского городского поселения своевременно была исполнена обязанность по размещению проекта контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе 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 ч. 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной

форме или электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с ч. 1 ст. 37 Закона о контрактной системе или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренные ч. 2 ст. 37 Закона о контрактной системе, а также обоснование цены контракта в соответствии с ч. 9 ст. 37 Закона о контрактной системе при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Как было установлено, Обществом в срок до 24.12.2018 не был размещен ни проект контракта, ни документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, также не был размещен протокол разногласий. Вместе с тем, позже регламентированного срока - 25.12.2018 Обществом был размещен документ, именуемый: «Протокол разногласий», в котором отражено следующее: ООО «ЭКСПЕРТ» просит указать в контракте верный номер телефона.

В силу ч. 13 ст. 83.2 Закона о контрактной системе победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного ч. 14 ст. 83.2 Закона о контрактной системе) признается заказчиком 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 такого победителя**, **или не направил протокол разногласий**, предусмотренный ч. 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, или не исполнил требования, предусмотренные ст. 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 связи с вышеуказанным, 25.12.2018 на официальном сайте Заказчик разместил протокол о признании ООО «ЭКСПЕРТ» уклонившимся от заключения контракта.

Исходя из документов, направленных Обществом в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области, следует, что контракт не был подписан в установленные сроки по причине отсутствия доступа к компьютеру, с которого подписывают контракт. На следующее утро директор Общества звонила на площадку, чтобы ей подсказали, как действовать в данной ситуации, после этого был совершен звонок в администрацию Заказчика с просьбой открыть доступ. Также 25.12.2018 Обществом было направлено письмо, с просьбой открыть доступ и разрешить подписание контракта. ООО «ЭКСПЕРТ» 25.12.2018 была оформлена банковская гарантия. У Общества не было умысла уклоняться от заключения контракта.

Также Обществом в адрес Ивановского УФАС России было направлено письмо, в котором указано, что контракт не был подписан по причине поломки компьютера, с которого подписывают контракт, о чем свидетельствует справка ИП Токарева А.А. Согласно указанной справке ИП Токарев А.А. сообщает, что 24.12.2018 им был принят на ремонт ноутбук. Причина поломки: сломался жесткий диск. На замену диска ушло 2 рабочих дня и выдан в рабочем состоянии 26.12.2018. Также Общество указывает, что ранее ООО «ЭКСПЕРТ» было добросовестным поставщиком, Обществом исполнялись контракты, в том числе и у Заказчика. Данная деятельность является единственной деятельностью Общества.

Комиссия Ивановского УФАС России, проанализировав представленные Обществом документы, приходит к следующим выводам.

Из представленной ООО «ЭКСПЕРТ» справки невозможность подписания контракта в установленный срок не следует. Вместе с тем, в случае, если у Общества вышел из строя ноутбук, на котором действительно была установлена усиленная электронная подпись, необходимая для подписания контракта, доказательств, подтверждающих невозможность установления усиленной электронной подписи для подписания контракта на ином компьютере ООО «ЭКСПЕРТ» представлено не было.

Кроме того, представленная Обществом в Ивановское УФАС России банковская гарантия №1252942, выданная ПАО «Совкомбанк», была получена за рамками установленного Законом о контрактной системе срока и не соответствует Дополнительным требованиям к банковской гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, утвержденных постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 №1005 (далее – Дополнительные требования).

Так, в п. 6 представленной банковской гарантии предусмотрено условие о том, что требование платежа по гарантии на бумажном носителе должно быть получено Гарантом (ПАО «Совкомбанк») в письменной форме с приложением указанных в п. 5 банковской гарантии документов заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу: Российская Федерация,

156000, Костромская область, г. Кострома, проспект Текстильщиков, д. 46.

При этом в п. 8 представленной банковской гарантии содержится положение о том, что Гарант отказывает Бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование или приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии либо получены Гарантом по окончании срока действия гарантии.

Согласно ч. 8.2 ст. 45 Закона о контрактной системе дополнительные требования к банковской гарантии, используемой для целей Закона о контрактной системе, порядок ведения и размещения в единой информационной системе реестра банковских гарантий, порядок формирования и ведения закрытого реестра банковских гарантий, в том числе включения в него информации, порядок и сроки предоставления выписок из него, форма требования об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии устанавливаются Правительством Российской Федерации. Такие требования установлены Постановлением Правительства Российской Федерации №1005 от 08.11.2013.

П. «а» Дополнительных требований предусмотрено, что банковская гарантия оформляется в письменной форме на бумажном носителе или в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, вид которой предусмотрен Законом о контрактной системе, лица, имеющего право действовать от имени банка, на условиях, определенных гражданским законодательством и ст. 45 Закона о контрактной системе, с учетом обязательного закрепления в банковской гарантии права заказчика в случае ненадлежащего выполнения или невыполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, обеспеченных банковской гарантией, представлять на бумажном носителе или в форме электронного документа требование об уплате денежной суммы по банковской гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта.

Между тем, как указано выше: согласно п. 6 банковской гарантии требование платежа по гарантии на бумажном носителе должно быть получено Гарантом заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу: Российская Федерация, 156000, Костромская область, г. Кострома, проспект Текстильщиков, д. 46.

П. «а» Дополнительных требований предусмотрено право выбора Заказчиком способа направления требования об уплате денежной суммы по банковской гарантии: на бумажном носителе или в форме электронного документа. При этом иных требований Дополнительными требованиями не установлено. Таким образом, условие, включенное в банковскую гарантию о направлении требования платежа по банковской гарантии «заказным письмом с уведомлением о вручении», противоречит п. «а» Дополнительных требований.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Ивановского УФАС России сообщил, что уклонение Общества от подписания контракта

повлекло для Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации Заволжского городского поселения крайне негативные последствия, поскольку в рамках выполнения работ по контракту необходимо было осуществлять зимнее содержание дорог, уборку снега. Уклонение Общества от подписания контракта поставило под угрозу проезд по улицам г. Заволжск. Заключение контракта на содержание дорог общего пользования имеет высокую социальную значимость, конечными потребителями результата данных работ будут являться простые граждане. Отсутствие соответствующих работ ведет к подаче жалоб граждан на Заказчика.

Также представитель Заказчика просил учесть, что в октябре 2018 года Управление жилищно-коммунального хозяйства администрации Заволжского городского поселения уже обращалось в Ивановское УФАС России с просьбой о включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) также в связи с уклонением от заключения контракта.

Вследствие чего, представитель Управления жилищно-коммунального хозяйства администрации Заволжского городского поселения настаивал на включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Из смысла ст. 104 Закона о контрактной системе следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств.

Таким образом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

Уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействий) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем закупки, и, как следствие, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя электронного аукциона.

В рассматриваемом случае Общество доказательств совершения необходимых действий, направленных на подписание проекта контракта, представлено не было, что свидетельствует об отсутствии намерения заключить контракт, и, как следствие, о его недобросовестном поведении.

В соответствии со ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность осуществляется самостоятельно и на свой риск. Поэтому неблагоприятные последствия недостаточной осмотрительности и инициативности (например, по вопросу надлежащего изучения условий проводимой закупки, последствий их несоблюдения, заблаговременного подписания контракта не в последний день срока, установленного для его подписания) Общества при ведении предпринимательской деятельности и при вступлении в отношения по оказанию услуг по результатам проведенной закупки ложатся на само Общество.

Лицо, принимая решение об участии в процедуре определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и подавая заявку на участие в закупке, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе, приведших к невозможности заключения контракта с ним, как лицом, признанным победителем закупки.

Таким образом, Обществу, как субъекту, осуществляющему предпринимательскую деятельность на свой риск, надлежало принять все необходимые меры для подписания проекта контракта и представления

надлежащего обеспечения исполнения контракта в предусмотренный Законом о контрактной системе срок.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе 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, включается в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Сведения, представленные Управлением жилищно-коммунального хозяйства администрации Заволжского городского поселения, в отношении ООО «ЭКСПЕРТ» (ИНН: 4425002379; 157630, Костромская область, Пыщугский район, село Пыщуг, <…>), учредителя, генерального директора Общества – <…> включить в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением Общества от заключения контракта на содержание дорог общего пользования (электронный аукцион 0133300023218000057), сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении ООО «ЭКСПЕРТ» (ИНН: 4425002379; 157630, Костромская область, Пыщугский район, село Пыщуг, <…>), учредителя, генерального директора Общества – <…> в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии