

«Муниципальное казенное учреждение «Магнитогорскинвестстрой» города Магнитогорска» (МКУ «МИС «г.Магнитогорска»)

455044, г. Магнитогорск, ул. Профсоюзная, 12А

Администрации г. Магнитогорска

455044, г. Магнитогорск, пр. Ленина, 72

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва, набережная Тараса

Шевченко, д. 23А

Общество с ограниченной ответственностью «МАК» (ООО «МАК»)

454048, г. Челябинск, ул. Образцова, 8, 4

РЕШЕНИЕ № РНП-74-90/2019

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 28 марта 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 02 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:	«...» - начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение МКУ «МИС «г.Магнитогорска» (далее – Заказчик) о включении ООО «МАК» (далее – Общество, подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением ООО «МАК» от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ на объекте: «Снос нежилого здания детского сада № 35 и хозяйственного сарая по адресу ул. Первомайская, д. 14/1» (извещение № 0169300000319000061) (далее — закупка, аукцион), в присутствии:

- представителя заказчика «...», действующего на основании доверенности №6 от 09.01.2019;

- представителя заказчика «...», действующего на основании доверенности №3 от 09.01.2019

- представителя подрядчика «...», действующего на основании доверенности от 26.03.2019,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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) поступило обращение заказчика о включении ООО «МАК» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением ООО «МАК» от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ на объекте: «Снос нежилого здания детского сада № 35 и хозяйственного сарая по адресу ул. Первомайская, д. 14/1» (извещение № 0169300000319000061).

Согласно материалам дела заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 29.01.2019 извещения об осуществлении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 3 830 879,51 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 22.02.2019 победителем закупки признано ООО «МАК».

Согласно пояснениям представителя заказчика, общество не представило в установленный законодательством о контрактной системе срок подписанный проект контракта и документ, свидетельствующий об обеспечении исполнения контракта.

ООО «МАК» в письменных пояснениях, представленных на заседании Комиссии Челябинского УФАС России указало, что контракт не подписан со стороны Общества, поскольку проект контракта, направленный победителю для подписания в личный кабинет, не открывается. В связи с отсутствием возможности ознакомления с содержанием проекта контракта он не был подписан.

Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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.

Согласно части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе победитель

электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) 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 частью 4 настоящей статьи, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (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 96 Закона о контрактной системе заказчик вправе установить требование обеспечения исполнения контракта в извещении об осуществлении закупки и (или) в проекте контракта при осуществлении закупки в случаях, предусмотренных параграфами 3 и 3.1 главы 3 (если начальная (максимальная) цена контракта не превышает пятьсот тысяч рублей).

Как следует из части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся 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 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 аукциона, 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.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 22.02.2019 года победителем закупки признано ООО «МАК», с предложением о цене контракта 800 000,00 рублей, при установленной цене начальной (максимальной) цене контракта 3 830 879,51 рублей.

Заказчиком 26.02.2019 года направлен победителю закупки проект контракта для дальнейшего его подписания.

В антимонопольный орган 27.02.2019 года поступила жалоба ООО «МАК» с обжалованием действий заказчика, уполномоченного органа, комиссии по осуществлении закупок в части признания Общества победителем закупки. По результатам рассмотрения жалобы Комиссией по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России принято Решение по делу № 074/06/105-54/2019 от 06.03.2019 года о признании доводов жалобы ООО «МАК» необоснованными.

В предусмотренный частью 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе срок 04.03.2019 года Общество направило протокол разногласий, в котором указало на невозможность открыть файл с проектом контракта и ознакомиться с его содержанием. Также участник указывает на необходимость внести изменения в пункты 1.5, 4.2., 9.1 проекта контракта, а именно изменить сроки выполнения работ в связи с тем, что заключение контракта ранее 18.03.2019 года невозможно.

На заседание Комиссии представитель ООО «МАК» пояснил, что при формировании требования о внесении изменений в контракт победитель исходил из условий проекта контракта, размещенного в составе документации об аукционе. Рассмотрев, указанный протокол заказчиком 05.03.2019 года составлен ответ, в котором указывает, что проект контракт направлен в предусмотренном пунктом 1.2 Приказа Казначейства России от 30.12.2015 N 26н «Об утверждении Порядка пользования единой информационной системой в сфере закупок» формате. В связи с чем изменение формата файла заказчиком не согласовано. Также заказчик отказал внести изменения в проект контракта, поскольку такая возможность не предусмотрена законодательством о контрактной системе. В этот же день (05.03.2019 года) проект контракта направлен участнику повторно.

На электронную почту заказчика 11.03.2019 года в 16 часов 20 минут ООО «МАК» направлено письмо с просьбой направить проект контракта повторно, поскольку имеющийся архив с файлом поврежден и не открывается. Также 11.03.2019 в 16 часов 41 минуту победителем закупки направлено письмо с проектом банковской гарантии.

Поскольку срок подписания контракта ООО «МАК» истек, заказчиком 12.03.2019 года составлен и подписан протокол о признании победителя электронного аукциона на выполнение работ на объекте: «Снос нежилого здания детского сада №35 и хозяйственного сарая по адресу ул. Первомайская, д. 14/1» (извещение № 0169300000319000061) уклонившемся от заключения контракта. На следующий день, 13.03.2019 года указанный протокол размещен в единой информационной системе в сфере закупок.

Изучив материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

В силу части 1 статьи 4 Закона о контрактной системе в целях информационного

обеспечения контрактной системы в сфере закупок создается и ведется единая информационная система.

В соответствии с частью 2 статьи 4 Закона о контрактной системе порядок функционирования единой информационной системы, требования к технологическим и лингвистическим средствам единой информационной системы, в том числе требования к обеспечению автоматизации процессов сбора, обработки информации в единой информационной системе, порядок информационного взаимодействия единой информационной системы с иными информационными системами, в том числе в сфере управления государственными и муниципальными финансами, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства РФ от 23.12.2015 N 1414 утверждены правила функционирования единой информационной системы в сфере закупок (далее – Правила, утвержденные постановлением Правительства РФ от 23.12.2015 N 1414), согласно пункту 17 которого при размещении электронных документов в единой информационной системе или обмене электронными документами в процессе взаимодействия единой информационной системы с иными информационными системами применяются единые форматы электронных документов. Указанные форматы электронных документов устанавливаются Министерством финансов Российской Федерации.

Согласно пункту 1 Постановления Правительства РФ от 13.04.2017 N 442 "Об определении федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по выработке функциональных требований к единой информационной системе в сфере закупок, по созданию, развитию, ведению и обслуживанию единой информационной системы в сфере закупок, по установлению порядка регистрации в единой информационной системе в сфере закупок и порядка пользования единой информационной системой в сфере закупок, и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 30 сентября 2014 г. N 996" Федеральное казначейство определено уполномоченным федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по установлению порядка регистрации в единой информационной системе в сфере закупок и порядка пользования единой информационной системой в сфере закупок.

Приказом Казначейства России от 30.12.2015 N 26н утвержден Порядок пользования единой информационной системой в сфере закупок (далее – Порядок, утвержденный Приказом Казначейства России от 30.12.2015 N 26н).

Пунктом 1.2 Порядка, утвержденного приказом Казначейства России от 30.12.2015 N 26н, предусмотрено, что в единой информационной системе размещаются файлы следующих форматов: bmp, jpg, jpeg, gif, tif, tiff, docx, doc, rtf, txt, pdf, xls, xlsx, rar, zip. Размер каждого размещаемого в единой информационной системе файла не должен превышать 50 Мб.

Проект контракта направлен участнику в заархивированном виде тип файла rar, что не противоречит законодательству о контрактной системе. Представителем заказчика на заседании Комиссии указано, что силами заказчика и уполномоченного органа совершались попытки открыть файл с проектом контракта

с различных персональных компьютеров. При этом затруднений при открытии файла не возникло.

Вместе с тем, представителем ООО «МАК» на обозрение Комиссии продемонстрировано, что файл с проектом контракта из личного кабинета победителя не открывается, всплывает окно с указанием «Архив поврежден или имеет неизвестный формат».

Более того, Комиссия Челябинского УФАС России также в качестве эксперимента со своего устройства пыталась открыть из открытой части Единой информационной системы проект контракта, направленный победителю закупки. Однако данная попытка не увенчалась успехом. Аналогичным образом вышло объявление с ошибкой «Архив поврежден или имеет неизвестный формат». Проект контракта получилось открыть только с привлечением системного администратора Челябинского УФАС России после скачивания дополнительной программы.

Таким образом, открытие направленного для подписания проекта контракта требует от участника закупки обладания специальными познаниями в области IT-технологий.

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 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).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь серьезный экономический характер.

Таким образом, учитывая отсутствие у общества возможности прочтения проекта контракта Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации

возможным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «МАК»

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МКУ «МИС «г. Магнитогорска», администрацией г. Магнитогорска в отношении ООО «МАК», в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель Комиссии «...»

Члены Комиссии «...»

«...»