

РЕШЕНИЕ № РНП-74-9/2017

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

07 февраля 2017 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

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

Председателя Комиссии:	...	-	заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	...	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	...	-	

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 Межрайонной инспекции ФНС № 18 по Челябинской области (далее – Заказчик) о включении ООО «Клин Пауэр Индастриал» (далее – Общество, Участник закупки, Победитель аукциона), его учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на оказание услуг по комплексной уборке служебных помещений и прилегающей территории здания Межрайонной ИФНС России № 18 по Челябинской области (ТОРМ г. Аша). (извещение № 0169100001616000017 (далее - Аукцион), в присутствии:

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности № 03-21/000821 от 23.01.2017 (до объявления перерыва);
- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности № 03-21/000821 от 23.01.2017 (до объявления перерыва);
- представителя Общества, действующего на основании доверенности № 4 от

02.02.2017 (после объявления перерыва);

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 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 Межрайонной инспекции ФНС № 18 по Челябинской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Клин Пауэр Индастриал», его учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в связи с уклонением от заключения контракта.

Заказчик в заявлении о включении ООО «Клин Пауэр Индастриал» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) указывает, что общество в нарушение части 2 статьи 37, части 3 статьи 70 Закона о контрактной системе не представило надлежащее обеспечение исполнения контракта, в связи с чем победитель аукциона признан уклонившимся от заключения контракта. Заказчик 09.01.2017 заключил контракт с ООО «Тракторг» по цене контракта 232 050 рублей 00 копеек.

Как пояснили представители Заказчика, при направлении Обществом подписанного проекта контракта вместо документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, был прикреплен протокол разногласий.

Таким образом, контракт был фактически подписан, однако обеспечение исполнения контракта ООО «Клин Пауэр Индастриал» представлено не было, в связи с чем, аукционной комиссией 27.12.2016 принят протокол об уклонении победителя от заключения договора.

Представитель Общества на заседании комиссии пояснил, что в процессе подписания контракта была допущена техническая ошибка, в связи с чем был некорректно прикреплен протокол разногласий. Указанное обстоятельство связано со специфичностью электронной площадки.

В связи с допущенной технической ошибкой общество направило в адрес Заказчика письмо, в котором просило Заказчика обратиться в техническую поддержку с просьбой вернуть контракт на стадию «формирование проекта контракта».

Кроме того, Обществом на заседание комиссии представлены документы, подтверждающие одобрение различными банками заявки победителя на получение банковской гарантии для обеспечения исполнения контракта, что свидетельствует о намерении победителя аукциона заключить контракт.

Изучив представленные сторонами документы, заслушав пояснения сторон, 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 2 статьи 70 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов электронного аукциона заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 70 Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

В силу части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе в случае, если 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, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения контракта, указанный в аукционной документации, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника.

Согласно части 13 статьи 70 Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается 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 победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

Как видно из материалов дела, извещение о проведении электронного аукциона для закупки № 0169100001616000017 опубликовано на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 05.12.2016 в 12:50.

Начальная (максимальная) цена контракта – 390 000 рублей 00 копеек.

Как видно из протокола рассмотрения первых частей заявок от 13.12.2016, на участие в аукционе поступило 3 заявки, все заявки признаны соответствующими и допущены до участия в аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов от 16.12.2016 победителем аукциона признано ООО «Клин Пауэр Индастриал» с ценой контракта 230 100 рублей 00 копеек (снижение составило 41%).

Заказчик 21.12.2016 направил ООО «Клин Пауэр Индастриал» проект контракта. Общество 26.10.2016 разместило на электронной площадке протокол разногласий. Вместе с тем, указанный протокол разногласий был прикреплен как документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

Как пояснил представитель Общества, в процессе подписания контракта была допущена техническая ошибка, в связи с чем был некорректно прикреплен протокол разногласий. Указанное обстоятельство связано со специфичностью электронной площадки.

Таким образом, фактически победитель подписал контракт, однако обеспечение исполнения контракта участником предоставлено не было.

Победитель аукциона 27.12.2016 направил Заказчику письмо с просьбой обратиться к оператору электронной площадки для того, чтобы контракт был возвращен на стадию «Формирование проекта контракта» (исх. № №27/12 от 27.12.2017).

Вместе с тем, 27.12.2017 Заказчиком принято протокол об уклонении победителя от заключения контракта, согласно которому ООО «Клин пауэр индастриал» не представило обеспечение исполнения контракта. Как указано в протоколе, в приложении к подписанному контракту был прикреплен протокол разногласий.

Таким образом, победителем аукциона не исполнены требования части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе в части предоставления победителем аукциона обеспечения исполнения контракта в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения указанного в документации аукциона или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Данная мера связана с возложением 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.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушение закона.

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, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом изложенного при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Таким образом, Комиссия по контролю в сфере закупок рассматривает не только действия Общества, которые привели к незаключению контракта, но также и действия Заказчика, которые нарушают законодательство о контрактной системе.

Частью 4 статьи 70 Закона о контрактной системе предусмотрено, что победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта размещает в единой информационной системе протокол разногласий. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

При этом, частью 5 статьи 70 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона.

Из материалов дела следует, что Заказчиком не выполнено императивное требование, предусмотренное частью 5 статьи 70 Закона о контрактной системе.

В данном случае победитель аукциона в сроки, предусмотренные Законом о контрактной системе направил в адрес Заказчика протокол разногласий. При этом, не имеет значение, в каком разделе был размещен указанный протокол. Вместе с тем, Заказчиком не соблюден порядок, предусмотренный частью 5 статьи 70 Закона о контрактной системе, согласно которому Заказчик обязан

рассмотреть протокол разногласий и без своей подписи разместить в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона.

Вместе с тем, в материалах дела не содержатся сведения и документы, подтверждающие исполнение Заказчиком обязанности по рассмотрению протокола разногласий, направленного Обществом. Кроме того, как пояснил представитель Заказчика, функционал электронной площадки не позволял снова прикрепить доработанный проект контракта либо проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона, в связи с чем, Заказчик не стал рассматривать протокол разногласий.

Указанные действия Заказчика противоречат части 5 статьи 70 Закона о контрактной системе.

Таким образом, совокупность действий как Победителя аукциона, так и Заказчика привели к незаключению контракта и признанию **ООО «Клин пауэр индастриал» уклонившимся от заключения контракта.**

Кроме того, на заседании Комиссии представитель Общества представил следующие документы и сведения, подтверждающие намерение **ООО «Клин пауэр индастриал»** исполнить обязанности по заключению контракта по итогам электронного аукциона.

ООО «Клин пауэр индастриал» 26.12.2016 обратилось в Акционерный коммерческий банк «Держава», ООО Банк «Скиб» с обращением о предоставлении банковской гарантии (договор предоставления банковской гарантии № 376322).

Как видно из материалов дела, заявка общества была одобрена, банки согласились предоставить победителю аукциона банковскую гарантию в размере 175500 рублей.

Принимая во внимание совокупность указанных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу, что обстоятельства настоящего дела свидетельствуют о том, что общество не имело намерений уклониться от заключения контракта. У антимонопольного органа отсутствуют основания для принятия решения о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в отношении **ООО «Клин пауэр индастриал»**.

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

РЕШИЛА:

Сведения, представленные **Межрайонной инспекцией ФНС № 18 по Челябинской области**, в отношении **ООО «Клин пауэр индастриал»**, его учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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