

ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по Кировской области

Юридический адрес:

610020 г.Киров, ул.К.Либкнехта, 55

тел. (8332) 64-73-31, факс (8332) 64-96-26

e-mail: to43@fas.gov.ru

№

На № от

Заказчик – Федеральное казенное учреждение «Центр хозяйственного и сервисного обеспечения Управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Кировской области» (ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Кировской области»)

Индивидуальный предприниматель

РЕШЕНИЕ № 043/06/104-435/2019

«29» августа 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю закупок (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Зам. председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии:

представителя ИП по доверенности № б/н от 01.08.2019 года;

ИП, действует без доверенности,

рассмотрев материалы ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Кировской области» (далее – Заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе (далее – ИП) в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

21.08.2019 г. в Кировское 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) от Заказчика поступили сведения об уклонении ИП от заключения контракта на оказание услуг по уборке зданий и помещений (номер извещения 0840100001019000203; ИКЗ - 191434533170943450100100060038121244).

В соответствии с ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе рассмотрение данного материала назначено на 29.08.2019 года.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

В соответствии с ч.7 ст.104 Закона о контрактной системе, в случае поступления сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения контракта и отсутствия документов, свидетельствующих об отказе участника размещения заказа от заключения контракта, уполномоченный, на осуществление контроля в

сфере размещения заказов, федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта уклонения участника размещения заказа от заключения контракта.

В результате осуществления проверки факта уклонения ИП от заключения контракта установлено следующее.

12.07.2019 года на официальном сайте ЕИС размещено извещение № 0840100001019000203 о проведении электронного аукциона на оказание услуг по уборке зданий и помещений.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 910 480,00 руб.

Срок поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг: с 01.12.2019 по 31.03.2020 года.

02 августа 2019 года согласно протоколу № 172/2 подведения итогов аукциона в электронной форме на оказание услуг по уборке зданий и помещений для обеспечения государственных нужд ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Кировской области», ИП (заявка № 130) признан победителем с ценой контракта 2 386 593,60 рублей.

12 августа 2019 года Заказчиком на сайте закупок в единой информационной системе был размещен для подписания проект контракта.

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

Согласно части 3 статьи 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 частью 4 настоящей статьи.

Таким образом, последним днем для подписания ИП проекта контракта являлось 19.08.2019 в 23-59 час.

19.08.2019 20:24 ИП направил Заказчику подписанный проект контракта и приложил

банковскую гарантию № 2148-БЭГ/2019 от 13.08.2019, которой подтверждал факт предоставления участником обеспечения исполнения контракта в сумме 873144,00 рубля.

В соответствии с ч. 3 ст. 96 Закона о контрактной системе исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

Согласно положениям статьи 45 Закона о контрактной системе заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, соответствующими требованиям, установленным Правительством Российской Федерации.

Заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

В соответствии с пунктом 3 части 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документации о закупке, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В п. 16 Информационной карты предусмотрено, что:

Банковская гарантия должна обеспечивать надлежащее исполнение принципалом (поставщиком, подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, в том, числе:

- по возврату принципалом (поставщиком, подрядчиком, исполнителем) заказчику (бенефициару) аванса (если выплата аванса предусмотрена контрактом);
- по уплате принципалом (поставщиком, подрядчиком, исполнителем) заказчику (бенефициару) убытков, а также неустойки (штрафы, пени), предусмотренных контрактом.

Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать (закреплять) в том числе следующие условия:

- обязанность банка (гаранта) уплатить заказчику (бенефициару) неустойку в размере 0,1 (ноль целых одна десятая) процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый календарный день просрочки начиная с календарного дня, следующего за днем истечения установленного банковской гарантией срока оплаты требования заказчика (бенефициара) по банковской гарантии, по день фактического поступления денежных средств на счет заказчика (бенефициара) в оплату требования по банковской гарантии (при этом сумма неустойки,

подлежащая уплате банком (гарантом) заказчику (бенефициару) в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств банком (гарантом), не входит в сумму банковской гарантии, подлежащую уплате заказчику (бенефициару) в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств принципалом (поставщиком, подрядчиком, исполнителем), предусмотренных контрактом;

- договорную подсудность рассмотрения дел, подведомственных арбитражным судам, в соответствии со статьей 37 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации - Арбитражный суд Кировской области (по месту нахождения заказчика (бенефициара).

В банковской гарантии, представленной Участником, относительно данных пунктов предусмотрено следующее:

2. Настоящая Гарантия обеспечивает надлежащее исполнение Принципалом его обязательств перед Бенефициаром, возникших из Контракта и не исполненных Принципалом до окончания срока действия настоящей Гарантии, а также уплате неустоек (пени, штрафов), предусмотренных Контрактом, начисленных с момента возникновения у Бенефициара права на их начисление, гарантийные обязательства (если таковые обязательства предусмотрены Контрактом), в том числе авансовых платежей по Контракту (если предусмотрено Контрактом).

7. В случае неисполнения надлежащим образом представленного Требования по Гарантии в установленный срок Гарант обязуется уплатить неустойку в размере 0,1 (ноль целых одна десятая) процента от указанной в Требовании по Гарантии суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки начиная с календарного дня, следующего за днем истечения установленного Гарантией срока оплаты Требования по Гарантии, по дату исполнения Гарантом Требования по Гарантии.

12. Споры, возникающие в связи с неисполнением обязательств по Гарантии, подлежат рассмотрению в Арбитражном суде г. Москвы.

Так как пункты гарантии не воспроизводят дословный текст информационной карты о закупке, а договорная подсудность установлена не по месту нахождения Заказчика (бенефициара), Заказчик признал представленную ему банковскую гарантию не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе и в адрес Участника направил письмо № 50/2330 от 20.08.2019 с отказом в принятии банковской гарантии в связи с тем, что пункты 2, 7, 12 банковской гарантии не соответствуют п. 15, 16 информационной карты, а также требованиям, установленным постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 № 1005.

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).

21 августа 2019 года Заказчиком составлен протокол № 172/3 о признании участника закупки уклонившимся от заключения государственного контракта по результатам аукциона в электронной форме на оказание услуг по уборке зданий и помещений для обеспечения государственных нужд ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Кировской области». И в этот же день Заказчик обратился в Кировское УФАС с заявлением о включении в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника запроса котировок в электронной форме от заключения контракта.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, включается в реестр недобросовестных поставщиков.

Включение общества в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

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 по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Индивидуальный предприниматель, признанный победителем электронного аукциона 02.08.2019 года (протокол № 172/2), обратился за получением банковской гарантии сразу в день размещения Заказчиком контракта на сайте закупок, а именно 12.08.2019 года. Получена банковская гарантия за № 2148-БЭГ/2019 была уже 13.08.2019. И в регламентированный срок - 19.08.2019 года, банковская

гарантия вместе с надлежащим образом подписанным контрактом предоставлена Заказчику.

Таким образом, со стороны индивидуального предпринимателя были произведены все действия, направленные на заключение контракта.

Вместе с тем, представленная Участником банковская гарантия, была отклонена Заказчиком, как не соответствующая установленным требованиям. ИП при рассмотрении дела пояснил, что Банку была предоставлена необходимая для оформления гарантии документация по закупке, поэтому именно он, как профессиональный участник банковской деятельности, должен был оформить ее надлежащим образом.

Кроме того, согласно информации, размещенной в открытом доступе на сайте закупок, индивидуальный предприниматель на протяжении длительного времени участвует в торгах. Только за 2019 года заключено более 10 контрактов, которые находятся в стадии исполнения или исполнены. Также Участником в порядке ст. 37 Закона о контрактной системе предоставлено информационное письмо о надлежащем исполнении 17 контрактов за период с 2017 по 2019 года. Вся представленная информация свидетельствует о добросовестности данного участника торгов.

Учитывая изложенные выше обстоятельства и информацию, свидетельствующую об отсутствии в действиях ИП вины и умысла в предоставлении в качестве обеспечения исполнения контракта банковской гарантии, не соответствующей требованиям документации, комиссия Кировского УФАС России считает факт уклонения ИП от заключения контракта на оказание услуг по уборке зданий и помещений (извещение № 0840100001019000203), неподтвержденным, т.к. не было установлено совершения целенаправленных (умышленных) действий или бездействий ИП в целях уклонения от подписания государственного контракта.

В силу изложенного у Комиссии Кировского УФАС России отсутствуют основания для включения ИП в Реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Кировской области» об уклонении ИП от заключения контракта на оказание услуг по уборке зданий и помещений (извещение № 0840100001019000203), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Зам. председателя комиссии

Члены комиссии