

26.06.2019 г. Тула Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе: рассмотрев обращение государственного учреждения Тульской области "Тулаупрадор" (далее – Заказчик) исх. № 108/2556 от 17.06.2019 (вх. № 2646 от 19.06.2019) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ВИАДУК-М» (далее – Общество, ООО «ВИАДУК-М») (ИНН 6730067288; адрес: ул. Смольянинова, д. 15, оф. 212, г. Смоленск, 214036) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине уклонения Общества от заключения контракта на выполнение работ по реконструкции моста через р. Бобрик на км 9+100 автомобильной дороги Новомосковское кольцо в Узловском районе Тульской области (н.п. Бобрик Гора) (закупка № 0366200035619002304), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), в присутствии: — представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение), аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) на основании приказа № 114-АС от 20.06.2019, — представителей Заказчика по доверенности, — представителя Общества по доверенности, —директора Общества, УСТАНОВИЛА: 19.06.2019 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об Обществе в реестре недобросовестных поставщиков по причине уклонения Общества от заключения контракта по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции моста через р. Бобрик на км 9+100 автомобильной дороги Новомосковское кольцо в Узловском районе Тульской области (н.п. Бобрик Гора) (закупка № 0366200035619002304) (далее - электронный аукцион). В результате проведенной Комиссией на основании статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее. Приказом государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» от 29.04.2019 № 2435 объявлен аукцион в электронной форме на Выполнение работ по реконструкции моста через р. Бобрик на км 9+100 автомобильной дороги Новомосковское кольцо в Узловском районе Тульской области (н.п. Бобрик Гора); создана Аукционная комиссия, определен ее состав. Извещение о проведении электронного аукциона и документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции моста через р. Бобрик на км 9+100 автомобильной дороги Новомосковское кольцо в Узловском районе Тульской области (н.п. Бобрик Гора) 30.04.2019 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система). Начальная (максимальная) цена контракта – 245 408 220,00 рублей. Из протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 23.05.2019 (далее – Протокол рассмотрения единственной заявки от 23.05.2019) следует, что на участие в электронном аукционе была подана одна заявка, по итогам рассмотрения которой Аукционной комиссией принято единогласное решение о соответствии такой заявки

требованиям Закона и документации об электронном аукционе. На основании части 16 статьи 66 Закона электронный аукцион признан несостоявшимся. Согласно пункту 4 части 1 статьи 71 Закона в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному частью 16 статьи 66 настоящего Федерального закона в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе подана только одна заявка на участие в нем, контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям настоящего Федерального закона и документации о таком аукционе, в соответствии с пунктом 25.1 части 1 статьи 93 настоящего Федерального закона в порядке, установленном статьей 83.2 настоящего Федерального закона. Статья 83.2 Закона регулирует порядок заключения контракта по результатам электронной процедуры. Согласно части 2 статьи 83.2 Закона 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. Как установлено Комиссией, Протокол рассмотрения единственной заявки от 23.05.2019 размещен в единой информационной системе 23.05.2019. 28.05.2019 Заказчик разместил в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект контракта №0366200035619002304_51192 на выполнение работ по реконструкции моста через р. Бобрик на км 9+100 автомобильной дороги Новомосковское кольцо в Узловском районе Тульской области (н.п. Бобрик Гора) (далее – Проект контракта). В силу части 3 статьи 83.2 Закона 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. Согласно части 4 статьи 83.2 Закона в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к

положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов. 03.06.2019 Обществом размещен на электронной площадке протокол разногласий к Проекту контракта. В силу части 5 статьи 83.2 Закона в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи. Рассмотрев протокол разногласий к Контракту, Заказчик 06.06.2019 повторно разместил в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы Проект контракта в первоначальной редакции без учета замечаний Общества. Согласно части 6 статьи 83.2 Закона в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица. Частью 13 статьи 83.2 Закона определено, что 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. В регламентированный Законом срок ООО «ВИАДУК-М» не разместило на электронной площадке Проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, подписанные усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Общества. В связи с чем, оператор электронной площадки направил в адрес Заказчика уведомление об уклонении Общества от заключения контракта. Учитывая тот факт, что Общество не подписало и не разместило на электронной площадке Проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, в установленный Законом срок, Заказчиком 13.06.2019 принято решение о признании участника уклонившимся от заключения контракта и составлен соответствующий протокол от 13.06.2019. Указанный протокол 13.06.2019 размещен Заказчиком в единой информационной системе. На дату рассмотрения настоящего дела информация о подписанном Обществом Проекте контракта в единой информационной системе отсутствует. Присутствующий на заседании

Комиссии представитель Заказчика пояснил, что денежные средства в качестве обеспечения исполнения контракта от Общества на расчетный счет Заказчика не поступали. Представитель Уполномоченного учреждения поддержал позицию Заказчика в полном объеме. Представители Общества возражали против включения сведений об ООО «ВИАДУК-М» в реестр недобросовестных поставщиков и пояснили, что поскольку обеспечение исполнения контракта установлено в достаточно большом размере, осуществить перечисление денежных средств на расчетный счет Заказчика для Общества не представлялось возможным. Согласно пункту 28 части I «Сведения о проводимом аукционе в электронной форме» документации об электронном аукционе размер обеспечения исполнения контракта установлен 30 % от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 73 622 466,00 рублей. Со своей стороны, ООО «ВИАДУК-М» предприняло ряд действий, направленных на получение Обществом банковской гарантии для обеспечения исполнения контракта. Общество заблаговременно обратилось в ряд банков и к посредникам банков с целью получения банковской гарантии. Однако в установленный законом срок для подписания Проекта контракта и размещения на электронной площадке Проекта контракта и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения контракта, Обществом не была получена банковская гарантия по причине отказа ряда банков в предоставлении банковской гарантии на указанную в документации об электронном аукционе сумму. В подтверждение данного факта Обществом представлены в материалы дела следующие документы: - письмо общества с ограниченной ответственностью «Брокерское агентство «АТ» (далее - ООО «Брокерское агентство «АТ»), согласно которому заявка ООО «ВИАДУК-М» на оформление банковской гарантии была получена ООО «Брокерское агентство «АТ» 30.05.2019; по состоянию на 19.06.2019 шесть банков отказали Обществу в выдаче банковской гарантии, один банк рассматривал заявку Общества (решение не получено); - копии заявления и анкеты – принципала (клиента) на получение банковской гарантии и/или на выдачу тендерного кредита (кредита на участие в электронном аукционе) в ООО «Первый Клиентский Банк» от 07.06.2019; - копия письма ПАО «Промсвязьбанк» исх. № 00-24-12-09/ от 30.05.2019 о том, что предоставить банковскую гарантию Обществу «в соответствии с упрощенной методикой Банка в короткие сроки не представляется возможным»; в данном письме указывается, что допускается выдача банковской гарантии, при этом срок рассмотрения заявки составит около одного месяца; - копии заявки на выдачу банковской гарантии от 30.05.2019 и согласия на обработку персональных (в т. ч. биометрических) данных от 30.05.2019 в ПАО КБ «Восточный»; - копия письма ПАО КБ «Восточный», согласно которому заявка на выдачу банковской гарантии Обществу «по состоянию на 14.06.2019 находится в Департаменте гарантийного бизнеса ПАО КБ «Восточный» на этапе рассмотрения»; - копии скрин-шотов страниц переписки с кредитными организациями. Таким образом, Общество не имело умысла на уклонение от заключения контракта и предпринимало попытки по своевременной подготовке обеспечения исполнения контракта. Представители Общества на заседании Комиссии также обращали внимание, что ООО «ВИАДУК-М» имеет большой опыт работ в строительстве, ремонте и реконструкции мостов и путепроводов, располагает достаточной материально-технической базой для качественного и полного выполнения работ, предусмотренных Контрактом. В подтверждение своей добросовестности Обществом предоставлены в материалы дела копии благодарственных писем, а также информация об исполненных контрактах, в том числе следующие документы: - копия муниципального контракта № 10/2019-МКУ от 20.05.2019 на выполнение работ по планово-предупредительному

ремонту путепровода в теле дороги через ж/д, Смоленск-Витебск по Витебскому шоссе в городе Смоленске; - копия договора № 329к от 11.05.2017 на выполнение работ по объекту: «Капитальный ремонт путепровода через улицу Беляева», расположенному по адресу: Российская Федерация, город Смоленск, улица Беляева; - копия контракта № 72-16 от 15.02.2017 на выполнение работ по реконструкции мостового перехода через р. Красивая Меча на автомобильной дороге Лапотково-Ефремов км 95+575 у г. Ефремов Тульской области; - копия контракта № 112 от 30.06.2016 на выполнение мероприятий мобилизационной подготовки автомобильных дорог регионального и межмуниципального значения Смоленской области «Мобилизационный объект № 2». В пункте 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда 10 РФ 28.06.2017), разъяснено, что нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков. В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона 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. Пунктом 12 Правил ведения реестра предусмотрено, что рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр. По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 названных Правил, выносится решение. Из системного толкования вышеприведенных положений следует, что порядок, установленный в пункте 12 Правил ведения реестра, применяется при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации об участниках закупок в двух случаях: когда участники закупок уклонились от заключения контрактов, либо имеется односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов. Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника закупки от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения. Исходя из положений статьи 104 Закона реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа

обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках в рамках Закона. С другой стороны анализ указанных положений позволяет сделать вывод и о том, что 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 (исполнителей, подрядчиков). Вместе с тем, 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, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке. По общему правилу при привлечении лица к публично - правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в принимаемых 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 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). 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 более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа. 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. Ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона. В рассматриваемом случае Комиссия полагает, что обстоятельства дела в

совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Общества были направлены на умышленное уклонение от заключения Контракта. Приведенные выше обстоятельства не позволяют Комиссии сделать вывод о наличии в действиях Общества недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от заключения Контракта. Таким образом, факт уклонения участника закупки – общества с ограниченной ответственностью «ВИАДУК-М» от заключения Контракта по итогам электронного аукциона на заседании Комиссии не подтвержден. Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия РЕШИЛА: Информацию, представленную государственным учреждением Тульской области "Тулаупрадор" в отношении общества с ограниченной ответственностью «ВИАДУК-М» (ИНН 6730067288; адрес: ул. Смольянинова, д. 15, оф. 212, г. Смоленск, 214036), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать. Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 11 статьи 104 Закона.