ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail: to37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е

РНП - №37 – 101 по делу №037/06/104-483/2021 (07-02/2021-101) об отказе включения сведений о недобросовестном подрядчике в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

Дата принятия решения: 10 сентября 2021 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 10 сентября 2021 года

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

<…>,

в присутствии представителей:

ООО «Институт «Рязаньпроект» (далее – Общество, Победитель закупки): <…>,;

Администрации Юрьевецкого муниципального района (далее – Заказчик): <…>,

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), п. 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее - Правила),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 03.09.2021 от Администрации Юрьевецкого муниципального района поступили материалы, свидетельствующие о признании ООО «Институт «Рязаньпроект» (ИНН: 6229040300; 390046, г. Рязань, ул. Введенская, д. 110, пом. Н14, оф. 3), уклонившимся от заключения контракта на выполнение работ по разработке проектной документации на строительство уличных распределительных газопроводов низкого давления по г. Юрьевец (I этап) (открытый конкурс в электронной форме 0133200001721002002) в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные Администрацией Юрьевецкого муниципального района, ООО «Институт «Рязаньпроект», АО «ЕЭТП» документы, заслушав представителей лиц, участвующих в заседании Комиссии Ивановского УФАС России, установлено следующее.

20.07.2021 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение 0133200001721002002 о проведении открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по разработке проектной документации на строительство уличных распределительных газопроводов низкого давления по г. Юрьевец (I этап), а также соответствующая документация о закупке.

Начальная (максимальная) цена контракта – 29 420 261,05 руб.

- согласно протоколу рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме №ПРОI1 от 16.08.2021 по окончании срока подачи заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме было подано 4 заявки на участие в нем, все участники закупки были допущены к участию в открытом конкурсе в электронной форме и признаны участниками открытого конкурса в электронной форме.

- в соответствии с протоколом подведения итогов открытого конкурса в электронной форме №ППИ1 от 24.08.2021 победителем закупки было признано

ООО «Институт «Рязаньпроект» с предложением о цене контракта: 27 000 000 руб.; второй порядковый номер был присвоен ООО «ЦЕНТР ПРОЕКТИРОВАНИЯ И ИНЖЕНЕРНЫХ ИЗЫСКАНИЙ» с предложением о цене контракта: 28 000 000 руб.

Ч. 1 ст. 83.2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных Законом о контрактной системе, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

На основании 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 с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением ч. 2.1 ст. 83.2 Закона о контрактной системе), 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, а также включения представленной в соответствии с настоящим Федеральным законом информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара, стране происхождения 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 документов, а также информации, размещенной на официальном сайте, 25.08.2021 Администрацией Юрьевецкого муниципального района 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, сумма цен единиц товара, работы, услуги снижены на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, начальной суммы цен единиц товара, работы, услуги, 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, суммы цен единиц товара, работы, услуги 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).

30.08.2021, руководствуясь данной нормой, ООО «Институт «Рязаньпроект» разместило подписанный проект контракта и в качестве обеспечения исполнения контракта представило банковскую гарантию №508435 от 30.08.2021, выданную АО КБ «Модульбанк».

Согласно ч. 5, 7 ст. 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления. В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный ч. 5 ст. 45 Закона о контрактной системе, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

Заказчик в принятии указанной банковской гарантии отказал, составив 02.09.2021 протокол о признании победителя уклонившимся от заключения контракта.

Так, в протоколе от 02.09.2021, в том числе указано, что согласно п. 5 банковской гарантии письменное требование платежа по гарантии должно быть направлено Заказчиком АО КБ «Модульбанк» по месту ее выдачи не позднее последнего дня срока действия гарантии **заказным письмом с уведомлением о вручении** по следующим реквизитам: АО КБ «Модульбанк», адрес местонахождения: 156005, Костромская обл., г. Кострома, пл. Октябрьская, д. 1, или **передано нарочно, под роспись уполномоченного лица**.

Данное условие противоречит положению п. «а» Дополнительных требований к банковской гарантии, используемой для целей федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд», утвержденным Постановлением Правительства РФ от 08.11.2013 №1005 (далее – Дополнительные требования), и ограничивает Заказчика в праве направить требование по банковской гарантии иными способами, например, ценным письмом с описью вложения или бандеролью.

Кроме этого, в соответствии с положением п. 5 банковской гарантии требование платежа по гарантии, составленное в форме электронного документа, подписанного усиленной электронной подписью уполномоченного на подписание требование лица Бенефициара, должно быть получено Гарантом на адрес электронной почты Гаранта, указанный в п. 4 гарантии, не позднее последнего дня срока действия гарантии.

Следовательно, указанное условие возлагает на Заказчика не предусмотренную Законом о контрактной системе обязанность: обеспечить получение требования платежа по банковской гарантии Гарантом.

Ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним. Правила п. 1 ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон.

Банковская гарантия устанавливает иные условия: не с момента направления требования, а с момента его принятия, что противоречит ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Кроме того, 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, в размере цены контракта, уменьшенном на сумму, пропорциональную объему фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом и оплаченных заказчиком, но не превышающем размер обеспечения исполнения контракта.

Между тем, согласно банковской гарантии требование об уплате денежной суммы по гарантии, предоставленной в качестве обеспечения исполнения контракта, Бенефициар вправе представлять на бумажном носителе исключительно заказным письмом с уведомление о вручении или нарочным способом, под роспись уполномоченного лица, что противоречит п. «а» Дополнительных требований.

На основании п. 2 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч. 2 и 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

В рассматриваемом случае положения банковской гарантии не соответствуют ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе, документации о закупке и Дополнительным требованиям.

Учитывая изложенное, Заказчиком правомерно принято решение об отказе в принятии банковской гарантии.

При этом согласно п. 25 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017, представление банковской гарантии, не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе, является основанием для признания победителя торгов уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с ч. 5 ст. 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.

ООО «Институт «Рязаньпроект» надлежащее обеспечение исполнения контракта не представило, следовательно, на основании ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе, считается уклонившимся от заключения контракта.

В связи с вышеуказанным, 02.09.2021 Администрацией Юрьевецкого муниципального района ООО «Институт «Рязаньпроект» было признано уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со ст. 26 Закона о контрактной системе, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с Законом о контрактной системе участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе.

На основании указанной нормы, 03.09.2021 Заказчик направил в Ивановское УФАС России документы, предусмотренные Законом о контрактной системе.

Общество не согласно с принятым решением и считает, что включением сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Институт «Рязаньпроект» будет причинен значительный ущерб, в связи с тем, что оно будет лишено возможности участвовать в торгах для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

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

Анализ вышеприведенного положения Закона о контрактной системе свидетельствует о том, что 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.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

По смыслу ч. 3 ст. 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, Комиссия Ивановского УФАС России при рассмотрении вопроса о включении сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), не может ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения победителем тех или иных нормативных требований без выяснения всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

ООО «Институт «Рязаньпроект» в установленный законом срок разместило подписанный проект контракта на официальном сайте и представило банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения контракта. Получение банковской гарантии предполагает обращение в банк и оплату комиссии за выдачу банком гарантии. Указанные действия Общества свидетельствуют о намерении заключить контракт.

При изложенных выше обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что включение сведений в отношении ООО «Институт «Рязаньпроект» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно, так как не отвечает принципам и целям применения рассматриваемой санкции. Кроме того, действия Общества по заключению контракта не свидетельствуют о его недобросовестном поведении и были направлены на заключение контракта.

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

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные Администрацией Юрьевецкого муниципального района, в отношении ООО «Институт «Рязаньпроект» (ИНН: 6229040300; 390046, г. Рязань, ул. Введенская, д. 110, пом. Н14, оф. 3), директора – <…>, учредителя – <…>, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с уклонением от заключения контракта на выполнение работ по разработке проектной документации на строительство уличных распределительных газопроводов низкого давления по г. Юрьевец (I этап) (открытый конкурс в электронной форме 0133200001721002002), не включать.

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

Подписи членов Комиссии