

Решение № РНП-55-189/2015 по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

01 сентября 2015 г. г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...> <...> <...>

рассмотрев представленные Управлением Федерального казначейства по Омской области (далее – заказчик, УФК по Омской области) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Ремстрой» (далее – Общество, ООО «Ремстрой», победитель) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по текущему ремонту административного здания Отделов №№ 33, 34, 35 Управления Федерального казначейства по Омской области (извещение № 0152100000115000104) (далее – аукцион, контракт), в присутствии представителей: заказчика - <...> (доверенность от 07.07.2015 б/н); Общества - <...> (доверенность б/д б/н),

УСТАНОВИЛА:

1. В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. от 7580 от 18.08.2015) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении Общества от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 23.06.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) уполномоченным органом было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152100000115000104 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 409254,68 руб. 03.07.2015 опубликован протокол рассмотрения первых частей заявок, поступило шесть заявок, пять участников закупки допущены к участию в аукционе, одному участнику в допуске на участие в электронном аукционе отказано. Как следует из протокола проведения электронного аукциона от 06.07.2015 наименьшую цену контракта 345820,21 руб. предложил участник с порядковым номером заявки № 4 – ООО «Ремстрой» (снижение составило 15,5%). Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 09.07.2015 все заявки участников аукциона признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе. Победителем признано ООО «Ремстрой». 14.07.2015 проект контракта заказчиком направлен победителю на подпись.

20.07.2015 Обществом направлен протокол разногласий. 23.07.2015 проект контракта вновь направлен заказчиком победителю на подпись.

24.07.2015 Обществом направлен заказчику подписанный проект контракта и

документ в обеспечение исполнения контракта.

29.07.2015 на официальном сайте опубликован протокол о признании победителя уклонившимся от заключения контракта.

13.08.2015 заказчиком заключен контракт с ООО «Строительная компания Мега».

2. Рассмотрев представленные материалы и пояснения представителя заказчика, в результате проверки факта уклонения Общества от заключения контракта на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе и осуществления в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3, частью 4 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки, Комиссия считает, что сведения об ООО «Ремстрой» подлежат включению в реестр, исходя из следующего.

Согласно части 8 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе результаты рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе фиксируются в протоколе подведения итогов такого аукциона, который подписывается всеми участвовавшими в рассмотрении этих заявок членами аукционной комиссии, и не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола, размещаются заказчиком на электронной площадке и в единой информационной системе. Комиссия установила, что в соответствии с требованиями указанной нормы Федерального закона о контрактной системе протокол подведения итогов аукциона был размещен на официальном сайте 09.07.2015. Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона протокола 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 Федерального 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.

На основании части 13 статьи 70 Федерального 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).

Согласно части 3 статьи 96 Федерального 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.

Частью 8 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе установлено, что банковская гарантия, представляемая участником закупки в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или закрытом аукционе либо в качестве обеспечения заявки на участие в конкурсе или закрытом аукционе либо в качестве обеспечения исполнения контракта, должна быть включена в реестр банковских гарантий, размещенный в единой информационной системе. Согласно части 5 статьи 45 Федерального 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. При этом согласно части 6 статьи 45 указанного Федерального закона основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является, в том числе, отсутствие информации о банковской гарантии в реестре банковских гарантий.

В соответствии с частью 4 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом. 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 (часть 5 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе).

В извещении № 0152100000115000104 и документации об электронном аукционе установлено требование обеспечения исполнения контракта в размере 30 % от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 122776,40 руб. Пунктом «Размер обеспечения исполнения контракта, порядок предоставления такого обеспечения, требования к такому обеспечению» извещения и разделом 25 «Размер обеспечения исполнения государственного контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения государственного контракта» документации об электронном аукционе установлено: «Исполнения государственного контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, настоящему извещению и документации об электронном аукционе 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 государственного контракта определяется участником электронного аукциона, с которым заключается государственный контракт, самостоятельно». Согласно части 2 статьи 104 Федерального 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. По смыслу указанной нормы Федерального закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение. Таким образом, Общество самостоятельно приняло решение о предоставлении банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта, и как следствие, взяло на себя обязательство предоставить банковскую гарантию в полном соответствии с требованиями, установленными статьей 45 Федерального закона о контрактной системе. В целях проверки факта уклонения Общества от заключения контракта Омское УФАС России направило в адрес Общества письмо (исх. № 7839 от 21.08.2015) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания контракта с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 01.09.2015 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

27.08.2015 в адрес Омского УФАС России поступили (вх. № 7950) письменные объяснения по факту уклонения Общества от заключения контракта, в которых указано: «Сообщаем сведения согласно письма № 03-7839э от 21.08.2015г., о рассмотрении вопроса для включения в Реестр недобросовестных поставщиков. ООО «Ремстрой» согласно извещения № 0152100000115000104 и 0152100000115000103 участвовал в торгах и выиграл аукцион по Управлению Федерального Казначейства по Омской области на сумму 409254,68 и 199307,90 рублей. Обеспечение контракта в сумме 122776,40 руб и 89688,5 бруб. было оформлено банковской гарантией, которая была предоставлена <...> по электронной почте. Мы отправили все необходимые документы, которые он запросил. Клоков прислал банковскую гарантию для ознакомления, я её отправила в УФК по Омской области они её отредактировали и потом Клоков прислал нам банковскую гарантию с печатями и подписью. ООО «Ремстрой» оплатил, согласно счета, выставленным банком платежным поручением сумму по 10000 руб. за каждую банковскую гарантию и 30000 руб. за оказание услуг. 27августа, когда ООО «Ремстрой» подписал контракт и в обеспечение контракта прикрепил банковскую гарантию оказалось, что в реестре эта гарантия не числится, когда начали звонить Клокову, то он просто исчез и на звонки не отвечал. В банке Глобэкс г. Новосибирска, куда мы начали звонить об этой банковской гарантии, никто ничего не слышал, в Московском банке тоже ничего об ООО «Ремстрой» не знали. Деньги банк Глобэкс нам вернул, а ООО «Промальянс», ИНН 7726303946, КПП 772601001, 117556, г.Москва, Симферопольский бульвар д.2. 30000 не возвращает. УФК по Омской области отказался от подписи контракта и подал на нас в ФАС, чтобы включить в реестр недобросовестных поставщиков. ООО «Ремстрой» подал заявление в Прокуратуру Омского района об оказании помощи для того, чтобы найти этого мошенника, но они отправили наше обращение в правоохранительные органы, так как полиция занимается розыском». К вышеуказанным письменным пояснениям Обществом представлены копии: - банковской гарантии от 23.07.2015 № 1251, выданной Акционерным обществом Коммерческий банк «ГЛОБЭКС»; -договора от 23.07.2015, № 3350 о предоставлении банковской гарантии, заключенного между ООО «Ремстрой» и Акционерным обществом Коммерческий банк «ГЛОБЭКС»; -счета № 00330 от 23.07.2015 - оплата за

вознаграждение по Договору о предоставлении банковской гарантии № 3350 от 23.07.2015 на сумму 10000 руб.; -платежного поручения от 24.07.2015 № 3 - оплата за вознаграждение по Договору о предоставлении банковской гарантии № 3350 от 23.07.2015, счет № 00330 от 23.07.2015 на сумму 10000 руб.; -обращения ООО «Ремстрой» (исх. от 18.08.2015 № 8) в Прокуратуру Омской области по вопросу мошеннических действий <...> при получении банковской гарантии Обществом. К вышеуказанному обращению заказчика приложено письмо Акционерного общества Коммерческий банк «ГЛОБЭКС» от 30.07.2015 № 01/21/138-15 на запрос Управления Федерального казначейства по Омской области о проверке банковских гарантий (исх. от 28.07.2015 № 52-14-24/2450) следующего содержания: «В ответ на Ваш запрос исх. от 28.07.2015 № 52-14-24/2450 АО «ГЛОБЭКСБАНК» (далее - Банк) сообщает, что банковские гарантии № 1251 от 23.07.2015, № 1252 от 23.07.2015 (Принципал-ООО «Ремстрой») не выдавалась. ООО «Ремстрой» с заявкой на получение банковских гарантий в Банк не обращалось. Банк не привлекает агентов, брокеров или иных посредников при выдаче банковских гарантий. Управление безопасности Банка готово оказать содействие в предоставлении достоверных сведений». Таким образом, учитывая, что банковская гарантия от 23.07.2015 № 1251, выданная Акционерным обществом Коммерческий банк «ГЛОБЭКС» и представленная ООО «Ремстрой» в качестве обеспечения исполнения контракта, не была включена в реестре банковских гарантий, Обществом не были исполнены требования законодательства о контрактной системе в части надлежащего представления обеспечения контракта по результатам проведения электронного аукциона, соответственно Общество было правомерно признано заказчиком уклонившимся от заключения контракта, что и было отражено в протоколе от 29.07.2015 признания победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта (извещение № 0152100000115000104). В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону. В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность. Согласно пункту 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. Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для

исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств. Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен. Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределённостью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб. Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке подписать проект контракта и приложить документы в обеспечении исполнения контракта и добросовестности, не представлено. Уклонение от заключения государственного 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 по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта. Совершая действия (бездействие) в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию бюджетной субсидии), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей. Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

Хронология заключения контракта наглядно свидетельствует о том, что в установленные частями 3-6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе процессуальные сроки Обществом в адрес заказчика с направлением подписанного проекта контракта заказчику не было направлено подписанных документов, подтверждающих ни предоставление обеспечения исполнения контракта, ни надлежаще оформленного протокола разногласий.

Указанные обстоятельства, по мнению Комиссии, свидетельствуют о виновном уклонении Общества от заключения контракта, следовательно, сведения об ООО «Ремстрой» подлежат включению в Реестр. Правомерность данной позиции Комиссии подтверждается многочисленной судебной арбитражной практикой, например, постановлением Арбитражного суда Московского округа от 30.01.2015 по делу № А40-57465/14, решением Арбитражного суда г.Москвы от 14.04.2015 по делу № А40-209770/2014 и решением Арбитражного суда г.Москвы от 20.04.2015 по делу № А40-170117/2014).

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062,

Комиссия Р Е Ш И Л А:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Ремстрой» (ИНН 5528202205, 644528, Омская область, Омский район, с. Ульяновка, ул. Клубная, д. 26) в связи с уклонением общества от заключения контракта на выполнение работ по текущему ремонту административного здания Отделов № № 33, 34, 35 Управления Федерального казначейства по Омской области (извещение № 0152100000115000104).

2. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года сведения о директоре и единственном учредителе общества с ограниченной ответственностью «Ремстрой» <...> (ИНН 550203050330) в связи с уклонением общества от заключения контракта на выполнение работ по текущему ремонту административного здания Отделов № № 33, 34, 35 Управления Федерального казначейства по Омской области (извещение № 0152100000115000104). Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии

Члены Комиссии: <...> <...> <...>