



ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Томской области

Адрес места нахождения: г.Томск, пр-кт. Ленина, 111
Почтовый адрес: 634069, г.Томск, пр-кт. Ленина, 111
тел. (3822) 51-50-61, факс (3822) 51-29-80
e-mail: to70@fas.gov.ru

штамп
регистрации

№ _____

На № _____

от _____

Решение №070/10/104-505/2023

ООО "Магистраль 70"
karokarapetyan536313@gmail.com

ОГКУ "Управление автомобильных
дорог Томской области"
tomskavtodor@gov70.ru

ООО "РТС-тендер"
121151, г. Москва, наб. Тараса
Шевченко, д. 23А, 25 этаж, помещение
1
ko@rts-tender.ru

Решение
по делу № 070/10/104-505/2023

02.06.2023

г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по контролю законодательства о контрактной системе в сфере закупок, рассмотрению информации о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия Томского УФАС России, Комиссия), в составе:

председателя Комиссии:

Абдурахманова А.Ф. – заместителя руководителя;

членов комиссии:

Крыловой К.С. – специалиста 1 разряда отдела контроля монополистической деятельности;

Истоминой З.С. – специалиста 1 разряда отдела контроля монополистической деятельности,

рассмотрев обращение (вх.№4374-ЭП/23 от 29.05.2023), поступившее в Томское УФАС России от ОГКУ «Управление автомобильных дорог Томской области» (далее – Заказчик) и содержащее сведения об ООО «Магистраль 70» победителе электронного аукциона в электронной форме «Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Белый Яр-Степановка на км 33+300-км 117+624 в Верхнекетском районе Томской области» (извещение № 0865200000323000652), в связи с уклонением участника от заключения контракта, с целью рассмотрения вопроса о включении сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков (далее - Реестр),

при участии представителя Заказчика – Чураева Д.В. (доверенность №1 от 09.01.2023), при участии посредством ВКС представителя Общества – Багдасарова



2023-4232

К.Г. (доверенность от 31.05.2023),

УСТАНОВИЛА:

29.05.2023 г. Заказчик направил в Томское УФАС России в соответствии со статьей 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 44-ФЗ, Закон о контрактной системе) сведения об Обществе для включения в Реестр.

Комиссия Томского УФАС России в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения контракта, проведенного в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе в ходе внеплановой проверки установила следующее.

18.04.2023 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок – (www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС, Официальный сайт) размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Белый Яр-Степановка на км 33+300-км 117+624 в Верхнекетском районе Томской области» (извещение № 0865200000323000652) с начальной (максимальной) ценой контракта 10 606 233,40 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 16.05.2023 №ИЭА1 для закупки №0865200000323000652 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) контракт заключается с участником закупки с идентификационным № 114194828 (ООО «Магистраль 70»).

В соответствии с частью 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником закупки (далее в настоящей статье - участник закупки, с которым заключается контракт) не ранее чем через десять дней (если настоящим Федеральным законом не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом «а» пункта 2 части 6 настоящей статьи, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки). Участники закупки, заявки которых не отозваны в соответствии с настоящим Федеральным законом, обязаны подписать контракт в порядке, установленном настоящей статьей.

На основании пункта 1 части 2 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 настоящей статьи заказчик формирует с использованием единой информационной системы и

размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 настоящего Федерального закона.

18.05.2023 Заказчиком был сформирован и размещен в ЕИС и на электронной площадке (с использованием ЕИС) без своей подписи проект контракта.

Согласно части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 настоящей статьи проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет одно из следующих действий:

1) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных статьей 37 настоящего Федерального закона, одновременно представляет заказчику информацию и документы, предусмотренные указанной статьей;

б) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере платы, подлежащей внесению за заключение контракта, предложенной таким участником закупки (если по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с настоящим Федеральным законом определен размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта);

2) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) протокол разногласий в одном или нескольких из следующих случаев:

а) наличие разногласий в отношении информации, включенной в проект контракта в соответствии с пунктом 1 части 2 настоящей статьи, с указанием информации, не соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и положениям заявки такого участника закупки;

б) несогласие заключить контракт, содержащий условия, предусмотренные пунктом 2 части 2 настоящей статьи;

3) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке отказ от заключения контракта в случае, предусмотренном пунктом 1 части 17.2 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Регламентированный срок подписания проекта контракта – 25.05.2023.

24.05.2022 Общество разместило подписанный Контракт и независимую гарантию №49731-22КЭБГ/0018, выданную КИВИ Банк (АО) от 24.05.2023.

Согласно части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 части 3 настоящей статьи, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 настоящей статьи, не выполнены требования пункта 3 части 3 настоящей статьи) и частью 5 настоящей статьи:

1) такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта;

2) заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 настоящей статьи:

а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки;

б) формирует и направляет в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом «а» настоящего пункта, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

3) оператор электронной площадки не позднее одного часа с момента размещения в соответствии с подпунктом «а» пункта 2 настоящей части протокола об уклонении участника закупки от заключения контракта направляет такому участнику закупки уведомление о таком размещении.

29.05.2023 Заказчик сформировал с использованием ЕИС протокол об уклонении Общества от заключения контракта.

29.05.2023 указанный протокол был размещен в ЕИС и на электронной площадке (с использованием ЕИС).

29.05.2023 Заказчик направил в адрес Томского УФАС России обращение о включении информации об ООО «Магистраль 70» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Сроки направления информации об Обществе в Томское УФАС России, установленные частью 10 статьи 104 Закона о контрактной системе, Заказчиком не нарушены.

Комиссия Томского УФАС России изучила документы и пояснения, предоставленные Заказчиком и Обществом, и установила следующее.

Заказчиком, при проверке представленного обеспечения исполнения контракта, было установлено невыполнение участником закупки требований положений ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 08.11.2013 № 1005 «О независимых гарантиях, используемых для целей Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Постановление № 1005) в редакции от 01.10.2022 утверждена типовая форма независимой гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения исполнения контракта.

На заседании Комиссии Томского УФАС России установлено, что ООО «Магистраль 70» в качестве обеспечения исполнения контракта представлена Независимая гарантия №49731-22КЭБГ/0018 от 24.05.2023.

Таким образом, Независимая гарантия ООО «Магистраль 70» должна быть оформлена по форме, утвержденной Постановлением № 1005.

Согласно представленных документов в вышеуказанной Независимой гарантии указаны недостоверные сведения в графе «местонахождение, телефон, адрес электронной почты бенефициара», а именно: неверно указан номер телефона Бенефициара и адрес электронной почты, в связи с чем на основании части 8.2 ст. 45 Федерального закона №44-ФЗ принято решение об отказе в принятии, представленной независимой гарантии.

Таким образом, поскольку победитель закупки ООО «Магистраль 70», с которым заключается контракт, не представило надлежащее обеспечение исполнения контракта в полном объеме в срок, установленный для заключения контракта, Заказчик признал участника уклонившимся от заключения контракта.

Представитель Общества пояснил, что ООО «Магистраль 70» не имело умысла на уклонение от подписания Государственного контракта. Ввиду отсутствия необходимой суммы на счете общества, было принято решение в качестве обеспечения исполнения Контракта выпустить Независимую гарантию. С этой целью Общество, посредством помощи брокера, обратилось в КИВИ Банк (АО), который выпуск Независимой гарантии одобрил.

Получив Независимую гарантию, в тот же день – 24.05.2023 Общество подписало проект Государственного контракта, одновременно приложив выпущенную КИВИ Банк (АО) Независимую гарантию №49731- 22КЭБГ/0018 от 24.05.2023. Однако, как оказалось, при выпуске Независимой гарантии представители КИВИ Банк (АО) допустили ошибку, указав недостоверные сведения в графе «местонахождение, телефон, адрес электронной почты бенефициара», а именно: неверно указан номер телефона Бенефициара и адрес электронной почты. По факту произошедшего в адрес КИВИ Банк (АО) со стороны ООО «Магистраль 70» направлена претензия.

Кроме этого, ООО «Магистраль 70» заблаговременно начат процесс приготовления к исполнению Государственного контракта. В частности, уже закупается товар, необходимый при производстве работ по Контракту.

В доказательство вышеуказанного довода представлены: платежное поручение №76 от 30.05.2023, платежное поручение №80 от 30.05.2023.

Данные документы, представленные Обществом, имеются в материалах дела.

В силу пункта 14 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила), являющихся приложением к Постановлению 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 – Постановление №1078) орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Рассмотрев представленные документы и материалы, оценив приведенные доводы, учитывая, что Участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта, а именно: Контракт Обществом своевременно подписан, приложено обеспечения исполнения контракта, для исполнения Контракта закуплены товары. Ненадлежащее оформленная гарантия произошло по вине Банка.

Таким образом, доказательства, неоспоримо свидетельствующие об умышленном уклонении ООО «Магистраль 70» от подписания контракта с Заказчиком, в материалах дела отсутствуют.

В соответствии с частями 1, 2 статьи 99 Закона 44-ФЗ Федеральная антимонопольная служба является органом, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок. Контроль в сфере закупок осуществляется в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона 44-ФЗ 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.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой публичной ответственности установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения закупок. При этом, включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, являющееся правовым последствием установления факта уклонения от исполнения контракта, по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от исполнения контракта.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений.

Как мера публичной ответственности такое включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в части 1 статьи 1 Закона 44-ФЗ, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта расторжения государственного контракта, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения информации о заявителе в реестр недобросовестных поставщиков.

Ни Закон 44-ФЗ, ни Постановление Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные ему сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из правовой позиции Пленума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 23.06.2015 № 25, оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении

необходимой информации.

При этом недобросовестность лица должна определяться не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Таким образом, основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем аукциона и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Комиссия, изучив и проверив предоставленную информацию и документы, пришла к выводу об отсутствии необходимости во включении сведений об ООО «Магистраль 70» (ИНН 7017469139) в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 104 Закона 44-ФЗ, Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

Сведения об ООО «Магистраль 70» (634033, Томская область, г Томск, Снежная ул, д. 17 стр. 1, ИНН 7017469139) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель комиссии

Место для подписи:

А.Ф. Абдурахманов

Абдурахманов А. Ф.

Члены комиссии:

К.С. Крылова

Место для подписи:

Крылова К. С.

З.С. Истомина

Место для подписи:

Истомина З. С.