



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной
службы
по Ханты-Мансийскому
автономному округу - Югре**

ул. Мира, д. 27, г. Ханты-Мансийск, 628002
телефон/ факс +7-3467-388081
e-mail: to86@fas.gov.ru сайт: <http://hmao.fas.gov.ru>

15.05.2018 № 03/КА- 2395

Заказчик

Администрация Белоярского района
628162, Ханты-Мансийский автономный округ
– Югра, г. Белоярский, ул.Центральная, д.9
Тел.: (34670) 62-170
E-mail: admbel@admbel.ru

Исполнитель

ООО «Бизнес Поставка»
690091, Приморский край, г. Владивосток, ул.
Тигровая, д. 30, этаж 6, пом. 1-7
Тел.: +74232091168
E-mail: bizpostavka@mail.ru
kostunin@cosys.su

**РЕШЕНИЕ
РНП-86-80**

Резолютивная часть объявлена 11.05.2018
Изготовлено в полном объеме 15.05.2018

г. Ханты-Мансийск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ханты-Мансийскому автономному округу – Югре (далее - Управление) по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель комиссии:

- А.Г. Миронов – Заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

- А.Д. Капаклы – Старший государственный инспектор отдела Управления;

- М.Е. Базанов — Ведущий специалист-эксперт отдела Управления,

От Победителя закупки – Костюнин А.А. по доверенности №1 от 28.04.2018;

От Заказчика – отсутствовали, уведомлены надлежащим образом,

рассмотрев информацию и документы, поступившие от Администрации Белоярского района (вх. №595-о от 25.04.2018) в отношении ООО «Бизнес Поставка» (690091, Приморский край, г. Владивосток, ул. Тигровая, д. 30, этаж 6, пом. 1-7, ИНН 2536283675, ОГРН 1152536005082, учредитель Швабауэр Андрей Васильевич, ИНН 250551367718), для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков,

установила:

В Управление 25.04.2018 поступило обращение от Администрации Белоярского района (вх. №595-о от 25.04.2018) в отношении ООО «Бизнес Поставка» (690091, Приморский край, г. Владивосток, ул. Тигровая, д. 30, этаж 6, пом. 1-7, ИНН 2536283675, ОГРН 1152536005082, учредитель Швабауэр Андрей Васильевич, ИНН 250551367718), для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Предоставленная информация соответствует требованиям, установленным в Порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (утв. Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062) (далее - Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков) и статьи 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).

*Предмет контракта: поставка компьютерной и оргтехники, комплектующих к ней .
Извещение: № 0187300008518000089.*

Протокол проведения электронного аукциона от 02.04.2018 №0187300008518000089-2.

Протокол подведения итогов электронного аукциона от 05.04.2018 №0187300008518000089-3.

Начальная (максимальная) цена контракта: 492 359,50 руб.

Срок исполнения контракта: 20 (двадцать) дней с даты заключения контракта.

Учредитель: Швабауэр Андрей Васильевич, ИНН 250551367718.

В ходе проведения внеплановой камеральной проверки Комиссией Управления установлено следующее.

Частями 1-10 статьи 70 Закона о контрактной системе установлен порядок заключения контракта по результатам электронного аукциона:

1. По результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со статьей 69 настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

2. 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.

3. 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. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

4. Победитель электронного аукциона, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает в единой информационной системе протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона. При этом победитель такого аукциона, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим извещению о проведении такого аукциона, документации о нем и своей заявке на участие в таком аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов.

5. В течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронного аукциона в единой информационной системе в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого аукциона. При этом размещение в единой информационной системе заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя такого

аукциона допускается при условии, что победитель такого аукциона разместил в единой информационной системе протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи не позднее чем в течение тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в части 8 статьи 69 настоящего Федерального закона.

6. В течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, или предусмотренный частью 4 настоящей статьи протокол разногласий.

7. В течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, и предоставления таким победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе.

8. С момента размещения в единой информационной системе предусмотренного частью 7 настоящей статьи и подписанного заказчиком контракта он считается заключенным.

9. Контракт может быть заключен не ранее чем через десять дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов электронного аукциона.

10. Контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

В соответствии с Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 05.04.2018 №0187300008518000089-3 победителем закупки признано ООО «Бизнес Поставка».

Из протокола проведения электронного аукциона от 02.04.2018 №0187300008518000089-2 следует, что цена предложенная победителем закупки снижена более чем на 25% от начальной (максимальной) цены контракта (25.06 %).

Согласно части 2 статьи 37 Закона о контрактной системе если при проведении конкурса или аукциона начальная (максимальная) цена контракта составляет пятнадцать миллионов рублей и менее и участником закупки, с которым заключается контракт, предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, контракт заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения контракта в размере, указанном в части 1 настоящей статьи, или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с частью 3 настоящей статьи.

В силу части 3 статьи 37 Закона о контрактной системе к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе четырех и более контрактов (при этом не менее чем семьдесят пять процентов контрактов должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в конкурсе или аукционе трех и более контрактов (при этом все контракты должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). В этих случаях цена одного из контрактов должна составлять не менее чем двадцать процентов цены, по которой участником закупки предложено заключить контракт в соответствии с частью 2 настоящей статьи.

10.04.2018 Заказчиком в единой информационной системе (далее — ЕИС) был размещен проект контракта.

16.04.2018 ООО «Бизнес Поставка» разместило в ЕИС подписанный со своей стороны проект контракта, а также обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии, а также документы, подтверждающие добросовестность.

19.04.2018 Заказчиком был опубликован Протокол отказа от заключения контракта от 19.04.2018 №0187300008518000089-4, согласно которому Гарант уменьшил перечень обязательств Принципала обеспеченных гарантией, указав только «штрафы» и не указав «пени», общий срок действия банковской гарантии по условиям Гаранта составил 78 календарных дней (и это даже без учета окончания срока поставки товара, еще дополнительно 20 дней с момента заключения муниципального контракта), что не соответствует требованиям аукционной документации.

Проанализировав представленные сторонами документы Комиссией Управления было установлено следующее:

В качестве обеспечения исполнения контракта участником закупки была предоставлена банковская гарантия №Г7-0100-18-124/010 от 16.04.2018.

Согласно части 3 статьи 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. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Пунктом 6.4 проекта муниципального контракта, являющегося составной частью (приложением № 3) к аукционной документации установлен следующий срок действия банковской гарантии:

«6.4. Срок действия банковской гарантии должен превышать срок поставки товара не менее чем на 90 (девяносто) календарных дней.»

В нарушение требований пункта 6.4 проекта муниципального контракта в банковской гарантии (п.10) указано, что:

«10. Настоящая банковская гарантия вступает в силу с 16 апреля 2018 года и действует по 02 июля 2018 года.»

Таким образом, общий срок действия банковской гарантии по условиям Гаранта составил 78 календарных дней, что не соответствует требованиям аукционной документации.

В п.6.5.2 проекта муниципального контракта, являющегося неотъемлемым приложением к документации об аукционе в электронной форме установлено, что банковская гарантия должна содержать:

«6.5.2.5. перечень обязательств, которые обеспечивает банковская гарантия:

- обязательства Поставщика по выплате неустойки (штрафа, пени), возникших у Поставщика перед Заказчиком;».

В банковской гарантии (п.4) указано, что:

«4. Банковской гарантией обеспечиваются обязательства Принципала в том числе штрафов (неустоек) Заказчику по контракту и убытков, понесенных Заказчиком в результате ненадлежащего исполнения контракта Принципалом»

Таким образом Гарант уменьшил перечень обязательств Принципала обеспеченных гарантией, указав только «штрафы» и не указав «пени».

Кроме того, Комиссия Управления отмечает, что информация о банковской гарантии была размещена 20.04.2018, то есть по истечении трех рабочих дней со дня ее поступления.

Представленная в подтверждение добросовестности информация (файл «Контракты для снижения 25% БП 2017г.docx») была проверена Заказчиком посредством реестра контрактов, размещенного на сайте zakupki.gov. В результате проведенной проверки информации о четырех представленных участником контрактах (договорах), Заказчиком было установлено следующее:

- электронный аукцион в рамках Закона о контрактной системе, реестровый номер контракта 1890101600017000048, цена контракта 3 203 824,80 рублей – соответствует;

- электронный аукцион в рамках Закона о контрактной системе, реестровый номер контракта 1254001549217000114, цена контракта 815 371,71 рублей – соответствует;

- запрос предложений в рамках Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — 223-ФЗ), реестровый номер контракта отсутствует, цена договора 4 719 941,00 рублей – не соответствует. Основание:

в соответствии с ч.3 ст.37 Закона о контрактной системе к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов. Информацию о договоре проверить не представилось возможным, поскольку он заключен в рамках 223-ФЗ и в реестре контрактов отсутствует. Кроме того, представленная участником информация по договору не соответствует действительности. В ходе проверки Заказчиком было выявлено, что договор с ценой 4 719 941,00 рублей был заключен с обществом с ограниченной ответственностью «ЭН-КРАФТ СОЛЮШН» (скриншот прилагается), а не с участником закупки и соответственно не может являться информацией, подтверждающей добросовестность.

- запрос котировок в рамках 223-ФЗ, реестровый номер контракта отсутствует, цена договора 495 000,00 рублей – не соответствует. Основание: в соответствии с ч.3 ст.37 Закона о контрактной системе к информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов. Информацию о договоре проверить не представилось возможным, поскольку он заключен в рамках 223-ФЗ и в реестре контрактов отсутствует. Проверка информации по договору выявила тот факт, что согласно условиям договора он должен был быть исполнен в январе 2018 года. Однако, на день проведения проверки договора, информация об его исполнении отсутствовала, при том, что в соответствии с ч.3 ст.37 Закона о контрактной системе все контракты, представленные для подтверждения добросовестности, должны быть исполнены.

На заседании Комиссии Управления представитель Победителя закупки пояснил, что умысла уклоняться от заключения контракта не было, контракт готовы были исполнить. При обнаружении ошибок допущенных в банковской гарантии Победитель закупки внес на счет Заказчика денежные средства в качестве обеспечения исполнения контракта, что подтверждается платежным поручением №537 от 20.04.2018, в размере 73 853, 93 руб. Кроме того, представитель Общества отметил, что на момент рассмотрения дела у Общества уже имеется в наличии товар, необходимый к поставке Заказчику.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ, приведенной им в постановлении от 24.06.2009 №11-П, в силу ч. 3 ст. 17 и ч. 3 ст. 55 Конституции РФ исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила её дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обусловливающих индивидуализацию при применении взыскания.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленное не установлено непосредственно самим законодателем.

Приведенные правовые позиции, исходя из публично-правового характера правоотношений между контролирующими государственными органами и субъектами предпринимательской деятельности, в полной мере применимы и к механизму привлечения к юридической ответственности в виде включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков.

Следовательно, антимонопольный орган при рассмотрении вопроса о применении к субъекту меры публично – правовой ответственности, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов, в какой бы форме она ни проявлялась.

Вывод Комиссии:

Проанализировав представленные материалы, объяснения сторон, Комиссия Управления пришла к выводу, что факт недобросовестного поведения ООО «Бизнес Поставка» не нашел своего подтверждения.

На основании вышеизложенного Комиссия, руководствуясь пунктом 12 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, частями 2 и 7 статьи 104 Закона о контрактной системе,

решила:

Сведения, направленные от Администрации Белоярского района (вх. №595-о от 25.04.2018) в отношении ООО «Бизнес Поставка» (690091, Приморский край, г. Владивосток, ул. Тигровая, д. 30, этаж 6, пом. 1-7, ИНН 2536283675, ОГРН 1152536005082, учредитель Швабауэр Андрей Васильевич, ИНН 250551367718) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Председатель Комиссии

А.Г. Миронов

Члены Комиссии:

А.Д. Капаклы

М.Е. Базанов

Примечание: Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации