

Решение № РНП-55-71/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

04 декабря 2017 г.

г. Омск

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

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев представленные казенным учреждением Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» (далее – КУ Омской области «УДХ Омской области», заказчик) сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Перспектива» (далее – ООО «Перспектива», Общество, победитель, подрядчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Бакбасар - Азово - Шербакуль - Полтавка, участок км 109+750 - 118+000 (выборочно) в Шербакульском муниципальном районе Омской области (извещение № 0152200004717001044, идентификационный код закупки 172550205024455030100102540014211244) (далее – электронный аукцион, контракт),

в присутствии представителей:

Главного управления контрактной системы Омской области (далее – Уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 04.09.2017 № 86);

заказчика – <...> (доверенность от 18.10.2017 № 117); <...> (доверенность от 09.08.2017 № 90);

Общества – <...> (доверенность от 10.11.2017)

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 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 20.11.2017 № 9194э) материалы и информация, свидетельствующие, по мнению заказчика, об уклонении ООО «Перспектива» от заключения контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 09.10.2017 на официальном сайте на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным органом были размещены извещение № 0152200004717001044 о проведении электронного аукциона (далее – извещение) и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 5000000 руб.

26.10.2017 размещен протокол рассмотрения первых частей заявок, в котором указано, что на участие в аукционе поступило две заявки, оба участника закупки допущены к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 30.10.2017 в электронном аукционе принял участие один участник с порядковым номером заявки 1 с предложенной ценой контракта 4975000 руб., при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 0,5%.

Согласно протоколу подведения итогов от 01.11.2017 заявка единственного участника ООО «Перспектива» признана соответствующей требованиям документации об электронном аукционе; на основании части 13 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся, победителем признано ООО «Перспектива» с ценой контракта 4975000 руб.

01.11.2017 протокол подведения итогов опубликован на официальном сайте ЕИС.

Из информации, представленной электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер» (вх. от 22.11.2017 № 9320э), на запрос Омского УФАС России (исх. от 22.11.2017 № 9424э) о хронологии действий заказчика и ООО «Перспектива», связанных с заключением контракта по аукциону № 0152200004717001044, следует, что 07.11.2017 заказчиком прикреплен файл проекта контракта и направлен победителю на подпись.

13.11.2017 победителем в качестве обеспечения исполнения контракта представлена банковская гарантия, подписан проект контракта.

15.11.2017 заказчиком составлен протокол о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта, который в тот же день размещен заказчиком на официальном сайте ЕИС.

17.11.2017 на официальном сайте ЕИС Обществом повторно в качестве обеспечения исполнения контракта представлена банковская гарантия.

2. Рассмотрев представленные материалы и заслушав пояснения представителей сторон, в результате проверки фактов представленных заказчиком сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Перспектива» не 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 **01.11.2017**.

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 4 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе 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.**

Частью 5 указанной статьи предусмотрено, что 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.

В силу части 6 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе 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.

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).

Поскольку протокол подведения итогов электронного аукциона был размещен на официальном сайте ЕИС **01.11.2017**, то последним регламентированным днем срока подписания проекта контракта победителем электронного аукциона являлось 14.11.2017 года.

Частью 4 статьи 96 Федерального закона о контрактной системе императивно установлено, что **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).

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.**

В силу части 2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

- 1) сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в установленных [частью 13 статьи 44](#) настоящего Федерального закона случаях, или сумму банковской гарантии, подлежащую уплате гарантом заказчику в случае ненадлежащего исполнения обязательств принципалом в соответствии со [статьей 96](#) настоящего Федерального закона;
- 2) обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается банковской гарантией;
- 3) обязанность гаранта уплатить заказчику неустойку в размере 0,1 процента денежной суммы, подлежащей уплате, за каждый день просрочки;
- 4) условие, согласно которому исполнением обязательств гаранта по банковской гарантии является фактическое поступление денежных сумм на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со

средствами, поступающими заказчику;

5) срок действия банковской гарантии с учетом требований [статей 44 и 96](#) настоящего Федерального закона;

6) отлагательное условие, предусматривающее заключение договора предоставления банковской гарантии по обязательствам принципала, возникшим из контракта при его заключении, в случае предоставления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта;

7) установленный Правительством Российской Федерации [перечень](#) документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

Согласно части 3 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе, в случае, предусмотренном извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), в банковскую гарантию включается условие о праве заказчика на беспорочное списание денежных средств со счета гаранта, если гарантом в срок не более чем пять рабочих дней не исполнено требование заказчика об уплате денежной суммы по банковской гарантии, направленное до окончания срока действия банковской гарантии.

В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать следующую информацию: **размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.**

Пунктом «Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению, информация о банковском сопровождении контракта» извещения № 0152200004717001044 предусмотрено следующее: «Порядок предоставления обеспечения исполнения контракта, требования к обеспечению - установлены в соответствии с разделом 28 документации об электронном аукционе. Информация о банковском сопровождении контракта - не установлено (в соответствии с разделом 29 документации об электронном аукционе)».

В подпункте 2.1.5 пункта 2.1 раздела 28 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта» документации об аукционе указано: **«Срок действия банковской гарантии, который должен превышать срок действия контракта не менее чем на одиннадцать месяцев».**

В силу 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 частью 6 указанной статьи установлено, что **основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является:**

1) отсутствие информации о банковской гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах банковских гарантий;

2) **несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в [частях 2 и 3](#) настоящей статьи;**

3) **несоответствие банковской гарантии требованиям**, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), **документации о закупке**, проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Из представленных заказчиком материалов следует, что 13.11.2017 заказчиком получен документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта - банковская гарантия № ET4417-И/030496 от 10.11.2017, выданная АО КБ «Интерпромбанк» (далее – банковская гарантия № ET4417-И/030496 от 10.11.2017).

15.11.2017 заказчиком составлен протокол о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта, в котором в качестве основания для отказа заказчиком указано следующее: «Несоответствие требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки (пункт 1 части 1 статьи 31 Закона 44-ФЗ). В связи с признанием участника уклонившимся от заключения контракта на основании ч. 5 ст. 96 Закона 44 – ФЗ (непредоставление обеспечения исполнения контракта). В соответствии с п.5 ч.2 ст. 45 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - № 44-ФЗ) банковская гарантия должна содержать срок действия банковской гарантии с учетом требования ст. 96 № 44-ФЗ.

В соответствии с ч.1 ст.96 № 44-ФЗ Заказчиком в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте контракта, приглашении принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) закрытым способом должно быть установлено требование обеспечения исполнения контракта. Пунктом 2.1.5. раздела 28 документации об электронном аукционе (Идентификационный код закупки: 172550205024455030100102540014211244) установлено требование, в соответствии с которым срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на одиннадцать месяцев.

Представленная банковская гарантия не соответствует вышеуказанному требованию, а именно срок действия банковской гарантии превышает срок действия контракта на один месяц (31 января 2018 (включительно)), в связи, с чем Учреждением на основании п.п. 2, 3 ч. 6 ст. 45 № 44-ФЗ принято решение об отказе в принятии банковской гарантии.

Учитывая, что в установленные сроки не представлена надлежащее обеспечение исполнения контракта в соответствии с ч.5 ст. 96 № 44-ФЗ Ваша организация считается уклонившейся от заключения контракта».

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**.

При этом антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта установления заказчиком уклонения подрядчика от заключения контракта, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства.

В целях проверки фактов указанных сведений Омским УФАС России направлено в адрес ООО «Перспектива» заказное письмо (исх. № 03-9423э от 22.11.2017) с предложением о представлении в срок не позднее 29.11.2017 письменных пояснений на обращение Заказчика о включении сведений в реестр с приложением подтверждающих документов, данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 04.12.2017 в 10:00 час. настоящего обращения Заказчика.

На указанный запрос Обществом были представлены (вх. № 5007э от 22.06.2017) письменные пояснения, в том числе:

«В данном случае считаем необходимым отметить, что ООО «Перспектива» принимало участие в рассматриваемом электронном аукционе не в качестве номинального участника с целью понижения цены, а с целью реального исполнения обязательств по контракту, на что оно имело все возможности.

В доказательство тому, что ООО «Перспектива» является реальным подрядчиком, добросовестно исполняющим свои обязательства по контрактам, заключенным по результатам честной конкурентной борьбы, прилагаем протоколы проведения электронных аукционов, контракты, и документы, подтверждающие факт выполнения обязательств по этим контрактам.

Предоставление в рассматриваемом случае ненадлежащей банковской гарантии является ничем иным как недоразумением, вызванным из-за банальной опечатки. После обнаружения ошибки ООО «Перспектива» немедленно оформило дополнительную банковскую гарантию на недостающий период и представило ее. То, что обе банковские гарантии являются на сегодняшний день действующими, подтверждается информацией, размещенной на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (скриншот прилагается).

Фактические обстоятельства рассматриваемой ситуации свидетельствуют о том, что у ООО «Перспектива» имелось явно выраженное намерение заключить контракт и реальная возможность исполнить обязательства по нему, действий по умышленному недобросовестному уклонению от заключения контракта не совершало».

К письменным пояснениям Обществом приложена копия банковской гарантии № ET4417-И/032985 от 17.11.2017 на сумму 500000 руб., выданной АО КБ «Интерпромбанк» (далее – банковская гарантия № ET4417-И/032985 от 17.11.2017) с указанием вступления указанной гарантии в силу с 01.02.2017 и действием по 30.11.2018 (включительно), а также скриншот, подтверждающий размещение банковской гарантии № ET4417-И/032985 от 17.11.2017 на официальном сайте ЕИС.

На заседании Комиссии представителем Общества были даны пояснения о том, что намерения уклониться от заключения контракта Общество не имело. И после того, как Обществу стало известно, что банковская гарантия не соответствует требованиям документации, Общество незамедлительно разместило дополнительную банковскую гарантию на официальном сайте ЕИС.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что ООО «Перспектива» совершало активные действия, направленные на соблюдение требований Федерального закона о контрактной системе, а именно подписание проекта контракта и получение банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения контракта.

Признаков недобросовестного поведения победителя закупки, направленного на уклонение от подписания контракта, Комиссией не усматриваются.

Вышеприведенные обстоятельства, по мнению Комиссии, не свидетельствуют о виновном и умышленном уклонении Общества от заключения контракта, следовательно, сведения об ООО «Перспектива» не подлежат включению в Реестр.

Одновременно в целях исключения подобных нарушений Комиссия отмечает следующее.

Согласно [части 6 статьи 96](#) Федерального закона о контрактной системе размер обеспечения исполнения контракта определяется исходя из начальной (максимальной) цены контракта либо исходя из размера аванса, предусмотренного контрактом. Соответственно, сумма банковской гарантии не может быть менее размера обеспечения исполнения контракта, определенного в соответствии с положениями [части 6 статьи 96](#) Федерального закона о контрактной системе и указанного в извещении об осуществлении закупки ([пункт 8 статьи 42](#) Федерального закона о контрактной системе). По смыслу данных норм речь идет о предоставлении одной, единственной банковской гарантии. Возможность предоставления нескольких банковских гарантий в качестве обеспечения исполнения обязательств, не предусмотрена.

Таким образом, исполнение обязательств по контракту должно обеспечиваться одной банковской гарантией. При этом предоставление участником закупки в качестве обеспечения исполнения контракта нескольких банковских гарантий в качестве обеспечения исполнения контракта неправомерно.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Перспектива» (ИНН 5507252195, КПП 550701001, 644016, г. Омск, ул. 2-я Казахстанская, д. 74), о генеральном директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Перспектива» <...> (ИНН 550512248810), представленные в связи с уклонением от заключения контракта при осуществлении закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Бакбасар - Азово - Шербакуль - Полтавка, участок км 109+750 - 118+000 (выборочно) в Шербакульском муниципальном районе Омской области (извещение № 0152200004717001044, идентификационный код з а к у п к и 172550205024455030100102540014211244), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>