



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Владимирской области**

600000, г. Владимир, ул. Большая Московская, 1
тел. (4922) 53-14-53, факс (4922) 53-14-53
16.04.2019 e-mail: to33@fas.gov.ru 04/1772-ЗКВ

№ _____
На № _____ от _____

**Заместителю руководителя Федеральной
антимонопольной службы
Евраеву М.Я.**

ул. Садовая-Кудринская, д. 11,
г. Москва, Д-242, ГСП-5, 123995

Направляем Вам решение по делу о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков: № РНП 33-1013 от 11.04.2019 года.

Приложение: решение на 3 листах.

Председатель Комиссии

М.В. Фомин

Завьялова Кристина Вячеславовна
33-49-78

126964 ❁

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
по Владимирской области**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 33-49-78, 53-14-53
e-mail: to33@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ
о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков
по делу № РНП 33-1013**

11 апреля 2019 года

г. Владимир

Результативная часть решения оглашена 11.04.2019

Комиссия Владимирского УФАС России по контролю в сфере закупок в составе:
председателя Комиссии:

Фомина М.В., заместителя начальника управления – начальника отдела,
членов Комиссии:

Миронова Д.В., заместителя начальника отдела,
Завьяловой К.В., главного специалиста-эксперта,

на основании статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе в сфере закупок), Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), рассмотрела обращение межрегионального филиала ФКУ «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Владимире (далее – заказчик) о включении информации в отношении ООО «СТРОЙСЕРВИС» (ИНН 6732111863, КПП 673201001, Юридический адрес: 214025, Смоленская область, г. Смоленск, ул. Багратиона, д. 63) (далее – общество, исполнитель, поставщик, подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в присутствии представителей заказчика – межрегионального филиала ФКУ «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Владимире: Никишовой С.В. (доверенность от 11.01.2019 № 35-03-46/24), Солониной Е.С. (доверенность от 25.02.2019 № 35-03-46/87), Заниной А.П. (доверенность от 25.02.2019 № 35-03-46/88).

ООО «СТРОЙСЕРВИС» надлежащим образом уведомленное о времени и месте рассмотрения дела ходатайствовало о рассмотрении обращения в отсутствие его законного представителя.

В ходе рассмотрения дела, Комиссия Владимирского УФАС России

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступило обращение межрегионального филиала ФКУ «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Владимире о включении информации в отношении ООО «СТРОЙСЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Из обращения заказчика следует, что межрегиональным филиалом ФКУ «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Владимире 15.02.2019 г. был объявлен аукцион в электронной форме № 0828100000719000192 на оказание услуг по комплексной уборке административных зданий и территорий прилегающих к административным зданиям Управления Федерального казначейства по Курской области.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона № № 149-19-за/44 от 12.03.2019 г. победителем было признано ООО «СТРОЙСЕРВИС» (идентификационный номер 108) с предложением о цене контракта 2 700 157 рублей 53 копейки с понижением 11,67%.

В срок, предусмотренный частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок, а именно 15.03.2019 заказчик разместил проект контракта.

18.03.2019 ООО «СТРОЙСЕРВИС» направило протокол разногласий заказчику.

19.03.2019 заказчик обработал протокол разногласий и направил доработанный проект контракта исполнителю.

20.03.2019 ООО «СТРОЙСЕРВИС» подписало проект контракта и прикрепило банковскую гарантию от 13.03.2019 № 19777-447-338655.

Данная банковская гарантия была размещена в реестре банковских гарантий 14.03.2019 08:53 (по местному времени).

Из пояснений представителей заказчика следует, что представленная обществом в качестве обеспечения исполнения контракта банковская гарантия не соответствует условиям, указанным в статье 45 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Письмо об отказе в принятии банковской гарантии от 22.03.2019 № 35-03-23/02-1931 размещено в ЕИС, а именно в реестре банковских гарантий.

В соответствии с частью 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в сфере закупок в случае не предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

Протоколом о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта от 25.03.2019 № б/н для закупки № 0828100000719000192 заказчик признал ООО «СТРОЙСЕРВИС» уклонившимся от заключения контракта. Данный протокол размещен в ЕИС 25.03.2019.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в сфере закупок в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов.

В мотивированных пояснения на обращение заказчика ООО «СТРОЙСЕРВИС» отметило следующее.

В адрес победителя аукциона через оператора электронной площадки в соответствии с ч. 2 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок направлен проект контракта.

18.03.2019 общество направило протокол разногласий заказчику.

19.03.2019 заказчик обработал протокол разногласий и направил доработанный проект контракта исполнителю.

20.03.2019 ООО «СТРОЙСЕРВИС» подписало проект контракта и прикрепило банковскую гарантию от 13.03.2019 № 19777-447-338655.

22.03.2019 заказчик отказал в принятии банковской гарантии.

ООО «СТРОЙСЕРВИС» стало известно о данном отказе только 25.03.2019 года.

В обоснование отказа заказчик указал, что пункт 2.10 представленной ООО «СТРОЙСЕРВИС» проекта банковской гарантии № 19777-447-338655 не соответствует части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе в сфере закупок.

25.03.2019 заказчиком был составлен протокол о признании победителя - ООО «СТРОЙСЕРВИС» уклонившемся от заключения контракта по причине непредставления обеспечения контракта.

Между тем, исполнитель возражает против включения его организации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине отсутствия недобросовестности в действиях ООО «СТРОЙСЕРВИС» в виду следующего.

1. В представленной редакции ООО «СТРОЙСЕРВИС» банковской гарантии пункт 2.10 изложен следующим образом: «Гарант соглашается, что Бенефициар имеет право на беспорочное списание денежных средств со счета Гаранта, если Гарантом в срок не более чем 5 (Пять) рабочих дней не исполнено Требование по гарантии, направленное до окончания срока действия настоящей Гарантии. Условие, установленное настоящим пунктом, применяется, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проекте Контракта, заключаемого с Принципалом, предусмотрено соответствующее право заказчика (Бенефициара) по Контракту».

Тогда как заказчик настаивает, что данный пункт должен быть изложен в следующей редакции: «Гарант соглашается, что Бенефициар имеет право на беспорное списание денежных средств со счета Гаранта, если Гарантом в срок не более чем 5 (Пять) рабочих дней не исполнено Требование по гарантии, направленное до окончания срока действия настоящей Гарантии. Условие, установленное настоящим пунктом, применяется, если в извещении об осуществлении закупки, документации о закупке, проектом контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) предусмотрено соответствующее право заказчика (Бенефициара) по Контракту».

Между тем, сохраняется принцип независимости банковской гарантии, установленной статьей 370 ГК РФ, согласно которой предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство.

Как указано в письме Министерства финансов Российской Федерации от 16 ноября 2017 г. № 24-03-08/76008, в соответствии с пунктами 1,2 статьи 370 ГК РФ:

- Предусмотренное независимой гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, от отношений между принципалом и гарантом, а также от каких-либо других обязательств, даже если в независимой гарантии содержатся ссылки на них.

- Гарант не вправе выдвигать против требования бенефициара возражения, вытекающие из основного обязательства, в обеспечение исполнения которого независимая гарантия выдана, а также из какого-либо иного обязательства, в том числе из соглашения о выдаче независимой гарантии, и в своих возражениях против требования бенефициара об исполнении независимой гарантии не вправе ссылаться на обстоятельства, не указанные в гарантии.

Таким образом, указание в проекте банковской гарантии пункта 2.10 в редакции, отличной от части 3 статьи 45 Закона о контрактной системе в сфере закупок, по мнению ООО «СТРОЙСЕРВИС», не изменяет толкования и правовой квалификации требования о беспорности списания денежных средств Бенефициаром.

Следовательно, отказ заказчика от принятия банковской гарантии в вышеизложенной редакции является неправомерным, так как формальное текстовое несоответствие части предложенной редакции банковской гарантии, редакции изложенной в пункте 3 статьи 45, в текстовой части, не может являться обстоятельством, свидетельствующим о несоответствии банковской гарантии требованиям закона.

В виду незаконности отказа заказчика от принятия банковской гарантии, ООО «СТРОЙСЕРВИС» не смогло заключить контракт в установленный срок.

26.03. 2019 года ООО «СТРОЙСЕРВИС» направило письмо в адрес заказчика с просьбой о заключении контракта.

Кроме того, до момента подписания контракта, ООО «СТРОЙСЕРВИС» поставило инвентарь и моющие средства в ряд объектов Курской области (в соответствии с условиями контракта).

2.Так как проект контракта содержал в себе несоответствие требованиям Правил определения размера неустойки № 1042, ООО «СТРОЙСЕРВИС» 18.03.2019 направило протокол разногласий заказчику,

19.03.2019 Заказчик обработал протокол разногласий и направил доработанный проект контракта исполнителю, однако, как указал заказчик, пункт 6.7 остается в прежней редакции.

Таким образом, вопреки требованиям ООО «СТРОЙСЕРВИС» привести положения Контракта в соответствие с действующим законодательством РФ, заказчик необоснованно отказался внести изменения и пункт 6.7 контракт.

На основании вышеизложенного, исполнитель просит не включать информацию об ООО «СТРОЙСЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков, так как в действиях общества не было умысла умышленного уклонения от подписания контракта.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия Владимирского УФАС России установила следующее.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 12.03.2019 г. № 149-19-эа/44 аукционной комиссией заявка участника закупки с реестровым номером заявки 108 (ООО «СТРОЙСЕРВИС») признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, данный участник признан победителем закупки с ценовым предложением 2 700 157,53 руб.

Начальная (максимальная) цена контракта: 3 056 825.79 рублей.

Согласно части 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

15.03.2019 г. в соответствии с действующим законодательством заказчик направил победителю проект контракта.

На основании части 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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 частью 4 настоящей статьи. 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 снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и информацию, предусмотренную 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 в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Согласно части 4 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке

и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

18.03.2019 г. ООО «СТРОЙСЕРВИС» разместило на электронной площадке протокол разногласий.

В соответствии с частью 5 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок, в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры. При этом размещение в единой информационной системе и на электронной площадке заказчиком проекта контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя допускается при условии, что такой победитель разместил на электронной площадке протокол разногласий в соответствии с частью 4 настоящей статьи.

19.03.2019 г. заказчик разместил доработанный проект контракта.

На основании части 6 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок, в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных частью 5 настоящей статьи, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с частью 3 настоящей статьи, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

В соответствии с частью 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе в сфере закупок, контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

Согласно пунктам 7.1, 7.2 извещения о проведении электронного аукциона: «Размер обеспечения исполнения контракта – 10 (десять) процентов начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 305 682,58 руб.

Исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком, или внесением денежных средств на счет заказчика.

Банковская гарантия должна соответствовать требованиям статьи 45 Закона № 44-ФЗ.

Контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом № 44-ФЗ.

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.

В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа».

В регламентированный законом срок 20.03.2019 г. победитель подписал проект контракта, предоставил обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии от 13.03.2019 № 19777-447-338655, однако указанная банковская гарантия не соответствовала условиям, предусмотренным статьей 45 Закона о контрактной системе в сфере закупок, о чем заказчик известил ООО «СТРОЙСЕРВИС».

Согласно части 5 статьи 96 Закона о контрактной системе в сфере закупок, 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.

25.03.2019 г. заказчиком был составлен протокол о признании победителя электронного аукциона уклонившимся от заключения контракта от 25.03.2019 № б/н для закупки № 0828100000719000192, а также на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок и на официальном сайте электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ заказчиком был размещен указанный протокол.

Рассмотрев имеющиеся документы и оценив материалы дела, Комиссия Владимирского УФАС установила, что сроки предусмотренные статьей 83.2 Закона о контрактной системе заказчиком были соблюдены.

Однако, учитывая факт того, что обществом 20.03.2019 г. был подписан проект контракта, предпринята попытка предоставления обеспечения исполнения контракта Комиссия Владимирского УФАС России пришла к выводу, что ООО «СТРОЙСЕРВИС» не имело умысла об уклонении от заключения контракта.

Также при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона, а также иные обстоятельства.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П).

По мнению Комиссии Владимирского УФАС России, для включения ООО «СТРОЙСЕРВИС», помимо вышеуказанных обстоятельств, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя, а также отсутствие реального намерения заключить контракт.

Вместе с тем, в действиях общества не усматриваются признаки недобросовестности, что не позволяет включить его закупки в РНП.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

Отказать в удовлетворении обращения межрегионального филиала ФКУ «Центр по обеспечению деятельности Казначейства России» в г. Владимире о включении информации в отношении ООО «СТРОЙСЕРВИС» (ИНН 6732111863, КПП 673201001, Юридический адрес: 214025, Смоленская область, г. Смоленск, ул. Багратиона, д. 63) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Решение вступает в законную силу со дня его вынесения.

Решение территориального антимонопольного органа может быть обжаловано в судебном порядке в сроки, установленные действующим законодательством.

Председатель Комиссии

Члены комиссии



М.В.Фомин

Д.В. Миронов

К.В. Завьялова