

Заказчик:
Государственное казенное
учреждение ленинградской
области "Оператор
"Электронного Правительства"
info@e-gov.lenobl.ru;
pv_tufanov@lenreg.ru

Заявитель:
ООО «АПГРЕЙД ПРОДАКШН»
goldgfs@gmail.com

Извещение №
0845200000323000012

РЕШЕНИЕ

Комиссии Ленинградского УФАС России
по контролю в сфере закупок
по делу №047/10/104-1906/2023

14 июля 2023

Санкт-Петербург

Комиссия Ленинградского УФАС России по контролю в сфере закупок
(далее – Комиссия, Комиссия Ленинградского УФАС) в составе:

в присутствии представителей (посредством использования системы видеоконференцсвязи во исполнение Указа Президента Российской Федерации от 02.04.2020 № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением коронавирусной инфекции»):

от Государственное казенное учреждение ленинградской области "Оператор "Электронного Правительства" (далее - Заказчик):

от ООО «АПГРЕЙД ПРОДАКШН» (далее - Участник, Общество):

рассмотрев направленное Заказчиком во исполнение требований статьи 104 Федерального закона от 05.04.2014 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, Закон №44-ФЗ) обращение о включении сведений об Участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков, РНП),

УСТАНОВИЛА:

Заказчиком 23.06.2023 в Единой информационной системе в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) опубликовано извещение № 0845200000323000012 о проведении запроса котировок в электронной форме «Оказание услуг по автоматизации видов государственного контроля (надзора) в целях внедрения риск-ориентированного подхода: внедрение государственной информационной системы «Типовое облачное решение по автоматизации контрольной (надзорной) деятельности» в Комитете государственного экологического надзора Ленинградской области для осуществления государственного контроля (надзора)» (далее – запрос котировок).

Согласно Протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 04.07.2023 №ИЗК1 победителем признан Участник.

Согласно части 1 статьи 104 Закона № 44-ФЗ ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами (часть 2 статьи 104 Закона № 44-ФЗ).

Согласно части 6 статьи 50 Закона о контрактной системе заключение контракта по результатам проведения электронного запроса котировок осуществляется в порядке, установленном статьей 51 настоящего Федерального закона, с учетом следующих особенностей:

1) заказчик формирует и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта не позднее трех часов с момента размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

2) участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 3 статьи 51 настоящего Федерального закона, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления заказчиком действий в соответствии с пунктом 1 настоящей части;

3) заказчик осуществляет действия, предусмотренные пунктом 1 части 4 статьи 51 настоящего Федерального закона, не позднее одного рабочего дня, следующего за днем осуществления участником закупки, с которым заключается

контракт, действий в соответствии с пунктом 2 настоящей части, но не ранее чем через два рабочих дня, следующих за днем размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя);

4) осуществление действий, предусмотренных пунктом 2 части 2, пунктом 2 части 3, пунктами 2 и 3 части 4 статьи 51 настоящего Федерального закона, не допускается.

Проведя анализ документов, предоставленных на рассмотрение обращения и размещенных в ЕИС, Комиссия установила следующее.

Заказчиком 05.07.2023 09:02 (МСК) в адрес Участника направлен на подпись проект контракта. В установленный законом срок ООО «АПГРЕЙД ПРОДАКШН» подписал проект контракта, а именно: 05.07.2023 13:38 (МСК).

Комиссия установила, что к подписанному проекту контракта была приложена независимая гарантия, выданная ПАО «Сбербанк России» № 23/0044/AST/ММБ/061275 от 05.07.2023 (далее - Гарантия). Однако, в нарушение требований действующего законодательства, Гарантия, представленная Обществом, не соответствовала требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, ввиду чего, не могла быть принята Заказчиком в качестве обеспечения исполнения контракта.

В пункте 11.7 проекта контракта установлено, что все споры и разногласия, возникающие в связи с исполнением Контракта, по которым Стороны не достигли договоренности, передаются на рассмотрение в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области.

Вместе с тем, из пункта 14 Гарантии следует, что споры, возникающие в связи с исполнением обязательств по независимой гарантии, подлежат рассмотрению в Арбитражном суде города Москвы.

В соответствии с частью 6 статьи 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является:

1) отсутствие информации о независимой гарантии в предусмотренных настоящей статьей реестрах независимых гарантий;

2) несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным частями 2, 3 и 8.2 настоящей статьи;

3) несоответствие независимой гарантии требованиям, содержащимся в извещении об осуществлении закупки, приглашении, документации о закупке (в случае, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), проекте контракта, который заключается с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, Комиссия подтверждает правомерность выводов Заказчика о том, что Гарантия не могла быть принята в качестве надлежащего обеспечения исполнения контракта, в связи с чем Участник правомерно признан уклонившимся.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение участника закупки, которое предполагает его недобросовестное поведение, противоречащее законодательству Российской Федерации о контрактной системе и выражающееся в непринятии им всех мер для надлежащего исполнения обязательства, которые требовались от него по характеру обязательства и условиям оборота при надлежащей степени заботливости и осмотрительности, совершенное им при наличии с его стороны умысла или неосторожности.

05.07.2023 Участник подписал контракт, однако, в результате неточности Банка Гарантия не соответствовала Закону о контрактной системе.

Комиссия принимает во внимание пояснения ООО «АПГРЕЙД ПРОДАКШН», из которых следует, что Участник был заинтересован в исполнении контракта, что подтверждается направлением претензии в адрес ПАО «Сбербанк России» с требованием о перевыпуске независимой гарантии.

Кроме того, 10.07.2023 года по обращению Участника ПАО «Сбербанк России» выпущена новая Независимая гарантия № 23/0044/AST/ММБ/062545 от 10.07.2023 г. с внесенными изменениями в части: п. 14. «Споры, возникающие в связи с исполнением обязательств по независимой гарантии, подлежат рассмотрению в арбитражном суде Санкт-Петербурга и Ленинградской области».

Кроме того, Комиссия обращает внимание на то, что ООО «АПГРЕЙД ПРОДАКШН» были совершены действия по уведомлению Заказчика о сложившейся ситуации, что подтверждается письмом № 98.04.

Согласно части 10 статьи 104 Закона о контрактной системе Правительством Российской Федерации устанавливается порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков. Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила).

Согласно пункту 14 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» (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, выявлено хотя бы одно из следующих обстоятельств:

а) заказчиком нарушены установленные законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требования:

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 Законом о контрактной системе уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта;

в) участником закупки не выполнены требования, предусмотренные Законом о контрактной системе для заключения контракта, вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера). К таким обстоятельствам не относится невыполнение требований, предусмотренных Законом о контрактной системе для заключения контракта, по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Таким образом, учитывая совокупность вышеуказанных материалов, Комиссия установила, что Обществом были совершены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем, для включения в

реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Комиссия руководствуется статьями 95, 104 Закона о контрактной системе, а также Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078, при этом, анализ вышеприведенных положений законодательства свидетельствует о том, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования соответствующих отношений по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, и соответственно является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Также 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 и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

Следовательно, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном неисполнении обязанностей по контракту. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от неисполнения обязанностей по контракту, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Термин недобросовестное поведение предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения исполнить контракт, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо

установить направленность действий (бездействия) и подтвердить недобросовестный характер поведения Участника.

При этом, по смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Комиссия, с одной стороны, не находит в материалах дела нарушений Закона о контрактной системе со стороны Заказчика.

С другой стороны, Комиссия не усматривает преднамеренности предоставления ненадлежащего обеспечения.

Таким образом, рассмотрев дело в своей совокупности и взаимосвязи, Комиссия приходит к выводу, что Заказчик правомерно признал Участника уклонившимся, однако включение Участника в реестр недобросовестных поставщиков, в рассматриваемом деле, не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей, как ведения реестра, так и Закона о контрактной системе, а также является несоразмерным характеру осуществленных действий (бездействия) Участника.

Учитывая изложенное, в рассматриваемом случае, фактические обстоятельства дела в своей совокупности указывают на отсутствие неопровержимых оснований для включения сведений об Участнике в реестр недобросовестных поставщиков соразмерных данной публично-правовой санкции.

Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия рассмотрев материалы дела

РЕШИЛА:

сведения об ООО «АПГРЕЙД ПРОДАКШН» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке в установленные законом сроки.