ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
Управление Федеральной антимонопольной службы
по Чукотскому автономному округу

689000,Чукотский АО, г. Анадырь, ул. Энергетиков, 13; тел/факс (42722) 2-66-08; e-mail: to87@fas.gov.ru
www.chukotka.fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ № 087/06/104-120/2020

17 июля 2020 года г. Анадырь

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

Председателя Комиссии: Т.А. Омаева, руководителя Чукотского УФАС России,

Членов Комиссии: Н.А. Омрыпкира, главного специалиста – эксперта Чукотского УФАС России, А.А. Матафоновой, ведущего специалиста – эксперта, Чукотского УФАС России,

в присутствии представителя Филиала «Анадырский» Акционерного общества с ограниченной ответственностью «Планум (Кипр) Лимитед» – Божовича Драгана по доверенности б/н от 14.07.2020 г.,

в присутствии представителя ГКУ ЧАО «Управление автомобильных дорог Чукотского автономного округа» – начальника Титова В.Е на основании распоряжения №94-рп от 10.03.2015г., Галимовой С.А. по доверенности №9 от 14.07.2020г.,

рассмотрев обращение в дистанционном режиме ГКУ ЧАО «Управление автомобильных дорог Чукотского автономного округа» (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Акционерной компании с ограниченной ответственностью «ПЛАНУМ (КИПР) ЛИМИТЕД» (Филиал «Анадырский» Акционерного общества с ограниченной ответственностью «Планум (Кипр) Лимитед») (далее – Победитель, Общество), в порядке 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 - Закона о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

10 июля 2020 года в Чукотское УФАС России поступило обращение от Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества, в связи с уклонением от заключения государственного контракта при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту объекта "Капитальный ремонт улично-дорожной сети и дворовых территорий (кварталов) в г. Певек Чукотского автономного округа. Квартал III (микрорайон "Геолог")», извещение № 0888500000220000184 (далее – Аукцион).

В результате осуществления проверки Комиссия пришла к выводу, что сведения об Обществе не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков, исходя из следующего.

Из представленных материалов и информации следует, что извещение о проведении Аукциона размещено в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) 28.05.2020г.

Начальная (максимальная) цена контракта — 352 564 626,40 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 05.06.2020 10:00.

Дата проведения аукциона в электронной форме – 05.06.2020.

Согласно Протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 10.06.2020 №0888500000220000184-1, по окончании срока подачи заявок подана только одна заявка Общества, заявка признана соответствующей требованиям Закона о контрактной системе и документации об аукционе. Электронный аукцион признан несостоявшимся по основанию, предусмотренному ч. 1 ст. 71 Закона о контрактной системе.

Общество признано Победителем электронного аукциона.

Согласно части 1 статьи 83.2 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

В соответствии с частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе 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 настоящего Федерального закона 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 с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением части 2.1 настоящей статьи), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, а также включения 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 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Протокол электронного аукциона был размещен в Единой информационной системе 10.06.2020 16:29 (МСК+9).

15.06.2020 09:41 (МСК+9) Заказчик разместил в единой информационной системе в сфере закупок и на электронной площадке проект государственного контракта.

22.06.2020 06:50 (МСК) Обществом размещен в единой информационной системе и на электронной площадке протокол разногласий от 19.06.2020 к проекту государственного контракта.

29.06.2020 10:41 (МСК+9) Заказчик повторно разместил в единой информационной системе в сфере закупок и на электронной площадке проект государственного контракта, с указанием в отдельном документе причины отказа учесть предложения, изложенные в протоколе разногласий, в полном объеме.

По состоянию на 06.07.2020 года Победитель электронного аукциона не разместил на электронной площадке проект государственного контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя.

В связи с чем, оператор электронной площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» уведомил Заказчика, что Победителем в регламентированный срок не направленны подписанные сертификатом усиленной электронной подписи проект государственного контракта и документ, подтверждающий обеспечения исполнения контракта.

07.07.2020 18:33 (МСК+9) Заказчиком в ЕИС и на электронной площадке был размещен Протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта от 07.07.2020 №ППУ1.

Заказчиком в установленный Законом о контрактной системе срок, а именно: 09.07.2020, во исполнение требований части 5 статьи 104 Закона о контрактной системе, реализована обязанность по направлению в контрольный орган в сфере закупок информации о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об Обществе.

Общество представило письменные пояснения, содержащие указание, в том числе, на следующее:

«в соответствии с частью 3 статьи 96 Закона о контрактной системе: исполнение контракта, гарантийные обязательства могут 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, гарантийных обязательств, срок действия банковской гарантии определяются в соответствии с требованиями настоящего Федерального закона участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно.

За оформлением Банковской гарантии в подтверждение своих намерений в

качестве обеспечения исполнения Контракта ответственное лицо Филиала «Анадырский» АООО "Планум (Кипр) Лимитед" обратилось с заявкой в АО «Руснарбанк», в Азиатско-Тихоакеанский Банк (приложение 1, 2). Однако, в выдаче Банковской гарантии банками было отказано, поскольку необходимо представить Протокол об одобрения указанной сделки акционерами АООО «Планум (Кипр) Лимитед», которые находятся за пределами РФ и являются нерезидентами, а в связи с пандемией COVID-19 и закрытием границ между странами, предоставление данного документа в сжатые сроки не представляется возможным.

ООО Национально-Финансовый Брокер, с которым Филиал «Анадырский» АООО "Планум (Кипр) Лимитед" заключил Договор №132 от 18.06.2020 года (приложение 3), предложил ответственному лицу Филиала «Анадырский» АООО "Планум (Кипр) Лимитед" выпустить банковскую гарантию сроком на три года с дальнейшим продлением еще на полгода в случае согласия на такие условия Заказчика (приложение 4).

Ответственное лицо Филиала «Анадырский» АООО "Планум (Кипр) Лимитед" обратилось к Обществу с ограниченной ответственностью «Альянс», которое является официальным представителем банков по предоставлению обеспечения участия и обеспечения исполнения государственных контрактов. ООО «Альянс» направило на рассмотрение заявки в Банки: ООО «ПромсельхозБанк», АКБ «Тендер Банк» (АО), ПАО РНКБ Банк, «Народный Банк», АО «Народный Банк», АО «МСП Банк», выдающие банковские гарантии в рамках Закона о контрактной системе от компании АО Планум (Кипр) Лимимитед (ИНН 9909005154), на обеспечение исполнения по закупке №0888500000220000184 сроком действия до 30.12.2024 года, о чем сообщает в своем письме от 09.07.2020 года (приложение 5).

Также мы обращались в Общество с ограниченной ответственностью «Единый центр финансовой поддержки» (далее - ООО «ЕЦФП») с заявлением о выдачи банковской гарантии. В своем письме №24 от 08.0.2020 года ООО «ЕЦФП» сообщает, что среди проработанных банков рассмотреть Филиал «Анадырский» АООО "Планум (Кипр) Лимитед" согласился ПАО «Совкомбанк». Однако 08.07.12020 года от ПАО «Совкомбанк» был получен окончательный отказ в выдаче банковской гарантии (прилолсение 6).

Индивидуальный предприниматель Тарасов Алексей Владимирович, к которому мы также обращались с целью оформления банковской гарантии, сообщил: «мы не можем удовлетворить Ваш запрос так как наши банки-партнеры не работают с иностранными компаниями, но далее если у компании есть российский ИНН, как в Вашем случае, то банковские системы не дают завести заявку: возникает техническая ошибка добавления контрагента, ИНН которого начинается с цифры 9, в связи с этим не возможно было создать и направить на рассмотрение заявку в банки, которые выразили согласие рассмотреть Вашу заявку» (прилоэ1сение 7).

Помимо прочего, представляем скриншот с площадки ПАО «Совкомбанк», свидетельствующий об обращении в банк за оформлением и выдачей Банковской гарантии для обеспечения исполнения контракта (приложение 8).

В связи с чем, оформить выпуск Банковской гарантии в установленный Законом о контрактной системе срок на подписание проекта Государственного контракта на электронной площадке ЗАО «Сбербанк-АСТ» было невозможно по изложенным выше обстоятельствам. По данному обстоятельству сообщаем, что умысла на уклонение от заключения Государственного контракта у Филиала «Анадырский» АООО "Планум (Кипр) Лимитед" не было, произошла ситуация, независящая от Участника».

В качестве доказательства данного факта Обществом приобщены к материалам дела, письма с отказами на получение банковской гарантии из банков.

В пункте 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (утв. Президиумом Верховного Суда 10 РФ 28.06.2017), разъяснено, что нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона 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.

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника закупки от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Исходя из положений статьи 104 Закона реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа

обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках в рамках Закона.

С другой стороны анализ указанных положений позволяет сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, 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, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Согласно правовой позиции, содержащейся в пункте 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2016 г. N 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств", в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского Кодекса Российской Федерации для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

При этом требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Учитывая изложенное, распространение новой коронавирусной инфекции, вызванной 2019-NCOV, по мнению Минфина России, указанного в письме от 19.03.2020 N 24-06-06/21324 "Об осуществлении закупок у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) при введении режима повышенной готовности", носит чрезвычайный и непредотвратимый характер, в связи с чем является обстоятельством непреодолимой силы.

Аналогичной позиции в своем письме от 18.03.2020 N ИА/21684/20 придерживается ФАС России, в котором сообщает, что пандемия коронавирусной инфекции (COVID-19) является обстоятельством непреодолимой силы, в связи с чем территориальным органам ФАС России необходимо учитывать данную позицию, в том числе при рассмотрении обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

При таких и описанных выше обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу об отсутствии оснований считать поведение Общества в качестве недобросовестного и направленного на намеренное уклонение от заключения контракта.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ГКУ ЧАО «Управление автомобильных дорог Чукотского автономного округа» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Акционерной компании с ограниченной ответственностью «ПЛАНУМ (КИПР) ЛИМИТЕД» (Филиал «Анадырский» Акционерного общества с ограниченной ответственностью «Планум (Кипр) Лимитед») (ИНН 9909005154), не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии _____ Т.А. Омаев

Члены Комиссии _____ Н.А. Омрыпкир

_____ А.А. Матафонова

Решение может быть обжаловано в судебном порядке, в соответствии с законодательством Российской Федерации.