

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 074/10/5-1402/2023 об отсутствии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков 22 июня 2023 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) в составе:

рассмотрев обращение ГАУЗ «Челябинская областная детская клиническая больница» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Конструктив» в связи с уклонением от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по капитальному ремонту помещений под размещение генетической лаборатории (извещение № 32312269652), УСТАНОВИЛА: В Челябинское УФАС России поступило обращение ГАУЗ «Челябинская областная детская клиническая больница» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Конструктив» (454078, Челябинская область, город Челябинск, ул. Вагнера, д. 73, кв. 92, ИНН 7449137927, ОГРН 1187456056501). 2023-9356 2 Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства. ГАУЗ «Челябинская областная детская клиническая больница» провело аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по капитальному ремонту помещений под размещение генетической лаборатории (извещение № 32312269652). В соответствии с протоколом № 32312269652-04 от 27.04.2023 победителем закупки признано ООО «Конструктив». Согласно пункту 25 информационной карты в течение двух рабочих дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола Заказчик размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о закупке, условий его исполнения, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке. В течение пяти рабочих дней после размещения Заказчиком на электронной площадке проекта договора участник закупки, с которым заключается договор, подписывает усиленной квалифицированной электронной подписью указанный проект договора, размещает его на электронной площадке вместе с документом, подтверждающим предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в документации о закупке, а также с документом, подтверждающим внесение платы за право заключения договора, если при проведении аукциона в электронной форме цена договора снижена до нуля и аукцион проводился на право заключить договор, либо размещает протокол разногласий. Обязанность заключения договора с заказчиком возлагается на участника, признанного победителем конкурентной процедуры закупки или единственного участника закупки. Пунктом 9 информационной карты закупочной документации установлено, что договор заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора. Исполнение договора может обеспечиваться, за исключением случая, предусмотренного пунктом 20.9 Положения о закупке, банковской или независимой гарантией, соответствующей требованиям, указанным в пункте 20.12 Положения о закупке, или внесением денежных средств на указанный Заказчиком счет. В случае непредставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в срок, установленный для заключения договора, такой участник

считается уклонившимся от заключения договора. Аналогичное правило установлено в пункте 20.6 Положения о закупке. Регламентированный подпунктом 4 пункта 20.12 Положения о закупке указанный срок действия в независимой гарантии не может составлять менее одного месяца с даты окончания предусмотренного извещением об осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов МСП, документацией о такой закупке срока исполнения основного обязательства. Сроком исполнения основного обязательства является срок выполнения работ, т.е. в течение 45 рабочих дней с даты подписания договора (пункт 4 информационной карты закупочной документации). Указанное установлено также в пункте 1.2 проекта договора, который является неотъемлемой частью документации по закупке № 32312269652, иных сроков выполнения работ закупочной документацией не предусмотрено. 27.04.2023 Заказчиком был составлен, подписан и опубликован протокол признания победителем закупки ООО «Конструктив». 02.05.2023, в установленной документацией о закупке срок, Заказчик разместил на электронной площадке проект договора. 2023-9356 3 11.05.2023, в установленной документацией о закупке срок, ООО «Конструктив» разместило на ЭТП подписанный проект договора. В качестве документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора к подписанному договору победитель закупки приложил банковскую гарантию от 10.05.2023 со сроком действия по 14.08.2023. Регламентированный подпунктом 4 пункта 20.12 Положения о закупке указанный срок действия в независимой гарантии не может составлять менее одного месяца с даты окончания предусмотренного извещением об осуществлении конкурентной закупки с участием субъектов МСП, документацией о такой закупке срока исполнения основного обязательства. Согласно пункту 19.2.6 Положения о закупке в течение двух рабочих дней после размещения на электронной площадке проекта договора, подписанного усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, с которым заключается договор, и предоставления таким участником соответствующего требованиям документации о закупке обеспечения исполнения договора, Заказчик размещает на электронной площадке договор, подписанный усиленной квалифицированной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, но не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам закупки. Таким образом, Заказчик обязан подписать проект договора со своей стороны не позднее 15.05.2023. Следовательно, с 16.05.2023 начинает течь 45-дневный срок (рабочие дни) выполнения работ включительно до 18.07.2023, а срок действия независимой гарантии должен включать 45 рабочих дней (срок исполнения обязательства в виде выполнения работ) и 30 календарных дней (месяц). Таким образом, срок действия независимой гарантии не должен заканчиваться ранее 17.08.2023. Однако, срок действия банковской гарантии ООО «Конструктив» по 14.08.2023. Согласно протоколу № 32312269652-05 от 15.05.2023 (размещен в ЕИС 16.05.2023) ООО «Конструктив» признано уклонившимся от заключения договора. На основании изложенного, ГАУЗ «Челябинская областная детская клиническая больница» обратилось в Челябинское УФАС России с заявлением о включении сведений об ООО «Конструктив» в реестр недобросовестных поставщиков. ООО «Конструктив» пояснило, что согласно условиям договора срок выполнения работ 45 рабочих дней с даты подписания договора. Также к проекту договора прилагался график выполнения работ на объекте и на основании которого следовало, что начало выполнения работ с 15.05.2023 по 14.07.2023. ООО «Конструктив» при получении банковской гарантии ориентировался данными

датами и в связи с этим, срок независимой банковской гарантии до 14.08.2023. Кроме того, ООО «Конструктив» при получении банковской гарантии и рассчитывая срок его действия, исходил из расчета, что договор будет подписан 11, 12 мая 2023, а он в свою очередь приступит к выполнению работ не позднее 15.05.2023. Между тем в соответствии условиями независимой банковской гарантии предусмотрена возможность увеличения срока действия гарантии. Изучив представленные документы, Комиссия пришла к следующим выводам. Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, которое осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте. 2023-9356 4 В соответствии с пунктом 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные Законом о закупках. Согласно Приказу ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия территориального органа ФАС России по результатам рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров даёт соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков. Обращение ГАУЗ «Челябинская областная детская клиническая больница» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Конструктив» направлено в Челябинское УФАС России в сроки и в порядке, предусмотренные Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 года № 1211. Из анализа положений Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков является инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности. При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. 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, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О). По смыслу статьи 55 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.

2023-9356 5 Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание заявителя недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Конструктив», подавая заявку на участие в закупке, было ознакомлено и согласилось с условиями документации, в том числе с требованием о предоставлении банковской гарантии и сроками подписания договора. ООО «Конструктив» подписало договор и приложило банковскую гарантию в установленный документацией срок. Однако, срок действия независимой гарантии не должен заканчиваться ранее 17.08.2023. В данном случае, срок действия (с 10.05.2023 по 14.08.2023) независимой гарантии представленной Заявителем не соответствует требованиям документации Заказчика. Комиссия Челябинского УФАС России не находит в действиях ООО «Конструктив» целенаправленного намерения уклониться заключения договора. Срок действия независимой гарантии не должен заканчиваться ранее 17.08.2023. В данном случае, срок действия (с 10.05.2023 по 14.08.2023) независимой гарантии представленной Заявителем не соответствует требованиям документации Заказчика. Однако, в силу неверного толкования документации, победитель закупки установил срок гарантии на три дня меньше, чем предусмотрено документацией. Кроме того, ООО «Конструктив» подписало договор и приложило банковскую гарантию в сроки, установленные в документации. Частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В соответствии с требованиями Закон о закупках предельный срок подписания договора является 17.05.2023. 15.05.2023 (размещен в ЕИС 16.05.2023) Заказчиком был составлен, подписан и опубликован протокол признания победителем закупки ООО «Конструктив». Таким образом, ГАУЗ «Челябинская областная детская клиническая больница» допустило нарушение порядка заключения договора, выразившееся в признании участника закупки, уклонившимся от заключения договора до окончания срока подписания договора, что нарушает часть 15 статьи 3.2 Закона о закупках. На основании изложенного, вина ООО «Конструктив» не установлена, а, следовательно, его действия не могут быть квалифицированы как уклонение победителя от заключения договора по результатам закупки. Указанная позиция также находит свое подтверждение в Решении Арбитражного суда города Москвы по делу № А40-7515/20-120-49 от 16.07.2020 и Постановлении 18

Арбитражного апелляционного суда по делу № № А76-7376/2022 от 24.10.2022. Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении Поставщика в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с нарушением ГАУЗ «Челябинская областная детская клиническая больница» порядка заключения договора, выразившимся в признании участника закупки, уклонившимся от заключения договора до окончания срока 2023-9356 6 заключения договора, что нарушает требования части 15 статьи 3.2 Закона о закупках, а также в виду отсутствия целенаправленного намерения избежать заключения договора ООО «Конструктив». С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках, РЕШИЛА: Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Конструктив» (454078, Челябинская область, город Челябинск, ул. Вагнера, д. 73, кв. 92, ИНН 7449137927, ОГРН 1187456056501) в Реестр недобросовестных поставщиков.