

23.07.2019

г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение государственного учреждения здравоохранения «Тульская городская клиническая больница скорой медицинской помощи им. Д.Я. Ваныкина» (далее – Заказчик) исх. № 1157 от 15.07.2019 (вх. № 3131 от 16.07.2019) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «СЕН» (далее – Общество, ООО «СЕН») (ИНН 7107108264; адрес: ул. Тимирязева, дом 97, нежилое помещение 2, г. Тула, 300012) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине уклонения Общества от заключения контракта на выполнение работ по ремонту аппаратов ИВЛ с заменой запасных частей для ГУЗ "ТГКБСМП им. Д.Я. Ваныкина" (далее – Контракт) (закупка № 0366200035619003667), руководствуясь положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

– представителя государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Уполномоченное учреждение), аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия) по доверенности;

- представителя Заказчика по доверенности;

- представителя Общества по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

16.07.2019 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об Обществе в реестре недобросовестных поставщиков по причине уклонения Общества от заключения контракта по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту аппаратов ИВЛ с заменой запасных частей для ГУЗ "ТГКБСМП им. Д.Я. Ваныкина" (закупка № 0366200035619003667) (далее - электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также

анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона и документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту аппаратов ИВЛ с заменой запасных частей для ГУЗ "ТГКБСМП им. Д.Я. Ваныкина" 04.06.2019 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 227 525,00 рублей.

Из протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 24.06.2019 (номер закупки 0366200035619003667) установлено, в том числе следующее:

- по окончании срока подачи заявок подано 3 (три) заявки от участников закупки;
- Аукционная комиссия единогласно приняла решение допустить к участию в аукционе и признать участником аукциона, в том числе участника закупки с идентификационным номером заявки 105343630 (ООО «СЕН»).

Согласно протоколу проведения электронного аукциона номер закупки 0366200035619003667 по итогам аукциона, состоявшегося 27.06.2019, наименьшее предложение о цене контракта сделал участник аукциона с идентификационным номером заявки 105343630 (ООО «СЕН»); наименьшее предложение о цене контракта составило – 374 394,48 рублей.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 01.07.2019 (номер закупки 0366200035619003667) следует, что Аукционная комиссия на основании результатов рассмотрения вторых частей заявок единогласно приняла решение о соответствии заявок всех участников аукциона требованиям документации об электронном аукционе.

На основании части 10 статьи 69 Закона контракт заключается с участником – ООО «СЕН», который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в электронном аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией об электронном аукционе.

Статья 83.2 Закона регулирует порядок заключения контракта по результатам электронной процедуры.

Согласно части 2 статьи 83.2 Закона 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 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](#) настоящего Федерального закона, 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.

Как установлено Комиссией, протокол подведения итогов электронного аукциона от 01.07.2019 (номер закупки 0366200035619003667) размещен в единой информационной системе 02.07.2019.

05.07.2019 Заказчик разместил в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы проект контракта № 2019.3667 на выполнение работ по ремонту аппаратов ИВЛ с заменой запасных частей для ГУЗ "ТГКБСМП им. Д.Я. Ваныкина" (далее – Проект контракта).

В силу части 3 статьи 83.2 Закона 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.

Согласно части 4 статьи 83.2 Закона 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.

Частью 13 статьи 83.2 Закона определено, что победитель электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного частью 14 настоящей статьи) признается заказчиком 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 такого победителя, или не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи.

В регламентированный Законом срок для подписания Проекта контракта, то есть по 10.07.2019 23.59 включительно, ООО «СЕН» надлежало подписать со своей стороны указанный Проект контракта. Комиссией установлено, что в регламентированный Законом срок Общество не разместило на электронной площадке Проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, подписанные усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Общества.

В связи с чем, оператор электронной площадки направил в адрес Заказчика уведомление об уклонении Общества от заключения контракта.

Учитывая тот факт, что Обществом не был подписан Проект контракта в установленный Законом срок, Заказчиком 12.07.2019 принято решение о признании победителя электронного аукциона на выполнение работ по ремонту аппаратов ИВЛ с заменой запасных частей для ГУЗ "ТГКБСМП им. Д.Я. Ваныкина" уклонившимся от заключения контракта и составлен соответствующий протокол от 12.07.2019. Указанный протокол 15.07.2019 размещен Заказчиком в единой информационной системе.

Комиссией установлено, что на дату рассмотрения настоящего дела информация о подписанном Обществом Проекте контракта в единой информационной системе отсутствует.

Присутствующий на заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в период заключения контракта представители ООО «СЕН» с Заказчиком не связывались, денежные средства в качестве обеспечения исполнения контракта от Общества на расчетный счет Заказчика не поступали. В связи с признанием ООО «СЕН» уклонившимся от заключения контракта Заказчик, руководствуясь частью 14 статьи 83.2 Закона, направил Проект контракта участнику электронного аукциона, заявке которого присвоен второй номер <...> путем размещения в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы.

На заседании Комиссии представитель Общества возражал против включения сведений об ООО «СЕН» в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель Общества пояснил, что в связи с поломкой компьютерного оборудования, на котором установлено все необходимое программное обеспечение для осуществления банковских операций и работы с электронными площадками, ООО «СЕН» не смогло в установленный Законом срок перечислить денежные средства на расчетный счет Заказчика в

качестве обеспечения исполнения контракта и разместить на электронной площадке подписанный Проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта.

Как указано в письменных объяснениях, представленных в материалы дела Обществом, «08 июля 2019 г. в ноутбуке ACER, модель Aspire 5930G-733G25Mi, серийный номер LXR4F02175113077361601 произошла поломка (неисправность, дефект) экрана (матрицы) ноутбука, приведшая к полному не отображению информации на экране. На данном ноутбуке была аутентифицирована (надлежащим образом настроена и подтверждена) подключена квалифицированная ЭЦП (Электронная цифровая подпись) для участия в аукционах.».

Согласно пояснениям представителя ООО «СЕН» 08.07.2019 Обществом были вызваны технические специалисты, которые провели диагностику компьютерного оборудования, выявили неисправность, осуществили ремонт и вернули исправное оборудование Обществу 11.07.2019.

В подтверждение указанного факта представителем Общества в материалы дела представлен гарантийный талон на ремонт оборудования и комплектующие № 4416, согласно которому индивидуальный предприниматель Долгов Сергей Николаевич осуществил замену шлейфа матрицы в ноутбуке ACER Aspire 5930G-733G25Mi; дата обращения указана 08.07.2019, заказ выдан 11.07.2019.

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.

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

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.

Пунктом 12 Правил ведения реестра предусмотрено, что рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях),

с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр. По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 названных Правил, выносится решение.

Из системного толкования вышеприведенных положений следует, что порядок, установленный в пункте 12 Правил ведения реестра, применяется при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации об участниках закупок в двух случаях: когда участники закупок уклонились от заключения контрактов, либо имеется односторонний отказ 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.

По общему правилу при привлечении лица к публично - правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в принимаемых 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 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).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

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.

Ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта, которое

предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В рассматриваемом случае Комиссия полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Общества были направлены на умышленное уклонение от заключения Контракта.

Приведенные выше обстоятельства не позволяют Комиссии сделать вывод о наличии в действиях Общества недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от заключения Контракта.

Поскольку бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, участвующими в деле лицами не представлено, Общество не может быть признано недобросовестным исполнителем в смысле приведенных выше положений Закона.

Таким образом, факт уклонения участника закупки – общества с ограниченной ответственностью «СЕН» от заключения Контракта по итогам электронного аукциона на заседании Комиссии не подтвержден.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Информацию, представленную государственным учреждением здравоохранения «Тульская городская клиническая больница скорой медицинской помощи им. Д.Я. Ваныкина» в отношении общества с ограниченной ответственностью «СЕН» (ИНН 7107108264; адрес: ул. Тимирязева, дом 97, нежилое помещение 2, г. Тула, 300012), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 11 статьи 104 Закона.