

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по обращению № 042/07/5-2199/2019

«20» декабря 2019 г.

г. Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, ведению реестра недобросовестных поставщиков (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель председателя комиссии:

<...>;

Члены комиссии

<...>;

<...>;

<...>;

<...>,

при ведении аудиозаписи заседания Комиссии,

при участии:

- <...> – директора ООО ЧОО «Подразделение»;

- <...> – представителя ГАУЗ КО «КОКИБ» (доверенность от 02.12.2019 г. б/н);

- <...> - представителя ГАУЗ КО «КОКИБ» (доверенность от 02.12.2019 г. б/н),

рассмотрев в порядке, установленном статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), постановлением Правительства РФ от 22.11.1012 № 1211, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 обращение государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Кемеровская областная клиническая инфекционная больница» и материалы обращения № 042/07/5-2199/2019,

У С Т А Н О В И Л А:

05.12.2019 г. в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение государственного автономного учреждения здравоохранения Кемеровской области «Кемеровская областная клиническая инфекционная больница» (далее – ГАУЗ КО «КОКИБ») о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью частная охранная организация «Подразделение» (далее – ООО ЧОО «Подразделение») (ИНН 4205146544), которое было признано победителем электронного аукциона извещение № 31908399986 на оказание услуг по охране объектов (далее – Закупка) и уклонилось от заключения договора по результатам проведения данной закупки.

10.12.2019 г. уведомлением об отсутствии необходимых сведений (исх. № 05/12474) рассмотрение данного обращения было приостановлено до представления ГАУЗ КО «КОКИБ» недостающих сведений.

11.12.2019 г. в адрес Кемеровского УФАС России поступили дополнительные сведения к данному обращению.

Уведомлением Кемеровского УФАС России от 12.12.2019 г. № 05/12708 рассмотрение обращения № 042/07/5-2199/2019 было назначено на 20.12.2019 года в 13 часов 45 минут. Данное уведомление было направлено посредством электронной почты в адреса ГАУЗ КО «КОКИБ» и ООО ЧОО «Подразделение».

20.12.2019 г. представители ГАУЗ КО «КОКИБ» настаивали на включении сведений об ООО ЧОО «Подразделение» в реестр недобросовестных поставщиков (далее – РНП), пояснили, что в соответствии с пунктом 1.3 раздела 1 главы 16 Положения в случае если победитель закупки в установленный извещением срок не представил подписанный со своей стороны договор либо не представил подписанный с его стороны протокол разногласия в части несоответствия предлагаемого к заключению договора условиям, то он считается уклонившимся от заключения договора.

При этом представители Заказчика не смогли пояснить, где в Извещении, либо в Документации установлен вышеуказанный срок.

20.12.2019 г. директор ООО ЧОО «Подразделение» пояснила: в соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола. Итоговый протокол был размещен в ЕИС 11.11.2019 г., таким образом, период заключения договора по данной закупке составляет с 22.11.2019 г. по 02.12.2019 г. ООО ЧОО «Подразделение» направило в адрес ГАУЗ КО «КОКИБ» 28.11.2019 г., то есть в период, отведенный для заключения договора. Подробно доводы ООО ЧОО «Подразделение» изложены в письме (вх. от 19.12.2019 № 7574).

Изучив имеющиеся материалы обращения № 042/07/5-2199/2019, и заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении обращения Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

На основании части 3 статьи 5 Закона о закупках перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков (далее – РНП), порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам

обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 1 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила № 1211) настоящие правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – уполномоченный орган), сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

В соответствии с пунктом 2 Правил № 1211 в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. N 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

в) копию уведомления (при наличии) об отказе от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

При этом, требования указанные в пункте 2 Правил № 1211 не являются основаниями для автоматического включения сведений об участниках закупки (поставщиках, исполнителях, подрядчиках) в РНП, а лишь являются основанием для направления заказчиками в антимонопольные органы обращений о включении в РНП сведений о недобросовестных участниках закупки.

15.10.2019 г. ГАУЗ КО «КОКИБ» на официальном сайте размещена информация о проведении аукциона в электронной форме на оказание услуг по охране объектов.

Начальная максимальная цена договора 4 721 304, 84 руб.

Дата и время окончания подачи заявок 31.10.2019 в 09:00 (МСК+4).

Дата подведения итогов 09.11.2019 (МСК+4).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе победителем аукциона в электронной форме признано ООО ЧОО «Подразделение» с лучшим ценовым предложением 2 974 422,24 руб.

11.11.2019 г. в ЕИС размещен итоговый протокол № 31908399986-03.

11.11.2019 г. ГАУЗ КО «КОКИБ» направило в адрес ООО ЧОО «Подразделение» проект Договора № 2019.446831.

28.11.2019 г. ООО ЧОО «Подразделение» направило в адрес ГАУЗ КО «КОКИБ» протокол разногласий.

В связи с тем, что 28.11.2019 г. ООО ЧОО «Подразделение» не подписало договор и не направило до 15.11.2019 г. протокол разногласий, ГАУЗ КО «КОКИБ» посчитало Общество уклонившимся от подписания договора.

29.11.2019 г. ГАУЗ КО «КОКИБ» составило протокол о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора по результатам проведения аукциона в электронной форме № 1165908.

В соответствии с частью 15 статьи 3.2 Закона о закупках 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.

Согласно пункту 7.1.3 Документации об аукционе в электронной форме на право заключения договора на Оказание услуг по охране объектов № 1165908 (далее – Документация) договор с победителем аукциона, участником аукциона, подавшим

единственную заявку, соответствующую установленным требованиям, заключается заказчиком не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, указанного в пункте 6.2.1 настоящей документации об аукционе.

На основании пункта 7.1.4 Документации в случае, если победитель аукциона в срок, указанный в пункте 7.1.3 настоящей документации об аукционе, не представил Заказчику подписанный договор, а также обеспечение исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, победитель аукциона признается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 13.5 раздела 13 главы 10 Положения о закупке товаров работ и услуг ГАУЗ КО «Кемеровская областная инфекционная больница» (далее – Положение) если победитель электронного аукциона в течение 5 (пяти) дней не направит Заказчику подписанный договор либо протокол разногласия, то победитель электронного аукциона считается уклонившимся от заключения договора.

Согласно пункту 1.2 раздела 1 главы 16 Положения Заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня опубликования в единой информационной системе итогового протокола о конкурентной закупке направляет победителю на подпись необходимое количество экземпляров договора через оператора электронной площадки.

На основании пункта 1.3 раздела 1 главы 16 Положения в случае если победитель закупки в установленный извещением срок не представил подписанный со своей стороны договор либо не представил подписанный с его стороны протокол разногласия в части несоответствия предлагаемого к заключению договора условиям, то он считается уклонившимся от заключения договора. При этом Заказчик удерживает денежные средства, перечисленные уклоняющейся от заключения договора стороной, в качестве обеспечения заявки.

В соответствии с пунктом 1.6 раздела 1 главы 16 Положения в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, то такое обеспечение должно быть представлено в течение 5 (пяти) календарных дней с момента подписания договора.

Согласно пункту 1.9 раздела 1 главы 16 Положения при заключении договора, по результатам конкурентной закупки между Заказчиком и победителем могут проводиться преддоговорные переговоры (в том числе путём составления протоколов разногласий), направленные на уточнение деталей договора. При этом срок заключения договора, указанный в документации о закупке, отодвигается на срок, в течение которого проводились преддоговорные переговоры.

Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что в действиях (бездействии) ООО ЧОО «Подразделение» отсутствовало недобросовестное поведение или злонамеренное нарушение Закона о закупках путем уклонения от заключения договора по результатам закупки, на основании следующего:

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, отраженной в определениях от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от

12.07.2013 № ВАС-8371/13 включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений федерального законодательства.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Таким образом, учитывая дату размещения в ЕИС итогового протокола (11.11.2019 г.) период заключения договора по данной закупке составляет с 22.11.2019 г. (11 день после размещения итогового протокола) по 02.12.2019 г. (с учетом окончания срока в нерабочий день 01.12.2019 (статья 193 ГК РФ),

Пункт 13.5 раздела 13 главы 10 Положения «если победитель электронного аукциона в течение 5 (пяти) дней не направит Заказчику подписанный договор либо протокол разногласия...» не позволяет установить порядок исчисления установленного им периода.

Данный пункт не позволяет определить какое событие должно являться отправной точкой для исчисления установленного 5-дневного срока (направление проекта договора Заказчиком, либо направление проекта договора оператором ЭТП, либо получение победителем проекта договора и т.д.).

Кроме того, в Извещении Заказчика не установлен срок подписания договора, либо направления протокола разногласий, как это предусмотрено пунктом 1.3 раздела 1 главы 16 Положения «в случае если победитель закупки в установленный извещением срок не представил подписанный со своей стороны договор либо не представил подписанный с его стороны протокол разногласия в части несоответствия предлагаемого к заключению договора условиям, то он считается уклонившимся от заключения договора».

При этом пунктом 1.9 раздела 1 главы 16 Положения предусмотрено, что при заключении договора, по результатам конкурентной закупки между Заказчиком и победителем могут проводиться преддоговорные переговоры (в том числе путём составления протоколов разногласий), направленные на уточнение деталей договора. При этом срок заключения договора, указанный в документации о закупке, отодвигается на срок, в течение которого проводились преддоговорные переговоры.

Таким образом, направление ООО ЧОО «Подразделение» 28.11.2019 г. протокола разногласий осуществлено в пределах общего периода заключения договора и не свидетельствует об уклонении от заключения договора.

Поскольку в действиях (бездействии) ООО ЧОО «Подразделение» не были установлены признаки недобросовестности или злонамеренности, и они не повлекли существенных нарушений прав и законных интересов Заказчика, то Комиссия считает, что основания для включения сведений об ООО ЧОО «Подразделение» в реестр недобросовестных поставщиков, отсутствуют.

Руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13, Комиссия

РЕШИЛА:

Отказать ГАУЗ КО «Кемеровская областная клиническая инфекционная больница» во включении сведений об ООО ЧОО «Подразделение» в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

<...>

<...>

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.