

РЕШЕНИЕ

«30» марта 2021г.

Резолютивная часть решения оглашена «25» марта 2021г.
Кемерово

г.

Решение в полном объеме изготовлено «30» марта 2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: заместителя руководителя управления;

Членов комиссии: начальника отдела контроля в сфере закупок;

в е д у щ е г о специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок;

При участии посредством ВКС:

- <...> – представителя ТФОМС Кемеровской области-Кузбасса (по доверенности);

- <...> – индивидуальный предприниматель (паспорт);

рассмотрев материалы дела № 042/06/83.2-413/2021, возбужденного на основании обращения ТФОМС Кемеровской области-Кузбасса о включении реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...>,

УСТАНОВИЛА:

18.03.2021 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение ТФОМС Кемеровской области-Кузбасса о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...>, уклонившемся от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона № 0139200000121000839 «выполнение проектных работ».

19.02.2021 в единой информационной системе <http://zakupki.gov.ru/> заказчиком – ТФОМС Кемеровской области-Кузбасса было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0139200000121000839 «выполнение проектных работ».

05.03.2021 по результатам проведения электронного аукциона № 0139200000121000839 победителем был признан ИП <...>

В установленные законом сроки (09.03.2021) Заказчиком был направлен

контракт на подписание ИП <...> через сервис электронной площадки и размещен в ЕИС в сфере закупок.

Победитель закупки ИП <...> разместил на электронной площадке подписанный проект контракта и в качестве обеспечения исполнения контракта 10.03.2021 предоставил банковскую гарантию (№ 1885904 от 10.03.2021), а также информацию, предусмотренную ч. 2 ст. 37 Федерального закона.

В соответствии с ч. 5 ст. 45 Федерального закона заказчик рассматривает поступившую банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления.

11.03.2021 заказчик отказал в принятии банковской гарантии (№ 1885904 от 10.03.2021), по основанию, предусмотренному п.3 ч.6 ст. 65 ФЗ №44-ФЗ.

12.03.2021 победитель повторно представил обеспечение исполнения контракта в форме банковской гарантии (№388609 от 13.03.2021).

16.03.2021 заказчик отказал в принятии банковской гарантии (№388609 от 13.03.2021) по основанию, предусмотренному п.2 ч.6 ст. 65 ФЗ №44-ФЗ.

Установлено, что протокол разногласий, предусмотренный частью 4 статьи 83.2 ФЗ №44-ФЗ, победитель закупки в адрес заказчика не направлял.

Согласно части 5 статьи 96 ФЗ № 44-ФЗ в случае непредоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в срок, установленный для заключения контракта, такой участник считается уклонившимся от заключения контракта.

16.03.2021 заказчиком был составлен протокол о признании победителя ИП <...> уклонившимся от заключения контракта.

Из пояснений ИП <...> следует, что 11.03.2021 года ИП <...>, подписал контракт приложив Банковскую гарантию (Приложение №1)

11.03.2021 года Заказчик по телефону указал, что банковская гарантия не соответствует законодательству.

12.03.2021 года ИП <...> обратился в банк за получением новой банковской гарантии и 12.03.2021 года в 13 часов 33 минуты направил на электронную почту om@ketoms.ru проект банковской гарантии на согласование. Также в этот день осуществлял безуспешные попытки дозвониться до контрактной службы заказчика для получения согласования проекта Банковской гарантии. Не получив согласования ИП <...> оплатил Банковскую гарантию.

12.03.2021 года в 16.50 Банковская гарантия была направлена Заказчику на электронную почту.

15.03.2021 года Заказчик направил замечания к представленной банковской

гарантии.

15.03.2021 года ИП <...> устранил замечания заказчика и оплатил новую банковскую гарантию, и 16.03.2021 в 16ч. 12 мин. направил данную гарантию Заказчику.

В 16 ч.59 мин. 16.03.2021 на электронную почту ИП <...> поступило уведомление от электронной площадки о том, что Победитель признан уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Правовая позиция, выраженная в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 18.07.2008 № 10-П, не исключает, что федеральный законодатель, учитывая социальные, экономические и иные факторы, а также исходя из неоднородного характера соответствующих правоотношений, вправе прибегать к их регулированию с использованием правовых средств не только в рамках одной отраслевой модели. Однако такое правовое регулирование, во всяком случае, не может не учитывать конституционные принципы справедливости, юридического равенства, пропорциональности и соразмерности, вводимых мер конституционно значимым целям и их согласованности с системой действующего правового регулирования.

В силу статей 17 (часть 3), 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Комиссия Кемеровского УФАС России установила, что ИП <...> неоднократно выполнял аналогичные виды работ для различных муниципальных и государственных Заказчиков, что подтверждается исполненными договорами, информация о которых содержится в единой информационной системе. Данный факт также подтверждается наличием благодарственных писем государственных и муниципальных заказчиков.

В своих пояснениях ИП <...> указывает на то, что у участника закупки

отсутствовали намерения уклониться от исполнения контракта.

В связи с вышеизложенным ИП <...> просит не включать сведения о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 9 статьи 37 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» если предметом контракта, для заключения которого проводится конкурс или аукцион, является поставка товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствие, средства для оказания скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственные средства, топливо), участник закупки, предложивший цену контракта, сумму цен единиц товара на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, начальной суммы цен единиц товара, наряду с требованиями, предусмотренными настоящей статьей, обязан представить заказчику обоснование предлагаемых цены контракта, суммы цен единиц товара, которое может включать в себя гарантийное письмо от производителя с указанием цены и количества поставляемого товара (за исключением случая, если количество поставляемых товаров невозможно определить), документы, подтверждающие наличие товара у участника закупки, иные документы и расчеты, подтверждающие возможность участника закупки осуществить поставку товара по предлагаемой цене, сумме цен единиц товара.

Изучив представленные заказчиком материалы, пояснения участника закупки Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к следующим выводам:

Частью 2 статьи 83.2 Закона о контрактной системе установлено, что 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 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.

Частью 3 статьи 83.2 Закона о контрактной системе установлено, что 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. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Согласно части 13 статьи 83.2 Закона о контрактной системе 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, или не исполнил требования, предусмотренные статьей 37 настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении электронного аукциона или конкурса цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

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).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является 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 сфере закупок, 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.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России, приходит к выводу, что сведения в отношении ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включению не подлежат.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» 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.

При рассмотрении обращения ТФОМС Кемеровской области-Кузбасса о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...> Комиссией Кемеровского УФАС России факта умышленного уклонения индивидуального предпринимателя от заключения контракта по результатам проведения аукциона в электронной форме не установлено.

Комиссия Кемеровского УФАС России отмечает, что внесение сведений об ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную принудительную меру, при осуществлении которой затрагиваются конституционные права и свободы, а также права и законные интересы, как самого Общества, так и других лиц. Данная мера должна отвечать требованиям справедливости, быть адекватной, пропорциональной, соразмерной и необходимой для защиты экономических интересов Российской Федерации, прав и законных интересов лиц, размещающих заявки на заключение контрактов.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России, приходит к выводу, что сведения в отношении ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включению не подлежат.

Руководствуясь статьями 99, 104 Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

Обращение ТФОМС Кемеровской области-Кузбасса, о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...> **оставить без**

удовлетворения.

Председатель комиссии

Члены комиссии