

## **Заключение**

### **№384-ФАС52-02/17 (РНП)**

17 марта 2017 года г. Нижний Новгород

Комиссия Нижегородского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

- <...> – председатель комиссии, <...>;
- <...> – заместитель председателя комиссии, <...>;
- <...>. – член комиссии <...>-

при участии:

от ГБУ «Городецкий ПНИ»: <...> (доверенность <...>), <...> (доверенность <...>);

от ООО «Молочная река»: <...> (доверенность <...>), -

рассмотрев обращение государственного бюджетного учреждения «Городецкий психоневрологический интернат» (далее – ГБУ «Городецкий ПНИ», заявитель, заказчик) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Молочная река» (ИНН 5258082014, ОГРН 1095258000221, КПП 525801001, юридический адрес: 603132, г. Нижний Новгород, ул. Адм. Макарова, д. 4, корп.4, кв.89; далее – ООО «Молочная река», общество) в Реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

#### ***установила:***

09.03.2017 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ГБУ «Городецкий ПНИ», содержащее информацию об участнике закупки (ООО «Молочная река»), уклонившемся от заключения договора на поставку творога и сметаны для нужд ГБУ «Городецкий ПНИ» (номер закупочной процедуры 31704658711). Как следует из представленных ГБУ «Городецкий ПНИ» документов, ООО «Молочная река» подало заявку на участие в открытом аукционе в электронной форме на поставку творога и сметаны для нужд ГБУ «Городецкий ПНИ». Протоколом от 08.02.2017 закупочная комиссия заказчика приняла решение признать победителем данного аукциона ООО «Молочная река».

15.02.2017 на электронную почту заказчика - ГБУ «Городецкий ПНИ» ООО «Молочная река» направило письмо о продлении срока подписания договора на 24 часа в связи с тем, что «поврежден физический носитель ЭЦП торговой площадки».

По итогам проведения названной закупки ООО «Молочная река» в соответствии с порядком заключения договора, утвержденным Положением о закупках заказчика, в срок до 16.02.2017 должно было направить ГБУ «Городецкий ПНИ» подписанный со своей стороны проект договора, а также представить обеспечение исполнения договора и документы, подтверждающие информацию по исполненным ранее контрактам на аналогичный товар без применения неустоек (штрафов, пеней), о возможности участника закупки (победителя аукциона) исполнить договор по существенно сниженной цене.

Как указывает в своем обращении заявитель, победителем перечислено

обеспечение исполнения договора в размере 57 176,85 руб., необходимая вместе с подписанным проектом договора информация заказчику не предоставлена. В связи с этим, руководствуясь частью 3 статьи 32 Положения о закупках, заказчик направил проект договора ООО «Продмилк НН» - участнику, предложившему лучшие условия по цене договора, следующие после условий, предложенных победителем данного аукциона.

На заседании комиссии присутствовали представители ГБУ «Городецкий ПНИ» и ООО «Молочная река».

Представители заявителя на заседании комиссии сообщили, что совместно с проектом договора в адрес победителя закупки с целью правильного оформления необходимых документов при подписании договора направлена сопроводительная информация, согласно которой ООО «Молочная река» разъясняется, что при подписании договора необходимо представить обеспечение исполнения договора в полуторном размере (85 765,27 руб.) либо обеспечение в размере 57 176,85 руб. и информацию о добросовестности (3 исполненных надлежащим образом контракта – без неустоек, штрафов, пеней за 2016 год на поставку товара, аналогичного закупаемому).

Вместе с тем представители ГБУ «Городецкий ПНИ» пояснили, что положение о закупках учреждения не предусматривает продление срока подписания договора. Учреждение не настаивает на включении ООО «Молочная река» в реестр недобросовестных поставщиков. Направляя в антимонопольный орган рассматриваемое обращение, заказчик исполнил возложенную на него законом обязанность о направлении сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора

Представитель ООО «Молочная река» пояснил, что 14.02.2017 общество предприняло действия, направленные на подписание указанного договора, а именно: оплатило обеспечение исполнения договора в размере 57 176,85 руб., направило в адрес заказчика письмо с просьбой продлить срок подписания договора на 24 часа в связи с выявлением повреждения электронной цифровой подписи, необходимой для подписания договора, заказан новый носитель ЭЦП, в ГБУ «Городецкий ПНИ» направлено должностное лицо ООО «Молочная река» с целью обсуждения сложившейся ситуации и путей ее разрешения.

Также представитель ООО «Молочная река» обратил внимание комиссии Управления, что общество осуществляет свою деятельность с 22.01.2009, в настоящий момент является поставщиком по государственным и муниципальным контрактам, является активным участником рынка молочной продукции. В связи с этим общество просит расценить факт незаключения договора по результатам закупочной процедуры №31704658711 не как факт недобросовестного уклонения от заключения договора, а как стечение обстоятельств хозяйственной деятельности, объективно не позволивших подписать договор на поставку творога и сметаны для нужд ГБУ «Городецкий ПНИ» в установленные заказчиком сроки.

Заслушав представителей ГБУ «Городецкий ПНИ» и ООО «Молочная река» в соответствии с 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 22.11.2012 №1211, комиссия приходит к следующему.

ГБУ «Городецкий ПНИ», руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», провело открытый аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку творога и сметаны для нужд ГБУ «Городецкий ПНИ», извещение о проведении которого и закупочную документацию 12.01.2017 опубликовало в сети «Интернет» на официальном сайте <http://zakupki.gov.ru> (номер закупки 31704658711) и на сайте электронной торговой площадки <http://etp-micex.ru>.

Согласно протоколу заседания комиссии по подведению итогов открытого аукциона в электронной форме №СТР17011200001/31704658711-3 от 08.02.2017 победителем открытого аукциона признано ООО «Молочная река» с предложением по цене договора 381 179,00 руб.

В соответствии с представленными в антимонопольный орган документами (скриншоты с сайта электронной торговой площадки <http://etp-micex.ru>) 10.02.2017 ГБУ «Городецкий ПНИ» посредством названной электронной торговой площадки направило в адрес ООО «Молочная река» проект договора для подписания со своей стороны, а также документ, указывающий победителю аукциона, что в соответствии с пунктами 6.1.6, 6.1.7, 6.1.8 проекта договора и разделом 28 документации обществу необходимо также предоставить обеспечение исполнения договора в полуторном размере (85 765,27 руб.) либо обеспечение в размере 57 176,85 руб. и информацию о добросовестности (3 исполненных надлежащим образом контракта – без неустоек, штрафов, пеней за 2016 год на поставку товара аналогичного закупаемому).

15.02.2017 ООО «Молочная река» на адрес электронной почты ГБУ «Городецкий ПНИ» направило письмо о продлении срока подписания договора на 24 часа, из которого также следует, что носитель электронной цифровой подписи общества поврежден, для оперативного его восстановления предприняты все возможные меры.

При этом согласно платежному поручению от 14.02.2017 №000318 на счет ГБУ «Городецкий ПНИ» ООО «Молочная река» перечислило 57 176,85 руб.

16.02.2017 ГБУ «Городецкий ПНИ» направило в адрес ООО «Молочная река» письмо №131/03, в соответствии с которым уведомило общество о том, что срок подписания проекта контракта на поставку творога и сметаны по электронному аукциону №31704658711 истек 15.02.2017. ООО «Молочная река» не подписало в течение 5 дней с момента направления в его адрес проект договора и не приложило документы, подтверждающие внесение обеспечения исполнения договора, а также иные документы в соответствии с условиями аукциона (информацию добросовестности участника, информацию, подтверждающую возможность участника исполнить договор по существенно заниженной цене). По состоянию на 14-00 16.02.2017 проект договора обществом так и не подписан. Заказчик не имеет права предоставить возможность на подписание проекта договора позднее сроков, установленных при проведении электронного аукциона и будет вынужден подать соответствующую информацию об уклонении ООО «Молочная река» от подписания договора в Нижегородское УФАС России. Между тем согласно решению заказчика от 16.02.2017 № 31704658711-4 победитель аукциона ООО «Молочная река» признано уклонившимся от заключения договора, так как не направило заказчику в установленные сроки (раздел 29 аукционной документации) подписанный со своей стороны проект договора, а также прочую информацию:

- документ, подтверждающий внесение обеспечения исполнения договора;
  - информацию о добросовестности участника в связи с падением НМЦК более чем на 25% (на 60,01%) в соответствии с разделом 28 документации электронного аукциона;
  - информацию, подтверждающую возможность участника исполнить договор по существенно заниженной цене, в связи с падением НМЦК более, чем на 25% (60,01%) в соответствии с разделом 28 документации электронного аукциона.
- Заказчик, руководствуясь нормами Положения «О закупках ТРУ для нужд бюджетных учреждений», утвержденных приказом Министерства социальной политики Нижегородской области от 17.12.2015 №744/1, приняло решение направить предложение о заключении договора по результатам вышеуказанного аукциона участнику закупки, с которым в соответствии с документацией заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора – ООО «Продмилк НН» по цене 408 937,17 руб.

27.02.2017 договор на поставку творога и сметаны для нужд ГБУ «Городецкий ПНИ»

заключен с ООО «Продмилк НН».

Согласно документации по открытому аукциону в электронной форме на право заключения договора на поставку творога и сметаны для нужд ГБУ «Городецкий ПНИ» определена следующая дата подведения итогов закупки: общий срок рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов не может превышать 3 рабочих дней с даты размещения протокола проведения электронного аукциона. Дата и время проведения аукциона (по местному времени заказчика) в соответствии с пунктом 9 извещения – 06.02.2017.

08.02.2017 в единой информационной системе размещен протокол подведения итогов данного аукциона.

В пункте 29 аукционной документации установлен срок, в течение которого победитель аукциона должен подписать проект договора, а именно: договор по результатам закупки в электронной форме (электронном аукционе) заключается не позднее, чем через 15 (пятнадцать) рабочих дней со дня размещения на официальном сайте итогового протокола по результатам закупки. Заказчик направляет победителю проект договора в течение 5 (дней) с даты размещения протокола подведения итогов электронного аукциона.

В течение 5 (пяти) дней с даты получения от Заказчика проекта договора, победитель закупки обязан подписать договор со своей стороны и представить все экземпляры договора Заказчику. В случае если в документации о закупке было установлено требование об обеспечении исполнения договора, победитель обязан одновременно с представлением договора представить Заказчику документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора в форме и размере, предусмотренном документацией о закупке. В случае если участником закупки не исполнены требования настоящего пункта, он признается уклонившимся от заключения договора.

Допускается отказ от заключения договора по согласию сторон в связи с обстоятельствами непреодолимой силы, а так же в случае изменения потребности Заказчика.

Вместе с тем в пункте 28 документации предусмотрены условия отклонения заявок с демпинговой ценой:

если при проведении аукциона участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор заключается только после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о проведении аукциона, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса) или информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов (договоров), заключенных заказчиками, и подтверждающая исполнение таким участником в течение одного года до даты подачи заявки на участие в аукционе трех и более договоров (при этом все договоры должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней), либо в течение двух лет до даты подачи заявки на участие в аукционе четырех и более договоров (при этом не менее чем семьдесят пять процентов договоров должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней)). Договоры, используемые в качестве информации, подтверждающей добросовестность участника, должны быть заключены на аналогичный товар (работу, услугу).

Указанная информация предоставляется участником закупки при направлении заказчику подписанного проекта договора. При невыполнении таким участником, признанным победителем аукциона, данного требования или признании комиссией по осуществлению закупок информации, предусмотренной выше, недостоверной договор с таким участником не заключается, и он признается

уклонившимся от заключения договора.

Обеспечение исполнения договора предоставляется участником закупки, с которым заключается договор, до его заключения. Участник закупки, не выполнивший данного требования, признается уклонившимся от заключения договора. В этом случае уклонение участника закупки от заключения договора оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников закупки не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Если предметом договора, для заключения которого проводится 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), участник закупки, предложивший цену договора, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, обязан представить заказчику обоснование предлагаемой цены договора, которое может включать в себя гарантийное письмо от производителя с указанием цены и количества поставляемого товара, документы, подтверждающие наличие товара у участника закупки, иные документы и расчеты, подтверждающие возможность участника закупки осуществить поставку товара по предлагаемой цене. Согласно пункту 13 документации начальная максимальная цена договора составляет 953 190,22 руб.

Как установлено комиссией Управления, цена предложения ООО «Молочная река» на аукционе составила – 381 179,00 руб., что на 60,01% ниже начальной (максимальной) цены договора.

Из вышеизложенного следует, что ООО «Молочная река», являясь победителем настоящего аукциона, получив 10.02.2017 от заказчика проект договора, должно было в течение 5 рабочих подписать со своей стороны договор, то есть до 15.02.2017 включительно, а также представить соответствующие документы и информацию, предусмотренные в пункте 28 аукционной документации. Однако по состоянию на 16.02.2017 подписанный со стороны победителя аукциона договор в адрес

ГБУ «Городецкий ПНИ» направлен не был, поскольку у ООО «Молочная река» отсутствовала возможность подписать договор на поставку творога и сметаны для нужд ГБУ «Городецкий ПНИ» в связи с повреждением носителя электронной цифровой подписи.

Между тем ООО «Молочная река» совершило действия, направленные на подписание проекта договора, а именно перечислило на счет заказчика сумму в размере 57 176,85 руб., тем самым подтвердив волеизъявление на заключение настоящего договора поставки.

Кроме того, ООО «Молочная река», согласно представленным комиссии Управления документам, 15.02.2017 подало заявление на выдачу квалифицированного сертификата ключа проверки электронной цифровой подписи, что также свидетельствует о намерении общества заключить договор поставки с заказчиком.

Таким образом, недобросовестность в действиях ООО «Молочная река» как основание для включения в соответствующий реестр в действиях данного общества отсутствует.

Как указывалось выше, из пояснений представителей ГБУ «Городецкий ПНИ» на заседании комиссии следует, что используемое учреждение положение о закупках не предусматривает возможность продления срока подписания договора, учреждение не настаивает на включении ООО «Молочная река» в реестр недобросовестных поставщиков.

Из анализа позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении N4-П от 25.02.2014, следует, что привлечение к административной ответственности не должно сопровождаться такими существенными обременениями, которые могут оказаться непосильными для лиц, совершивших

правонарушение, и привести к самым серьезным последствиям, вплоть до вынужденной ликвидации.

Несмотря на то, что данная позиция высказана по вопросу применения административного штрафа, как вида административного наказания при привлечении лиц к административной ответственности, указанные разъяснения в случае оценки возможности применения такой меры ответственности, как включение в реестр недобросовестных поставщиков, учитывают, что и меры административной ответственности, и включение в реестр недобросовестных поставщиков относятся к мерам государственного принуждения, применение которых должно основываться на общих принципах.

По указанным мотивам комиссия Нижегородского УФАС России, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Правилами 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 от 22.11.2012 №1211, не усматривает достаточных оснований для включения ООО «Молочная река» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

На основании изложенного комиссия Нижегородского УФАС России

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

в удовлетворении заявленных ГБУ «Городецкий ПНИ» требований о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Молочная река» при проведении закупки на право заключения договора на поставку творога и сметаны для нужд ГБУ «Городецкий ПНИ» отказать.

Направить данное заключение и прилагающиеся к нему материалы в ФАС России.

Председатель комиссии <...>

Заместитель председателя  
комиссии <...>

Член комиссии <...>