

Заказчик –

КГБУЗ «Лесозаводская центральная
городская больница»

ул. 9 Января, д. 102, г. Лесозаводск,
Приморский край, 692042

ИП Андреев А.Н.

с. Иннокентьевка, д. 2, г.
Лесозаводск, Приморский край,
692058

АО «Сбербанк - АСТ»

Милютинский пер, 10, стр.4, г.
Москва, 101000

Р Е Ш Е Н И Е РНП № 25-228/04-2024

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю закупок о включении сведений в реестр
недобросовестных поставщиков

1 июля 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю закупок (далее – Комиссия
Приморского УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> – начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов
власти;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев обращение КГБУЗ «Лесозаводская центральная городская больница» о включении сведений об ИП Андрееве А.Н. в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: представитель не прибыл;

от ИП Андреева А.Н.: представитель не прибыл,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение КГБУЗ «Лесозаводская центральная городская больница» о включении сведений об ИП Андрееве А.Н. в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что ИП Андреев А.Н. был признан победителем электронного аукциона на устройство ограждения территории КГБУЗ «Лесозаводская ЦГБ», расположенное по адресу: Приморский край, г. Лесозаводск, ул. 9 Января, 102 (извещение № [0820500000823006689](#)) и уклонился от заключения контракта.

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные сторонами.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения Индивидуального предпринимателя, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

Заказчиком на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» размещено извещение № [0820500000823006689](#) о проведении электронного аукциона на устройство ограждения территории КГБУЗ «Лесозаводская ЦГБ», расположенное по адресу: Приморский край, г. Лесозаводск, ул. 9 Января, 102.

По результатам закупочной процедуры между Заказчиком и ООО «Олимп» был заключен государственный контракт № 401/2023 от 21.12.2023.

Указанный контракт 24.05.2024 был расторгнут по соглашению сторон.

Согласно части 17.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ в случае расторжения контракта по основаниям, предусмотренным [частью 8](#) настоящей статьи, заказчик вправе заключить контракт с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении от заключения контракта победителя определения

поставщика (подрядчика, исполнителя) и при условии согласия такого участника закупки заключить контракт. Указанный контракт заключается с соблюдением условий, предусмотренных [частью 1 статьи 34](#) настоящего Федерального закона с учетом положений [части 18](#) настоящей статьи, и после предоставления в соответствии с настоящим Федеральным законом участником закупки обеспечения исполнения контракта, если требование обеспечения исполнения контракта предусмотрено извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке. При этом при расторжении контракта (за исключением контракта, указанного в [части 9 статьи 37](#) настоящего Федерального закона) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключение контракта в соответствии с настоящей частью допускается в случае, если в связи с таким расторжением в соответствии с [частью 7 статьи 104](#) настоящего Федерального закона принято решение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут контракт, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) либо если по основаниям, установленным Правительством Российской Федерации в соответствии с [пунктом 2 части 10 статьи 104](#) настоящего Федерального закона, принято решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут контракт, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с установлением в данном решении факта, что надлежащее исполнение таким поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы.

В соответствии с [частью 17.2 статьи 95](#) Закона № 44-ФЗ, контракт в случае, предусмотренном [частью 17.1](#) настоящей статьи, заключается в той же форме и в том же порядке, что и расторгнутый контракт. При этом:

1) в случае расторжения контракта, заключенного по результатам проведения электронной процедуры, закрытой электронной процедуры:

а) контракт заключается в порядке, предусмотренном [пунктами 1 и 2 части 2, частями 3 - 5 статьи 51](#) настоящего Федерального закона;

б) в случае, если участник закупки разместил на электронной площадке отказ от заключения контракта в соответствии с [пунктом 3 части 3 статьи 51](#) настоящего Федерального закона либо если таким участником закупки в срок, установленный [частью 3 статьи 51](#) настоящего Федерального закона, не выполнены требования [пункта 3 части 3 статьи 51](#) настоящего Федерального закона, заказчик вправе заключить в порядке, установленном [пунктами 1 и 2 части 2, частями 3 - 5 статьи 51](#)

настоящего Федерального закона, контракт с участником закупки, заявке на участие в закупке которого в соответствии с настоящим Федеральным законом присвоен следующий порядковый номер и который не отозвал такую заявку в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с частью 3 статьи 51 Закона № 44-ФЗ не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 настоящей статьи проекта контракта, участник закупки, с которым заключается контракт, осуществляет одно из следующих действий:

1) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, проект контракта и одновременно размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) подписанный проект контракта, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных [статьей 37](#) настоящего Федерального закона, одновременно представляет заказчику информацию и документы, предусмотренные указанной статьей;

б) вносит на счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику, денежные средства в размере платы, подлежащей внесению за заключение контракта, предложенной таким участником закупки (если по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) в соответствии с настоящим Федеральным законом определен размер платы, подлежащей внесению участником закупки за заключение контракта);

2) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке и в единой информационной системе (с использованием электронной площадки, без размещения на официальном сайте) протокол разногласий в одном или нескольких из следующих случаев:

а) наличие разногласий в отношении информации, включенной в проект контракта в соответствии с [пунктом 1 части 2](#) настоящей статьи, с указанием информации, не соответствующей требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и положениям

заявки такого участника закупки;

б) несогласие заключить контракт, содержащий условия, предусмотренные [пунктом 2 части 2](#) настоящей статьи;

3) формирует, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки, и размещает на электронной площадке отказ от заключения контракта в случае, предусмотренном [пунктом 1 части 17.2 статьи 95](#) настоящего Федерального закона.

В установленные сроки Заказчик сформировал с использованием единой информационной системы и разместил в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта.

Согласно [пункту 1 части 6 статьи 51](#) Закона № 44-ФЗ в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные [частью 3](#) (за исключением случая, предусмотренного [пунктом 3 части 3](#) настоящей статьи, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный [частью 3](#) настоящей статьи, не выполнены требования [пункта 3 части 3](#) настоящей статьи) и [частью 5](#) настоящей статьи такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта.

ИП Андреев А.Н. в сроки, предусмотренные Законом № 44-ФЗ, не исполнил обязательства, предусмотренные [статьей 51](#) Закона № 44-ФЗ, в полном объеме, в связи с чем был признан уклонившимся от заключения контракта протоколом признания участника уклонившимся от заключения контракта от 25.06.2024 № ППУ20_2.

Толкование [части 17.1 статьи 95](#) Закона № 44-ФЗ позволяет сделать вывод о том, что в случае расторжения контракта по основаниям, предусмотренным [частью 8 статьи 95](#) Закона № 44-ФЗ, Заказчик вправе заключить новый контракт со вторым участником закупки только в следующих случаях:

- если победитель закупки уклоняется от заключения контракта, и если второй участник закупки согласен на заключение контракта с ним и предоставляет соответствующее обеспечение,

- в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта при условии принятия решения о включении информации о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков либо не включении такой информации в указанный реестр по причине

неисполнения контракта вследствие обстоятельств непреодолимой силы.

Иных оснований для заключения нового контракта со вторым участником закупки по правилам [части 17.1 статьи 95](#) Закона о контрактной системе, в том числе в случае расторжения первоначального контракта по соглашению сторон, действующее антимонопольное законодательство не предусматривает.

В случае если у заказчика отпала необходимость в поставке товаров, выполнении работ, оказании услуг, предусмотренных контрактом, такой контракт может быть расторгнут по соглашению сторон в соответствии с [частью 8 статьи 95](#) Закона № 44-ФЗ. При этом в указанном случае необходимость заключения контракта со вторым участником закупки при расторжении контракта по соглашению сторон отсутствует.

Указанное подтверждается также позицией Минфина России, изложенной в письме от 03.03.2023 № 24-06-06/17938.

Таким образом, у Заказчика отсутствовали правовые основания для направления проекта контракта в адрес ИП Андреева А.Н., заявке которого присвоен следующий порядковый номер, и заключения контракта на момент совершенных Заказчиком действий.

Следовательно, Заказчик признается нарушившим [части 17.1, 17.2 статьи 95](#) Закона № 44-ФЗ.

Указанные действия Заказчика содержат признаки составов административных правонарушений, предусмотренных частью 2 статьи 7.29, частью 3 статьи 7.32 [Кодекса](#) Российской Федерации об административных правонарушениях.

Комиссия не выдает обязательное для исполнения предписание, поскольку на момент принятия Комиссией настоящего решения между Заказчиком и участником закупки ИП Афолина Н. О., заявке которого присвоен следующий порядковый номер, заключен контракт № 401/2023 от 28.06.2024.

В действиях ИП отсутствует недобросовестное поведение, поскольку частью 17.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что контракт заключается при условии согласия такого участника закупки заключить контракт.

Комиссией установлено, что ИП Андреев А.Н. не выражал согласия и не подписывал контракт с Заказчиком

Для возникновения таких правовых последствий, как признание

участника недобросовестным поставщиком, уклонившимся от исполнения государственного контракта, 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.

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.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

По смыслу Закона № 44-ФЗ включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по сути является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

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 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). 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.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Не включать сведения об ИП Андрееве Александре Николаевиче в реестр недобросовестных поставщиков.
2. Признать, что Заказчик допустил нарушение [части 17.1, 17.2 статьи 95](#) Закона № 44-ФЗ.
3. Передать материалы дела ответственному должностному лицу для возбуждения административного производства.
4. Не выдавать обязательное для исполнения предписание в связи с заключением контракта.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>