

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а

тел. 50-31-55

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ № РНП/223-08/2020**

**об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков**

Резолютивная часть заключения объявлена 28.09.2020 г.

В полном объёме заключение изготовлено 29.09.2020 г.

г.

Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии:	<...>	-	заместитель руководителя управления, начальник отдела контроля за соблюдением законодательства;
члены комиссии:	<...>	-	ведущий специалист- эксперт отдела контроля органов власти,
	<...>	-	специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев посредством ВКС обращение государственного бюджетного учреждения здравоохранения Тюменской области «Областная клиническая больница № 1» (далее также – Заказчик, ГБУЗ ТО «ОКБ № 1») о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее также – РНП) в соответствии с требованиями ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Закон о закупках) сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Альфа Альянс» (ИНН: <...>; место нахождения: <...>), далее также – Общество, Участник, в связи с уклонением данного юридического лица от заключения договора по результатам аукциона в электронной форме (№ А-3/20) на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» для размещения системы рентгеновской компьютерной томографии по адресу: г. Тюмень, ул. Котовского, д. 55, корп. 1, Литера И1. (реестровый номер извещения: 32009388136), далее также – Закупка, Аукцион, в присутствии:

*представителя Общества:*

<...>;

*представителя Заказчика:*

<...>,

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 22.09.2020 г. (вх. № 9593) поступило обращение ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» о включении в РНП в соответствии с требованиями ст. 5 Закона о закупках, информации в отношении ООО «Альфа Альянс» (ИНН: <...>), в связи с уклонением данного юридического лица от заключения договора по результатам аукциона в электронной форме (№ А-3/20) на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» для размещения системы рентгеновской компьютерной томографии по адресу: г. Тюмень, ул. Котовского, д. 55, корп. 1, Литера И1 (реестровый номер извещения: 32009388136).

Из обращения Заказчика (исх. № 7918 от 22.09.2020 г.) следует, что победитель закупочной процедуры – ООО «Альфа Альянс» в установленный закупочной документацией срок не исполнили обязанность по подписанию договора № 1288П/20 на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» для размещения системы рентгеновской компьютерной томографии по адресу: г. Тюмень, ул. Котовского, д. 55, корп. 1, Литера И1

(далее – Договор), вследствие чего данный участник был признан уклонившимся от заключения договора.

В заседании Комиссии Тюменского УФАС России по рассмотрению указанного обращения, представитель Участника не согласился с изложенной позицией Заказчика и пояснил, что у Общества отсутствовал умысел на уклонение от исполнения договора ввиду:

- согласования с Заказчиком банковской гарантии на обеспечение исполнения указанного Договора до окончания срока его подписания;
- фактическое подписание Обществом Договора 09.09.2020 г. и представление согласованной банковской гарантии № 829399 от 07.09.2020 г.;
- подписания Участником и Заказчиком акта о приёме-передаче помещения ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» от 11.09.2020 г. на произведения в нём капитального ремонта;
- фактическое начало произведения Обществом подготовительных и демонтажных работ на объекте, что подтверждается фотоматериалами.

Комиссией Тюменского УФАС России по результатам осуществления проверки документов и сведений, представленных лицами, участвующими в деле, установлено следующее.

В соответствии со ст. 1 Закона о закупках, в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков) в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цен, качества и надёжности, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, данным законом установлены общие принципы и требования, предъявляемые к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно ст. 5 Закона о закупках, за нарушение установленных Законом о закупках требований и принципов к участникам закупки, уклонившимся от заключения договоров, предусмотрена ответственность в виде включения названных лиц федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным правительством РФ в реестр недобросовестных поставщиков.

Постановлением Правительства РФ № 331 от 30.06.2004 г. соответствующие полномочия возложены на Федеральную антимонопольную службу (п. 5.3.4 Положения о ФАС России).

Во исполнение Закона о закупках, постановлением Правительства РФ № 1211 от 22.11.2012 г. утверждён Перечень сведений, включаемых в РНП (далее – Перечень сведений), Правила ведения РНП (далее – Правила ведения реестра), а также Правила направления заказчиками сведений о

недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченным на ведение РНП (далее – Правила направления сведений).

Пунктом 8 Правил ведения реестра определено, что уполномоченный орган в установленном порядке осуществляет проверку представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пп. 2 – 4 Правил ведения реестра.

Подтвержденные по результатам проверки сведения о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) включаются уполномоченным органом в реестр в течение 3 рабочих дней и образуют реестровую запись (п. 9 Правил ведения реестра).

В целях реализации Правил ведения реестра, ФАС России издан приказ №164/13 от 18.03.2013 г. «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Приказ № 164/13), в соответствии с п. 1 которого на комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России возложены полномочия по проверке сведений, представляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в уполномоченный орган.

Согласно ст. 2 Закона о закупках, при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией РФ, Гражданским кодексом РФ, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ, а также принятыми в соответствии с ними и утверждёнными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

Так, в соответствии с требованиями Закона о закупках, 29.12.2018 г. Департаментом здравоохранения Тюменской области утверждено Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» (далее – Положение), которое 29.12.2018 г. размещено на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу: <https://zakupki.gov.ru/> (далее – ЕИС).

Как установлено материалами дела, 07.08.2020 г. в ЕИС (реестровый номер извещения:32009388136) и на сайте электронной торговой площадки (далее – ЭТП) общества с ограниченной ответственностью «РТС-тендер» по адресу: <https://www.rts-tender.ru/> (закупка № 32009388136) Заказчиком было размещено Извещение о проведении Закупки и документация о проведении аукциона в электронной форме (№ А-3/20) на выполнение работ по объекту: «Капитальный ремонт помещений ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» для размещения системы рентгеновской компьютерной томографии по адресу: г. Тюмень, ул. Котовского, д. 55, корп. 1, Литера И1 (далее – Документация).

Дата подведения итогов: 31.08.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора – 8 273 040,00 руб.

Размер обеспечения исполнения договора: 827 304,00 руб. (10 % от НМЦ).

В соответствии п. 15.1 Положения под аукционом в электронной форме понимается форма торгов, проведение которых обеспечивается оператором электронной площадки на электронной площадке, при которой победителем аукциона, с которым заключается договор, признаётся лицо, заявка которого соответствует требованиям, установленным документацией о закупке, и которое предложило наиболее низкую цену договора путём снижения начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении о проведении аукциона, на установленную в документации о закупке величину.

Согласно абз. 2 п. 15.11 Положения, договор заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается договор, в порядке и сроки, предусмотренные разделом 27 настоящего Положения.

Так, абз. 3 п. 27.1 Положения и абз. 1 разд. 2.7 гл. 2 Документации установлено, что договор заключается не ранее чем по истечении 10 (десяти) календарных дней и не позднее 20 (двадцати) календарных дней, следующих после дня опубликования в ЕИС протокола по итогам конкурентной закупки, протокола рассмотрения единственной заявки на участие в конкурентной закупке.

В соответствии с п. 27.1.2 Положения, в случае, если конкурентная закупка проведена в электронной форме, договор заключается в следующем порядке и сроки:

- Заказчик в течение 5 дней с даты размещения в ЕИС протокола по итогам конкурентной закупки, размещает на электронной торговой площадке, проект договора без своей подписи, который составляется путём включения в проект договора цены договора, предложенной участником закупки, информации о товаре, страны происхождения товара, предложение участника об условиях исполнения договора.

- в течение 5 дней с даты размещения заказчиком на электронной торговой площадке проекта договора победитель конкурентной закупки подписывает усиленной электронной квалифицированной подписью указанный проект договора на электронной площадке и размещает документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке.

- Заказчик в течение 5 дней со дня получения подписанного договора

усиленной электронной квалифицированной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя конкурентной закупки и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке, обязан подписать договор усиленной электронной квалифицированной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика. С этого момента договор считается заключённым.

В ходе рассмотрения Комиссией Тюменского УФАС России данного обращения установлена следующая хронологическая последовательность событий.

Протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 31.08.2020 г. (размещён в ЕИС 01.09.2020 г. в 08:44) зафиксировано, что на участие в Аукционе допущено три заявки, где решением закупочной комиссии по результатам указанной Закупки Договор заключается с участником – ООО «Альфа Альянс», предложившим наименьшую цену исполнения такого договора – 7 100 000,00 руб., с регламентированным абз. 3 п. 27.1 Положения и абз. 1 разд. 2.7 гл. 2 Документации крайним сроком его подписания до 21.09.2020 г. включительно.

Проект Договора размещён Заказчиком на сайте ЭТП (отправлен Участнику на подпись) 07.09.2020 г. в 15:41, что подтверждается скрин-образом истории событий из личного кабинета Заказчика с сайта ЭТП.

09.09.2020 г. в 11:14 Обществом на сайте ЭТП был размещён документ, обеспечивающий исполнение Договора – безотзывная банковская гарантия № 829399 от 07.09.2020 г. (далее – Банковская гарантия), выданная акционерным коммерческим банком «Абсолют Банк» (далее – Гарант) из содержания которой следует, что Гарант на основании доверенности от 29.07.2020 г. выплатить бенефициару (Заказчику), по его требованию денежную сумму в пределах 827 304,00 руб., в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения принципалом (Участником), своих обязательств по контракту, который будет заключён между принципалом и бенефициаром по итогам закупки № 32009388136 на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» для размещения системы рентгеновской компьютерной томографии по адресу: г. Тюмень, ул. Котовского, д. 55, корп. 1, Литера И1.

Также, совместно с размещённой на сайте ЭТП Банковской гарантией, Участником 09.09.2020 г. в 12:20 был подписан проект договора и направлен в адрес ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» с использованием функционала ЭТП, что также подтверждается скрин-образом истории событий из личного кабинета Заказчика и соответствует требованиям п. 27.1.2 Положения.

В ходе анализа Банковской гарантии, представленной Обществом

совместно с подписанным Договором, Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что данный документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, соответствует требованиям разд. 11 Положения (Обеспечение исполнения договора, заключаемого по итогам процедуры закупок).

В заседании Комиссии Тюменского УФАС России, представитель Участника пояснил, что после подписания им Договора на сайте ЭТП и представления Банковской гарантии, Заказчик передал ООО «Альфа Альянс» объект и Общество приступило к исполнению обязательств по Договору, считая обязательство по его подписанию надлежащим образом исполненным.

Так, Актом приёма-передачи № 1 от 11.09.2020 г. ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» в лице главного врача Ярцева С.Е. (за его личной подписью) передало, а Общество в лице генерального директора Осипенко А.В. (за её личной подписью) приняло помещение, расположенное по адресу: Тюменская обл., г. Тюмень, ул. Котовского, д. 55, корп. 1, литера И1, а также обязательства по Договору, а именно, выполнение необходимых мероприятий по технике безопасности, производственной санитарии, противопожарной безопасности и охране окружающей среды.

Вместе с тем, 14.09.2020 г. в 12:48 Заказчиком удалён подписанный Обществом Договор, добавлен новый и повторно направлен на подпись в адрес ООО «Альфа Альянс».

В ходе заседания Комиссии Тюменского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что в результате представленной Обществом Банковской гарантии возникла необходимость внесения изменений в п. 16.1 подписанного Обществом Договора, в результате чего подписанный Договор был удалён Заказчиком и составлен новый (скорректирован п. 16.1 Договора) с дальнейшим повторным направлением на подпись Участнику.

Далее, протоколом отказа от заключения контракта с победителем электронного аукциона от 22.09.2020 г. (размещён 22.09.2020 г. в 10:04) решением закупочной комиссии Заказчика ООО «Альфа Альянс» признано уклонившемся от заключения Договора и указанный договор решено заключить с участником, аукционная заявка которого заняла второе место.

Таким образом, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что со стороны Заказчика фактически не исполнена обязанность, установленная п. 27.1.2 Положения, направленная на подписание в течении 5 дней со дня получения подписанного победителем Аукциона Договора и размещения документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора (безотзывная банковская гарантия № 829399 от 07.09.2020 г.), полностью соответствующей требованиям Положения и Документации, что также подтверждается представителем Заказчика.

Вместе с тем, необходимо отметить, что Положением о закупке и

Документацией Заказчика не предусмотрен порядок внесения изменений (корректировки) подписанного победителем закупочной процедуры проекта договора, равно как и его замена, соответственно, действия Заказчика, направленные на удаление Договора, подписанного ООО «Альфа Альянс» и формирование нового Договора на сайте ЭТП являются неправомерными.

Также, следует отметить, что Акт приёма-передачи объекта № 1 от 11.09.2020 г., подписанный сторонами, свидетельствует о наличии заключённого Договора, следовательно, Общество не могло знать о наличии необходимости дополнительного (повторного) подписания, скорректированного Заказчиком Договора.

В силу положений действующего законодательства РФ, при поступлении сведений об уклонении участника Закупки от заключения договора антимонопольный орган должен провести проверку и установить факт уклонения данного лица от заключения договора с заказчиком (обстоятельства, свидетельствующие о намерении отказаться от заключения), и только в случае подтверждения указанного факта он может разместить сведения об участнике размещения заказа в РНП.

Вместе с этим, основанием для включения в РНП может являться только такое уклонение от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение хозяйствующего субъекта, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе, приведших к невозможности заключения договора с ним, как лицом, признанным победителем закупки и этими действиями (бездействием) нарушающим права заказчика относительно условий и срока исполнения договора.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления № 13-П от 30.07.2001 г. и № 15-П от 21.11.2002 г.) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в РНП нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Исходя из вышеизложенного, учитывая факт совершения действий со стороны ООО «Альфа Альянс», направленных на заключение Договора, а именно:

- подписание в установленный срок (09.09.2020 г.) усиленной электронной

квалифицированной подписью Договора на ЭТП и размещение документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора (безотзывной банковской гарантии № 829399 от 07.09.2020 г.), полностью соответствующего требованиям Заказчика;

- подписание сторонами Акта приёма-передачи объекта № 1 от 11.09.2020 г.,- свидетельствуют о намерении данного юридического лица заключить и исполнить указанный Договор, соответственно Комиссия Тюменского УФАС России не находит в действиях Общества признаков недобросовестного поведения и умысла, направленного на уклонение от заключения Договора.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Тюменского УФАС России считает факт уклонения «Альфа Альянс» (ИНН: <...>) от заключения договора № 1288П/20 на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» для размещения системы рентгеновской компьютерной томографии по адресу: г. Тюмень, ул. Котовского, д. 55, корп. 1, Литера И1 по результатам аукциона в электронной форме № А-3/20 (реестровый номер извещения: 32009388136) не подтвердившимся, что свидетельствует об отсутствии оснований для включения сведений в отношении указанного участника в РНП.

В связи с изложенным, руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с Постановлениями Правительства РФ от 30.06.2004 г. № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе» и от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков», предусмотренного Законом о закупках, Приказом ФАС России от 18.03.2013 г. № 164/13, Комиссия Тюменского УФАС России,

#### ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

1. Признать факт уклонения общества с ограниченной ответственностью «Альфа Альянс» (ИНН: <...>; место нахождения: <...>) от заключения договора № 1288П/20 на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГБУЗ ТО «ОКБ № 1» для размещения системы рентгеновской компьютерной томографии по адресу: г. Тюмень, ул. Котовского, д. 55, корп. 1, Литера И1, по результатам аукциона в электронной форме № А-3/20 (реестровый номер извещения: 32009388136) **не подтвердившимся.**

2. Сведения в отношении ООО «Альфа Альянс» в Реестр недобросовестных поставщиков **не включать.**

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

В соответствии с ч. 6 ст. 5 закона о закупках включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.