

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
to37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е РНП - №37-010

по делу №037/06/104-89/2021 (07-02/2021-010)

**об отказе включения сведений о недобросовестном подрядчике в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 19 февраля 2021 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 25 февраля 2021года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:

<...>,

в отсутствие представителей ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» (далее - Общество), ОБУЗ «Городская клиническая больница №4» (далее - Заказчик) (информация о месте, дате и времени рассмотрения обращения была направлена указанным лицам),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области

от ОБУЗ «Городская клиническая больница №4» поступили материалы, свидетельствующие о признании ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» (ИНН: 7604058849; 150000, г. Ярославль, ул. Советская, д. 2а) уклонившимся от заключения контракта на поставку материалов расходных и инструментов медицинских (электронный аукцион 0133200001720003362) в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе).

Ивановским УФАС России на основании ст. 104 Закона о контрактной системе и Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)» было решено провести проверку факта уклонения ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» от заключения контракта.

Рассмотрев представленные ОБУЗ «Городская клиническая больница №4», ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»», АО «Сбербанк-АСТ» документы, установлено следующее.

29.12.2020 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещено извещение 0133200001720003362 о проведении электронного аукциона на поставку материалов расходных и инструментов медицинских, а также соответствующая документация о закупке.

Начальная (максимальная) цена контракта – 14 441 706 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона №0133200001720003362-3 от 19.01.2021 победителем электронного аукциона было признано ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»», предложившее наиболее низкую цену контракта.

Указанный протокол был размещен на официальном сайте 20.01.2021.

Согласно ч. 2 ст. 83.2 в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в ч. 12 ст. 54.7, ч. 8 ст. 69, ч. 8 ст. 82.4, ч. 23 ст. 83.1 Закона о контрактной системе 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 с использованием единой информационной системы в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта (за исключением ч. 2.1 ст. 83.2 Закона о контрактной системе), предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном ч. 23 ст. 68 Закона о

контрактной системе, а также включения информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной п. 2 ч. 4 ст. 54.4, п. 7 ч. 9 ст. 83.1 Закона о контрактной системе, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Как следует из представленных Заказчиком документов, а также информации, размещенной на официальном сайте, 25.01.2021 ОБУЗ «Городская клиническая больница №4» своевременно была исполнена обязанность по размещению проекта контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе 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 ч. 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе.

Ч. 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронной процедуры. Указанный протокол может быть размещен на электронной площадке в отношении соответствующего контракта не более чем один раз. При этом победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта контракта, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов.

Как было установлено, 01.02.2021 ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» был размещен протокол разногласий.

Согласно ч. 5 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с ч. 4 ст. 83.2 Закона о контрактной системе протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно

размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры.

04.02.2021 Заказчиком был размещен доработанный проект контракта на официальном сайте.

В соответствии с ч. 6 ст. 83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе и на электронной площадке документов, предусмотренных ч. 5 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, победитель электронной процедуры размещает на электронной площадке проект контракта, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени такого победителя, а также документ и (или) информацию в соответствии с ч. 3 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанные усиленной электронной подписью указанного лица.

09.02.2021, руководствуясь данной нормой, ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» разместило подписанный проект контракта и в качестве обеспечения исполнения контракта представило банковскую гарантию №26740-21-ЭГ-1 от 03.02.2021, выданную АО «Москоммерцбанк».

Согласно ч. 5, 7 ст. 45 Закона о контрактной системе заказчик рассматривает поступившую в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня ее поступления. В случае отказа в принятии банковской гарантии заказчик в срок, установленный ч. 5 ст. 45 Закона о контрактной системе, информирует в письменной форме или в форме электронного документа об этом лицо, предоставившее банковскую гарантию, с указанием причин, послуживших основанием для отказа.

Заказчик в принятии указанной банковской гарантии отказал, составив 12.02.2021 протокол о признании победителя уклонившимся от заключения контракта.

Так, в протоколе от 12.02.2021, в том числе указано, что банковская гарантия, представленная Победителем закупки в качестве обеспечения исполнения государственного контракта, согласно п. 2 банковской гарантии, обеспечивает исполнение (надлежащее исполнение) Принципалом его обязательств перед Бенефициаром по контракту, срок исполнения которых наступает в период действия Гарантии, в том числе:

- по уплате Бенефициару суммы неустойки (пени, штрафы) начисленной и предъявляемой Бенефициару Принципалу в соответствии с условиями контракта, в связи с нарушением Принципалом обязательств, установленных в контракте;

- по возврату Бенефициару суммы неотработанного аванса (в случае, если аванс предусмотрен Контрактом и выплачен Принципалу);
- по возмещению Бенефициару суммы реального ущерба, фактически причиненного Принципалом Бенефициару вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения Принципалом своих обязательств, предусмотренных в контракте;
- а также гарантийные обязательства Принципала (требования гарантии качества товара, работы, услуги, а также требования к гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий их качества, гарантийному обслуживанию товара).

Таким образом, банковская гарантия №26740-21-ЭГ-1 от 03.02.2021, в нарушение требований п. 43 раздела 2 «Информационная карта аукциона в электронной форме» документации о закупке, не обеспечивает исполнение всех обязательств Поставщика по контракту».

Кроме того, в протоколе указано, что согласно п. 6 банковской гарантии требование с приложением указанных в п. 4 гарантии документов должно быть представлено Гаранту до истечения срока действия гарантии. Требование считается представленным Гаранту в момент фактического вручения требования в письменной форме на бумажном носителе уполномоченному представителю Гаранта по адресу Гаранта или фактического получения требования Гарантом по почте в письменной форме на бумажном носителе.

На основании п. 1 банковской гарантии банковская гарантия вступает в силу с даты выдачи гарантии и действует по 30.06.2022 включительно».

Следовательно, указанное условие возлагает на Заказчика не предусмотренную Законом о контрактной системе обязанность: обеспечить получение требования платежа по банковской гарантии Гарантом.

Ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним. Правила п. 1 ст. 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон.

Банковская гарантия устанавливает иные условия: не с момента направления требования, а с момента его принятия, что противоречит ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

На основании п. 2 ч. 6 ст. 45 Закона о контрактной системе основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в ч. 2 и 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

В рассматриваемом случае положения банковской гарантии не соответствуют ч. 3 ст. 45 Закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, Заказчиком правомерно принято решение об отказе в принятии банковской гарантии.

При этом согласно п. 25 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017, представление банковской гарантии, не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе, является основанием для признания победителя торгов уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе 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.

ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» надлежащее обеспечение исполнения контракта не представило, следовательно, на основании ч. 5 ст. 96 Закона о контрактной системе, считается уклонившимся от заключения контракта.

В связи с вышеуказанным, 12.02.2021 ОБУЗ «Городская клиническая больница №4» ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» было признано уклонившимся от заключения контракта.

В соответствии с ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную п. 1 - 3 ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

На основании указанной нормы, ОБУЗ «Городская клиническая больница №4»

направил в Ивановское УФАС России документы, предусмотренные ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе.

Общество несогласно с принятым решением и считает, что включением сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» будет причинен значительный ущерб, в связи с тем, что оно будет лишено возможности участвовать в торгах для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, включается в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Анализ вышеприведенного положения Закона о контрактной системе свидетельствует о том, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

По смыслу ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России при рассмотрении вопроса о включении сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), не может ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения победителем тех или иных нормативных требований без выяснения всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

При изложенных выше обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что включение сведений в отношении ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно, так как не отвечает принципам и целям применения рассматриваемой санкции. Кроме того, действия Общества по заключению контракта не свидетельствуют о его недобросовестном поведении и были направлены на заключение контракта.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные ОБУЗ «Городская клиническая больница №4» в отношении ООО «Торговый дом «Ярмедсервис»» (ИНН: 7604058849; 150000, г. Ярославль, ул. Советская, д. 2а), учредителя – <...>, директора Общества – <...>, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта на поставку материалов расходных и инструментов медицинских (электронный аукцион 0133200001720003362) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии