Заключение № 05-08/5-21 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном поставщике

01.03.2021 г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган 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 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии;

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» (далее – БУЗОО «КДЦ», Заказчик, Учреждение) (вх. Омского УФАС России от 19.02.2021 № 1707) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Русмед» (ИНН <...>) (далее – ООО «Русмед», Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

при участии представителя БУЗОО «КДЦ» посредством системы средств видеоконференцсвязи – <...> (доверенность от 29.01.2020 № 06-01-09-5, личность удостоверена паспортом),

при участии представителя ООО «Русмед» – <...> (доверенность от 01.03.2021 б/н, личность удостоверена паспортом),

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 19.02.2021 поступило обращение БУЗОО «КДЦ» о включении сведений об ООО «Русмед» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих, по мнению Учреждения, об уклонении Общества от заключения договора.

Как следует из представленных Заказчиком документов и информации, размещенной в единой информационной системы в сфере закупок, БУЗОО «КДЦ» проведен аукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку пакетов для сбора, хранения и транспортировки медицинских отходов (извещение № 32009866448) (далее – аукцион) в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд БУЗОО «КДЦ» (далее – Положение о закупках).

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 21.01.2021 № 32009866448 победителем аукциона признан ИП <...>.

В связи с невыполнением требований, предусмотренных разделом 25 документации о проведении аукциона, на основании подпункта 3 пункта 10 раздела 23 документации о проведении аукциона ИП <...> признан уклонившимся от заключения договора (протокол об отказе от заключения договора от 01.02.2021).

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 21.01.2021 № 32009866448 участником аукциона, предложившим лучшее условие по цене договора, следующее после предложения победителя аукциона, признано ООО «Русмед».

Предложение ООО «Русмед» составило 31 068 руб., что на 40% меньше начальной (максимальной) цены договора, указанной в извещении, документации о проведении аукциона.

В соответствии с разделом 25 документации о проведении аукциона обеспечение исполнения договора установлено в размере 10% начальной (максимальной) цены договора и составляет 5 178 руб.

Если при проведении закупки 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 извещении, документации о закупке, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса).

При представлении заявки на участие в закупке, содержащей предложение о цене договора на 25 или более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, указанной заказчиком в документации о закупке, участник обязан представить расчет цены договора и ее обоснование, а если осуществляется закупка товаров, также гарантийное письмо от производителя (изготовителя), подтверждающее возможность поставить товар по цене, указанной в заявке до заключения договора.

Таким образом, в случае предложения участником закупки цены договора, которая на 25 или более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, размер обеспечения договора должен составлять 7 767 руб.

Между тем, по состоянию на 12.02.2021 ООО «Русмед» вышеуказанные требования документации о проведении аукциона не исполнил, в связи с чем, БУЗОО «КДЦ» просит включить в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, сведения об ООО «Русмед».

2. В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

По смыслу указанной нормы Закона о закупках основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает недобросовестное поведение.

В целях проверки факта уклонения Общества от заключения договора Омское УФАС России направило в адрес ООО «Русмед» запрос (исх. 24.02.2021 № 05-1633) о представлении письменных пояснений с указанием причин уклонения от подписания договора. В запросе от 24.02.2021 № 05-1633 также содержалось уведомление о рассмотрении настоящего обращения БУЗОО «КДЦ».

01.03.2021 в Омское УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Русмед» (вх. № 2029), в которых последнее указывает, что при подготовке договора и обеспечения исполнения договора Обществом был упущен момент о необходимости предоставления обеспечения исполнения договора, превышающего размер обеспечения исполнения договора в полтора раза. Договор, полученный от Заказчика на электронной торговой площадке, был подписан со стороны ООО «Русмед» на второй день, также Обществом было предоставлено платежное поручение (№ 70 от 04.02.2021),

подтверждающее перевод средств в качестве обеспечения исполнения договора. Со стороны Общества была допущена ошибка, совершенная по невнимательности, нежели умысел отказа от заключения договора.

ООО «Русмед» просит обратить внимание на то, что закупка проводилась в соответствии с требованиями Закона о закупках. В отличие от Федерального закона 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Закон о закупках не содержит стандартных императивных требований к размеру и изменениям размера обеспечения договора с учетом антидемпинговых мер. Заказчик на свое усмотрение устанавливает требование о предоставлении обеспечения договора, его размер и иные дополнительные условия. Таким образом, для Общества наличие антидемпинговых мер не являлось систематическим требованием, в связи с чем, ООО «Русмед» было упущено данное требование.

ООО «Русмед» полагает, что в действиях Общества отсутствуют признаки недобросовестного поведения, являющего основаниям для включения организации в реестр недобросовестных поставщиков. По смыслу части 3 статьи 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. Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, невозможно ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения победителем тех или иных нормативных требований без выяснения всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Общество также просит учесть факт исполнения ООО «РУСМЕД» более 600 контрактов с различными государственными и муниципальными заказчиками, в том числе более 20 контрактов с БУЗОО «КДЦ».

На основании вышеизложенного, Общество просит не включать сведения об ООО «Русмед» в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

3. 19.02.2021 в Омское УФАС России из БУЗОО «КДЦ» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3-7 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке			Сведения о договоре			
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименования единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты подтверждающего документа	наименование товаров, работ, услуг	код ОКДП	валюта договора код валюты договора	цена догово
ООО «Русмед»	<...>	<...>	<...>	<...>	21.01.2021	-	Протокол № 32009866448 подведения итогов аукциона в электронной форме от 21.01.2021	Поставка пакетов для сбора, хранения и транспортировки медицинских отходов	21.20.23.199	рубль 643	31 068

* По результатам проведенной БУЗОО «КДЦ» закупки № 32009866448 договор с ООО «Русмед» заключен не был.

Также БУЗОО «КДЦ» представило копии следующих документов (вх. Омского УФАС России от 19.02.2021 № 1707):

– извещения о проведении закупки № 32009866448;

– документации о проведении аукциона (с приложением);

– карточки договора с электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер»;

–протокола проведения электронного аукциона № 1956218 от 19.01.2021;

– протокола № 32009866448 подведения итогов аукциона в электронной форме от 21.01.2021;

– протокола об отказе от заключения договора от 01.02.2021;

– скриншота с сайта электронной торговой площадки ООО «РТС-тендер»;

– платежного поручения № 70 от 04.02.2021;

– протокола об отказе от заключения договора от 12.02.2021;

– выписки из ЕГРЮЛ от 18.02.2021 № ЮЭ9965-21-58961171;

– проекта договора № 10722.

В соответствии с частью 1 статьи 33 Положения о закупках заключение договора по результатам проведения открытого аукциона осуществляется с победителем открытого аукциона на условиях, установленных аукционной документацией, и по цене, предложенной победителем открытого аукциона.

Из положений пунктов 2-5 раздела 23 документации о проведении аукциона следует, что договор заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона и документации о проведении аукциона, по цене, предложенной победителем аукциона, либо в случае заключения договора с иным участником аукциона по цене, предложенной таким участником аукциона.

Заключение договора осуществляется посредством оператора электронной площадки согласно регламенту функционирования электронной площадки «РТС-тендер» http://www.rts-tender.ru.

Заказчик в течение пяти календарных дней со дня размещения в единой информационной системе в сфере закупок протокола подведения итогов аукциона направляет участнику аукциона через электронную площадку без своей подписи проект договора, который составляется путем включения цены договора, предложенной участником аукциона, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект договора, прилагаемый к документации о таком аукционе.

В течение пяти календарных дней со дня получения проекта договора участник аукциона направляет Заказчику через электронную площадку проект договора, подписанный электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, а также подписанный электронной подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения договора.

Согласно разделу 25 документации о проведении аукциона обеспечение исполнения договора установлено в размере 10% начальной (максимальной) цены договора и составляет 5 178 руб.

Если при проведении закупки участником закупки, с которым заключается договора, 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 извещении, документации о закупке, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса).

При представлении заявки на участие в закупке, содержащей предложение о цене договора на 25 или более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, указанной заказчиком в документации о закупке, участник обязан представить расчет цены договора и ее обоснование, а если осуществляется закупка товаров, также гарантийное письмо от производителя (изготовителя), подтверждающее возможность поставить товар по цене, указанной в заявке до заключения договора.

Подпунктом 3 пункта 10 раздела 23 документации о проведении аукциона установлено, что победитель закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае непредоставления обеспечения исполнения договора в установленные сроки, либо предоставлено обеспечение исполнения договора, не соответствующее требованиям документации о закупке.

В соответствии с пунктами 11, 13 раздела 23 документации о проведении аукциона в случае признания победителя аукциона в электронной форме уклонившимся от заключения договора договор заключается с участником закупки, предложившим такую же, как победитель цену договора или предложение о цене договора которого, содержит лучшие условия по цене договора, следующие после предложенных победителем аукциона в электронной форме условий, с учетом результатов рассмотрения вторых частей заявок на участие в аукционе в электронной форме.

Указанный участник аукциона в электронной форме не вправе отказаться от заключения договора с Заказчиком.

Заключение договора между участником закупки, указанным в пункте 11 раздела 23 документации о проведении аукциона, и Заказчиком осуществляется в порядке, установленным разделом 23 документации о проведении аукциона. При этом начало срока заключения договора исчисляется от даты размещения в единой информационной системе протокола отказа от заключения договора.

При рассмотрении дела № 05-08/5-21 РНП Комиссия установила, что согласно протоколу подведения итогов аукциона от 21.01.2021 № 32009866448 победителем аукциона признан ИП <...>.

В связи с невыполнением требований, предусмотренных разделом 25 документации о проведении аукциона, на основании подпункта 3 пункта 10 раздела 23 документации о проведении аукциона ИП <...> признан уклонившимся от заключения договора.

Протокол об отказе от заключения договора от 01.02.2021 с ИП <...> размещен в единой информационной системе в сфере закупок 01.02.2021.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 21.01.2021 № 32009866448 участником аукциона, предложившим лучшее условие по цене договора, следующее после предложения победителя аукциона, признано ООО «Русмед», в связи с чем, 03.02.2021 БУЗОО «КДЦ» посредством электронной торговой площадки ООО «Русмед» направлен для подписания проект договора.

05.02.2021 ООО «Русмед» подписало со своей стороны проект договора и предоставило обеспечение исполнения договора в размере 5178 руб. (что подтверждает копия платежного поручения № 70 от 04.02.2021).

12.02.2021 БУЗОО «КДЦ» составлен протокол об отказе от заключения договора, в связи с неисполнением ООО «Русмед» требований предусмотренных разделом 25 документации о проведении аукциона, а именно: не предоставлением расчета цены договора и ее обоснования, а также гарантийного письма от производителя (изготовителя), подтверждающее возможность поставить товар по цене, указанной в заявке, до заключения договора, с одновременным обеспечением исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о проведении аукциона.

На основании подпункта 3 пункта 10 раздела 23 документации о проведении аукциона ООО «Русмед» признано уклонившимся от заключения договора.

Необходимо отметить, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его *недобросовестное поведение*.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядных организаций) является санкцией *за недобросовестное поведение* поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся *в намеренном уклонении от заключения договора*, поэтому при привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица.

Вместе с тем, Комиссия, учитывая вышеустановленные обстоятельства, в том числе, подписание со ООО «Русмед» в установленные в документации о проведении аукциона сроки проекта договора, *намеренного уклонения* Общества от заключения договора с Заказчиком не установила.

Бесспорных доказательств, подтверждающих *намеренное уклонение* ООО «Русмед» от заключения договора, в материалы дела не представлено.

По результатам проверки представленных БУЗОО «КДЦ» сведений в отношении ООО «Русмед» (ИНН <...>), учитывая установленные по делу № 05-08/5-21 РНП обстоятельства, на основании пункта 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, во исполнение приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным

законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия Омского УФАС России с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения БУЗОО «КДЦ»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Основания для включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Русмед» <...> – участнике аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку пакетов для сбора, хранения и транспортировки медицинских отходов (извещение № 32009866448) в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Настоящее заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии

<...>