РЕШЕНИЕ №003/06/104-338/2022

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«27» апреля 2022 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<…>,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя ГБУЗ «Кабанская ЦРБ» <…>, доверенность от 27.04.2022, генерального директора ООО «Восточная медицинская компания» <…>, представителя Общества <…>, доверенность от 07.10.2020 № 8 бвл,

рассмотрев обращение ГБУЗ «Кабанская центральная районная больница» (далее – Заказчик) (вх. от 20.04.2022 № 2702) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений об ООО «Восточная медицинская компания» (далее-Общество) связи с уклонением от заключения контракта по итогам электронного аукциона на поставку реагентов для клинико-диагностической лаборатории для анализатора Миндрей для нужд ГБУЗ "Кабанская ЦРБ" на 2022 год (№ 0102200001622001536) (далее – Аукцион), в соответствии с статьей 104 Федерального закона 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации»

у с т а н о в и л а:

Из обращения Заказчика следует, что по результатам проведенного Аукциона, Заказчиком 07.04.2022 направлен Обществу проект контракта на подписание, в регламентированный срок ООО «Восточная медицинская компания» не представило подписанный проект контракта, в связи с чем, Заказчиком составлен протокол признания участника уклонившимся от заключения контракта. Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе Заказчик направил обращение и документы, свидетельствующие об уклонении от заключения контракта в Бурятское УФАС России для рассмотрения. Просит разрешить повторную отправку проекта контракта на подписание (обращение исх. от 18.04.2022 № 905).

Обществом представлены письменные пояснения и документы, подтверждающие ее доводы, указывает, что намерений уклониться от подписания контракта не было. По данной закупке 14.04.2022 скорректирован проект контракта через протокол разногласий, Заказчиком данный протокол обработан в течении 1 часа и вновь направлен на подписание, однако уведомление с электронной площадки не продублировалось на рабочую почту и срок заключения контракта был нарушен. С целью исполнения контракта, Обществом заказан товар необходимый Заказчику. Считает, что признаки недобросовестности, такие как злоупотребление и/или умышленность в поведении Общества отсутствуют и просит не включать сведения о нем в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Кроме того, обращает внимание, что на данном рынке осуществляет деятельность длительное время, заключено большое количество контрактов, многие исполнены, некоторые в процессе исполнения.

Комиссия Бурятского УФАС России, выслушав позицию сторон, изучив представленные документы, установила следующее:

Дата размещения на официальном сайте в Единой информационной системе извещения о проведении Аукциона –28.03.2022. Начальная (максимальная) цена контракта – 584 303,40 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 06.04.2022, в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подана только одна заявка на участие в нем, на основании пункта 1 части 1 статьи 52 Закона, электронный аукцион признан несостоявшимся. Контракт с участником закупки, подавшим заявку № 70 (ООО «Восточная Медицинская компания») которая признана соответствующей требованиям Закона и извещению об осуществлении закупки, заключается в соответствии с пунктом 25 части 1 статьи 93 Закона в установленном Законом порядке.

07.04.2022 Заказчик сформировал проект контракт и направил Обществу на подписание.

В соответствии с частью 2 статьи 51 Закона о контрактной системе не позднее двух рабочих дней, следующих за днем размещения в единой информационной системе протоколов, указанных в части 1 настоящей статьи заказчик формирует с использованием единой информационной системы и размещает в единой информационной системе (без размещения на официальном сайте) и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) без своей подписи проект контракта, указанный в пункте 5 части 2 статьи 42 настоящего Федерального закона.

Частью 3 статьи 51 настоящего закона предусмотрено, что 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 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.

ООО «Восточная медицинская компания» 14.04.2022 направило протокол разногласий, данный протокол Заказчиком обработан и 14.04.2022 направлен на подписание.

В связи с тем, что Общество в регламентированный срок, 15.04.2022 не заключило государственный контракт, Заказчиком принято решение о признании участника уклонившимся от заключения контракта.

Комиссия, изучив представленные документы, приходит к следующему выводу:

Как указано в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2011 года N 1811-О-О и от 24 сентября 2012 года N 1807-О, статья 19 Закона о размещении заказов направлена на обеспечение добросовестной конкуренции среди участников размещения государственного заказа.

Признание участника закупки уклонившимся от заключения контракта является в соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе одним из двух оснований для включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков.

Данная санкция влечет для участника закупки неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку может ограничить права такого участника на участие в течение установленного срока в аукционах по размещению государственных и муниципальных заказов (часть 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Как указано в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П и от 21 ноября 2002 года N 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в торгах, административным органом наряду с фактом отказа от заключения контракта, должно быть установлено, что участник закупки отказался от заключения контракта немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника заказа.

Установлено, что Обществом в целях заключения и исполнения контракта заказан необходимый Заказчику товар, представлен счет на оплату и заключенный договор с поставщиком- ООО «Строймедсервис», кроме того, Обществом направлялся протокол разногласий для корректировки спецификации по товару, что свидетельствует о желании и

возможности заключения контракта, а также об отсутствии недобросовестного поведения ООО «Восточная медицинская компания», выраженного в умышленном незаключении контракта в установленный срок.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от заключения контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от заключения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт незаключения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 Гражданского кодекса РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Исполнитель осуществлял свои гражданские права, связанные с заключением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «Восточная медицинская компания» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривает намерения в уклонении от заключения контракта.

В части предоставления возможности заключения контракта антимонопольный орган сообщает, что данный вопрос в рамках рассмотрения обращения о включении сведений в указанный реестр, не входит в его полномочия и не предусмотрено действующим законодательством.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 N 1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации"

р е ш и л а:

1. Отказать заказчику – ГБУЗ «Кабанская центральная районная больница» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «Восточная медицинская компания» (ИНН 0326043426, КПП 032601001 адрес: 670000, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Борсоева, д. 105, 2 этаж).

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.