

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю закупок в составе <...>

в присутствии представителей по доверенности:

от уполномоченного органа комитета государственного заказа Правительства Хабаровского края представитель по доверенности;

от заказчика КГБУЗ «Краевая клиническая больница 2» министерства здравоохранения Хабаровского края:

- представитель не явился, о дате и времени рассмотрения заявления надлежаще уведомлен;

от ООО «Джодас Экспоим»:

- представитель не явился, о дате и времени рассмотрения заявления надлежаще уведомлен,

рассмотрев представленные материалы дела № 7-3/362,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), поступило обращение заказчика КГБУЗ «Краевая клиническая больница 2» министерства здравоохранения Хабаровского края о включении сведений ООО «Джодас Экспоим» (ИНН 7723733387) в реестр недобросовестных поставщиков (письмо от 16.12.2016), основание – уклонение от заключения контракта.

Заказчиком в Хабаровское УФАС России представлены все документы, предусмотренные п. 6 «Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», утвержденных Постановлением Правительства РФ № 1062 от 25.11.2013 года.

Комиссия в результате осуществления внеплановой проверки на основании статьи 99 Закона о контрактной системе установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение об осуществлении закупки размещено на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети Интернет www.zakupki.gov.ru) 16.10.2015;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- 3) предмет контракта – поставка лекарственного препарата для медицинского применения Имипенем + Циластатин для нужд краевого государственного бюджетного учреждения здравоохранения "Краевая клиническая больница № 2" министерства здравоохранения Хабаровского края (реестровый номер закупки 0122200002515008556);
- 4) начальная (максимальная) цена контракта – 768 064 рублей 50 копеек;
- 5) дата окончания подачи заявок – 26.10.2015;
- 6) согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 02.11.2015, по окончании срока подачи заявок представлено 7 заявок, в отношении которых комиссия приняла решение о допуске к электронному аукциону;
- 7) согласно протоколу проведения электронного аукциона от 05.11.2015, минимальное ценовое предложение поступило от заявки с порядковым номером 6 (326 427 рублей 40 копеек);
- 8) согласно протоколу подведения итогов от 11.11.2015, комиссия рассмотрела представленные вторые части заявок и приняла решение о признании победителем заявки с порядковым номером 6 (ООО «Джодас Экспоим»);
- 9) 27.11.2015 уполномоченным органом оформлен и опубликован протокол о признании участника закупки ООО «Джодас Экспоим» уклонившимся от заключения контракта, по результатам электронного аукциона (основание – не представлено обоснование предлагаемой цены контракта).
- 10) 17.12.2015 заключен контракт со вторым участником НАО ЗАО «ФАРМГИД».

18.01.2016 в ответ на запрос Хабаровского УФАС России хозяйствующим субъектом ООО «Джодас Экспоим» представлены копии документов, в том числе платежное поручение от 20.11.2015 на общую сумму 76 806 рублей 45 копеек, справка к контракту о подтверждении наличия товара, реестр исполненных надлежащим образом контрактов в полном объеме.

Также хозяйствующим субъектом приложены письменные пояснения, согласно которым 24.11.2015 в карточке контракта электронной площадке размещен подписанный проект контракта, в том числе информацию о добросовестности участника, обоснование цены контракта, которое включало в себя справку № 114/17 и платежное поручение 2885.

Также, хозяйствующий субъект указывает, что при подписании вышеуказанного контракта действовал исключительно в рамках Закона о контрактной системе, намерений к уклонению от заключения контракта не имело.

В рамках проводимой внеплановой проверки уполномоченным органом представлены пояснения, в части принятия решения комиссией об уклонении хозяйствующего субъекта от подписания контракта по вышеуказанной закупке.

Представитель уполномоченного органа комитета государственного заказа

Правительства Хабаровского края, также дополнительно пояснил, что в установленный законом срок победителем представлен подписанный проект контракта, документ, подтверждающий обоснование предлагаемой цены контракта, отсутствовал.

На включение сведений хозяйствующего субъекта ООО «Джодас Экспоим» в реестр недобросовестных поставщиков настаивают, в связи с тем, что организация является активным участником закупок, на стадии заключения контракта обществом не предпринято никаких действий подтверждающих намерение заключить его.

В результате изучения материалов дела 7-3/362, исходя из конкретных обстоятельств, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 70 Закона о контрактной системе, по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со [статьей 69](#) настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно части 2 статьи 70 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.

Согласно части 3 статьи 70 Закона о контрактной системе, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронного аукциона размещает в единой информационной системе проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица.

Согласно части 9 статьи 37 Закона о контрактной системе, если предметом контракта, для заключения которого проводится конкурс или аукцион, является поставка товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствие, средства для оказания скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи в экстренной или неотложной форме, лекарственные средства, топливо), участник закупки, предложивший цену контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, обязан представить заказчику обоснование предлагаемой цены контракта, которое может включать в себя гарантийное письмо от производителя с указанием цены и количества поставляемого товара, документы, подтверждающие наличие товара у участника закупки, иные документы и расчеты, подтверждающие возможность участника закупки

осуществить поставку товара по предлагаемой цене.

Согласно пункту 2 части 10 статьи 37 Закона о контрактной системе, обоснование, указанное в части 9 настоящей статьи, представляется, в том числе участником закупки, с которым заключается контракт, при направлении заказчику подписанного проекта контракта при проведении аукциона. В случае невыполнения таким участником данного требования он признается уклонившимся от заключения контракта. При признании комиссией по осуществлению закупок предложенной цены контракта необоснованной контракт с таким участником не заключается и право заключения контракта переходит к участнику аукциона, который предложил такую же, как и победитель аукциона, цену контракта или предложение о цене контракта которого содержит лучшие условия по цене контракта, следующие после условий, предложенных победителем аукциона. В этих случаях решение комиссии по осуществлению закупок оформляется протоколом, который размещается в единой информационной системе и доводится до сведения всех участников аукциона не позднее рабочего дня, следующего за днем подписания указанного протокола.

Согласно части 13 статьи 70 Закона о контрактной системе, победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если в сроки, предусмотренные настоящей статьей, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4](#) настоящей статьи, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона, или не исполнил требования, предусмотренные [статьей 37](#) настоящего Федерального закона (в случае снижения при проведении такого аукциона цены контракта на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта).

В ч.2 ст. 104 Закона о контрактной системе установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений.

Как мера публичной ответственности такое включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

В соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 [N 13-П](#) и от 21.11.2002 [N 15-П](#), при рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от заключения государственного контракта заказчик (уполномоченный орган) государственной власти не должен ограничиваться

формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе и обязан исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному (муниципальному заказчику) заказчику.

Из положений [пункта 1](#) приказа ФАС России от 27.08.2007 N 267 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках" следует, что при поступлении сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения государственного контракта антимонопольный орган должен провести проверку и установить факт уклонения данного лица от заключения государственного контракта с заказчиком (обстоятельства, свидетельствующие о намерении отказаться от заключения), и только в случае подтверждения указанного факта он осуществляет размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков.

В силу указанной позиции Комиссией Хабаровского УФАС России дана оценка действиям хозяйствующего субъекта ООО «Джодас Экспоим», в результате которой Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводам.

В соответствии с частями 9,10 статьи 37 Закона о контрактной системе если предметом контракта, для заключения которого проводится конкурс или аукцион, является поставка товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствие, средства для оказания скорой, в том числе скорой специализированной помощи экстренной или неотложной форме, лекарственные средства, топливо), участник закупки, предложивший цену контракта, которая на 25 и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, обязан предоставить заказчику обоснование предлагаемой цены контракта, которое может включать в себя гарантийное письмо от производителя с указанием цены и количества поставляемого товара, документы, подтверждающие наличие товара у участника закупки, иные документы и расчеты, подтверждающие возможность участника закупки осуществить поставку товара по предлагаемой цене.

Исходя из буквального толкования вышеприведенных норм права, учитывая социальную значимость определенного рода объектов закупки, законодателем определено, что помимо согласия поставщика на поставку лекарственных средств, изложенного в аукционной заявке, при снижении цены в пределах антидемпингового порога, победитель аукциона обязан представить дополнительные документы, которые будут подтверждать возможность потенциального поставщика поставить товар в необходимом количестве на сниженную цену.

Обоснование предоставляется участником закупки, с которым заключается контракт, при направлении заказчику подписанного проекта контракта при проведении аукциона. В случае невыполнения таким участником данного требования он признается уклонившимся от заключения контракта.

Следствием данного уклонения, в силу положений ч.2 ст. 104 Закона о контрактной системе, является включение уклонившегося от заключения контракта участника

закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Джодас Экспоим» при заключении контракта, в обоснование сниженной цены контракта, представил лишь собственное письмо, которое повторно декларирует согласие поставщика на поставку товара, что не соответствует требованиям части 9 статьи 37 Закона о контрактной системе.

При указанных обстоятельствах, действия аукционной комиссии уполномоченного органа, по признанию данного поставщика уклонившемся от заключения контракта в полной мере отвечают требованиям законодательства.

Комиссия Хабаровского УФАС России не принимает доводы ООО «Джодас Экспоим» об отсутствии намерений уклоняться от заключения контракта по следующим мотивам.

Хозяйствующий субъект – ООО «Джодас Экспоим» неоднократно являлся участником закупок, в том числе победителем, аукционов на поставку лекарственных средств.

Только КГЗ Правительства Хабаровского края данный участник закупок был трижды признан уклонившимся по абсолютно идентичному основанию – непредставление должного обоснования цены контракта.

Так, протоколом от 27.11.2015 года рассмотрения информации об обеспечении исполнения контракта и информации, подтверждающей добросовестность участников закупки № 0122200025150008586 хозяйствующий субъект ООО «Джодас Экспоим» признан уклонившимся от заключения контракта на основании части 9 статьи 37 Закона о контрактной системе ввиду непредставления обоснования цены контракта.

По аналогичным основаниям данный хозяйствующий субъект признан уклонившимся от заключения контрактов при участии в аукционах № м012220002515008556 (поставка лекарственного препарата Импенем для нужд КГУЗ «Краевая клиническая больница № 2», № 0122200002515008449 (поставка лекарственного препарата Омепразол для нужд КГУЗ «Краевая клиническая больница № 2»).

Таким образом, данный хозяйствующий субъект, изначально владея информацией о том, что собственное письмо-гарантия не является надлежащим обоснованием цены контракта, намеренно идет на снижение цены на аукционе и намеренно представляет заблаговременно не соответствующие антидемпинговым мерам документы.

В силу приведенных доводов, Комиссия Хабаровского УФАС России по контролю за закупками усматривает в действиях ООО «Джодас Экспоим» умысел на уклонение от заключения контракта.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», комиссия Хабаровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Включить сведения хозяйствующего субъекта ООО «Джодас Экспоим» (ИНН 7723733387 КПП 772301001; ОГРН 1097746637460 109651, РФ, Москва, ул. Перерва, д. 9 стр. 1) в реестр недобросовестных поставщиков;

2. Включить сведения учредителя хозяйствующего субъекта ООО «Джодас Экспоим» <...> в реестр недобросовестных поставщиков.