

Решение № РНП-48-71с/17

«16» ноября 2017 года

г. Липецк

На основании ст. 99, ст. 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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссией Липецкого УФАС России в составе:

заместитель председателя Комиссии: Т.Н. Ролдугина – начальник отдела контроля закупок и торгов;

члены Комиссии: О.И. Панина – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и торгов, Т.А. Филатова – специалист-эксперт отдела контроля закупок и торгов;

проведена проверка документов и сведений, поступивших от заказчика – управления здравоохранения Липецкой области об уклонении ООО «Виталек» от заключения контракта по итогам электронного аукциона на поставку лекарственного препарата инсулин лизпро (реестровый номер <...>) (далее- электронный аукционе) на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность ООО «Виталек».

Проверка проведена в присутствии представителей:

- ООО «Виталек»: <...> (по доверенности от 01.11.2017),

- управления здравоохранения Липецкой области: <...> (доверенность от 14.11.2017).

Проверка начата 10.11.2017, окончена 16.11.2017.

Место проведения проверки: г. Липецк, пл. Плеханова, д. 1.

Комиссией Липецкого УФАС России при рассмотрении материалов в рамках проведения проверки установлено следующее.

В Липецкое УФАС России 09.11.2017, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от управления здравоохранения Липецкой области (далее по тексту – заказчик) поступила информация, согласно которой, единственный участник электронного аукциона - ООО «Виталек» в срок, предусмотренный статьёй 70 Закона о контрактной системе, направило подписанный проект контракта, а также, в качестве обеспечения исполнения контракта банковскую гарантию №20205/GI/171027, выданную 27.10.2017 АО «Райффайзенбанк», срок действия которой не превышал срок действия контракта, что не соответствует требованиям документации об электронном аукционе и Закона о контрактной системе. В связи с чем, заказчиком принято решение о признании ООО «Виталек» уклонившимся от заключения вышеуказанного контракта. При этом, ООО «Виталек» 03.11.2017 заказчику представлено письмо о готовности заключить контракт по итогам электронного аукциона с приложением изменений №1 от 02.11.2017 к банковской гарантии №20205/GI/171027 в части срока действия данной гарантии. Сведения об изменении банковской гарантии размещены в реестре банковских гарантий 03.11.2017. С учетом данных

обстоятельств, в связи с оставшейся потребностью заказчика в лекарственном препарате инсулин лизпро для оказания медицинской помощи, в том числе, в экстренной и неотложной форме, гражданам с сахарным диабетом, заказчик не возражает заключить контракт с ООО «Виталек» и не настаивает на включении сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Данный факт полностью подтвердил представитель заказчика, присутствующий при проведении проверки.

Представитель ООО «Виталек» по данным обстоятельствам пояснил, что общество намеревалось заключить контракт и выполнить обязательства по данному контракту. В обеспечение исполнения обязательств по заключению контракта с управлением здравоохранения Липецкой области обществом была получена 27.10.2017 в АО «Райффайзенбанк» банковская гарантия №20205/GI/171027. Однако, в оформлении банковской гарантии была допущена техническая ошибка, а именно срок данной гарантии не соответствовал требованиям документации об электронном аукционе и Закона о контрактной системе, поскольку не превышал на 1 месяц срок действия контракта. В целях устранения нарушения по сроку действия банковской гарантии, а также подписания контракта ООО «Виталек» незамедлительно были предприняты меры, а именно 02.11.2017 в банковскую гарантию №20205/GI/171027 от 27.10.2017 внесены изменения №1, устанавливающие новый срок, соответствующий требованиям документации об электронном аукционе и Закона о контрактной системе. Данные изменения банковской гарантии 03.11.2017 были размещены в реестре банковских гарантий, а также направлены заказчику по электронной почте.

Из анализа представленных документов и информации следует, что 10.10.2017 заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона №0146200000917000392 и документация об электронном аукционе на поставку лекарственного препарата инсулин лизпро.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 454 992,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 23.10.2017 электронный аукцион признан несостоявшимся по основанию, предусмотренному [частью 16 статьи 66](#) Закона о контрактной системы, в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подана только одна заявка.

При этом, согласно данному протоколу ООО «Виталек» и его заявка признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе и положениям [Закона](#) о контрактной системе.

Согласно [пункту 4 части 1 статьи 71](#) Закона о контрактной системе в случае, если электронный аукцион признан не состоявшимся по основанию, предусмотренному [частью 16 статьи 66](#) Закона о контрактной системе в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в таком аукционе подана только одна заявка на участие в нем контракт заключается с участником такого аукциона, подавшим единственную заявку на участие в нем, если этот участник и поданная им заявка признаны соответствующими требованиям [Закона](#) о контрактной системе и документации о таком аукционе, в соответствии с [пунктом 25 части 1 статьи 93](#) Закона о контрактной системе в порядке, установленном [статьей 70](#) Закона о контрактной системе.

На основании п. 25 ч. 1 ст. 93 Закона о контрактной системе закупка у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) может осуществляться заказчиком в случае признания несостоявшимися открытого конкурса, конкурса с ограниченным участием, двухэтапного конкурса, повторного конкурса, электронного аукциона, запроса котировок, запроса предложений в соответствии с частями 1 и 7 статьи 55, частями 1 - 3.1 статьи 71, частями 1 и 3

статьи 79, частью 18 статьи 83 настоящего Федерального закона. Контракт с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заключается в срок не более чем двадцать дней с даты получения заказчиком такого согласования, или в случаях, предусмотренных частями 4 и 5 статьи 15 настоящего Федерального закона, в срок не более чем двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе соответствующих протоколов, содержащих информацию о признании определения поставщика (подрядчика, исполнителя) несостоявшимся, или в случаях, предусмотренных частями 1 - 3.1 статьи 71, частями 1 и 3 статьи 79 настоящего Федерального закона, в сроки, установленные соответственно статьей 70 и частью 13 статьи 78 настоящего Федерального закона.

Частью 2 статьи 70 Закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в части 8 статьи 69 настоящего 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 представленным заказчиком сведениям из его личного кабинета на электронной площадке, заказчик в соответствии с требованиями ч. 2 ст. 70 Закона о контрактной системе 30.10.2017 направил через оператора электронной площадки проект контракта для его подписания ООО «Виталек».

В силу ч. 3 ст. 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. В случае, если при проведении такого аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель такого аукциона предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона, обеспечение исполнения контракта или информацию, предусмотренные частью 2 статьи 37 настоящего Федерального закона, а также обоснование цены контракта в соответствии с частью 9 статьи 37 настоящего Федерального закона при заключении контракта на поставку товара, необходимого для нормального жизнеобеспечения (продовольствия, средств для скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, оказываемой в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

01.11.2017 ООО «Виталек» был подписан проект контракта и направлен заказчику вместе с обеспечением исполнения контракта в виде банковской гарантии №20205/GI/171027, выданной 27.10.2017 АО «Райффайзенбанк».

В соответствии с ч. 7 ст. 70 Закона о контрактной системе заказчик обязан в течение трех рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе проекта контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, и предоставления таким победителем обеспечения исполнения контракта заказчик обязан разместить контракт, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, в единой информационной системе. Неисполнение данной обязанности влечет применение административных санкций.

Таким образом, крайний срок размещения подписанного контракта со стороны заказчика - 03.11.2017.

Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что банковская гарантия №20205/GI/171027

от 27.10.2017, предоставленная в материалы дела, вступает в силу с 27.10.2017 и действует по 01.03.2018 включительно.

Согласно ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе, исполнение контракта может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям [статьи 45](#) настоящего Федерального закона, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения контракта определяется участником закупки, с которым заключается контракт, самостоятельно. *Срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.*

Руководствуясь указанной выше нормой закона, в п.25 документации об электронном аукционе установлено требование о том, что срок действия банковской гарантии должен превышать срок действия контракта не менее чем на один месяц.

Согласно п.10.1 контракта, являющегося приложением к документации об электронном аукционе, установлено, что настоящий контракт вступает в силу с даты его заключения и действует до 31.12.2018.

Таким образом, как установлено Комиссией Липецкого УФАС России, банковская гарантия №20205/GI/171027, выданная 27.10.2017 АО «Райффайзенбанк» и представленная ООО «Виталек» в качестве обеспечения исполнения контракта, содержит срок действия, который не превышает срок действия контракта, тем самым не соответствует требованиям п.25 документации об электронном аукционе и ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п.2 ч.6 ст.45 Закона о контрактной системе, основанием для отказа в принятии банковской гарантии заказчиком является также: несоответствие банковской гарантии условиям, указанным в частях 2 и 3 настоящей статьи. При этом, согласно п.5 ч.2 ст.45 Закона о контрактной системе, банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать: срок действия банковской гарантии с учетом требований статей 44 и 96 настоящего Федерального закона.

Комиссией установлено, что заказчик, рассмотрев полученную банковскую гарантию №20205/GI/171027, выданную 27.10.2017 АО «Райффайзенбанк», и установив, что она вступает в силу с 27.10.2017 и действует по 01.03.2018 включительно, и, тем самым, не соответствует требованиям ч.3 ст.96 Закона о контрактной системе, отклонил ее.

В силу [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.

03.11.2017 заказчиком принят протокол отказа от заключения контракта от заключения контракта, признав ООО «Виталек» уклонившимся от заключения контракта.

Данное решение принято заказчиком в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Согласно [пункту 11](#) Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в [пунктах 6 - 8](#) этих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 10 рабочих дней с даты их поступления.

[Пунктом 12](#) данных Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в [пункте 11](#) Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

По смыслу Закона о контрактной системе, включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), **выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.**

Законодательство Российской Федерации о контрактной системе основывается на положениях Конституции РФ, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно п.1, п.2 ст.401 ГК РФ, 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. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

В рамках проведения проверки Комиссией Липецкого УФАС России установлено, и подтверждается материалами дела, что ООО «Виталек» самостоятельно была обнаружена ошибка в части срока действия банковской гарантии от 27.10.2017 №20205/GI/171027, выданной АО «Райффайзенбанк», после обнаружения данной ошибки 02.11.2017 в банковскую гарантию были внесены изменения, устанавливающие новый срок действия банковской гарантии – до 01.03.2019. Данные изменения к банковской гарантии размещены на сайте единой информационной сфере закупок в реестре банковских гарантий 03.11.2017.

Также в материалы дела представлено письмо ООО «Виталек» от 03.11.2017 №1432, в котором общество сообщает заказчику о своей готовности подписать контракт и просит рассмотреть изменения к банковской гарантии.

Вместе с тем, необходимо отметить, что согласно требований Закона о контрактной системе у заказчика отсутствуют основания для направления победителю электронного аукциона протокола разногласий. Данное право указанным законом предоставлено только победителю электронного аукциона. Иное влекло бы затягивание регламентированных сроков для заключения контракта.

При этом, необходимо отметить, что обязанность по подписанию проекта контракта и предоставления обеспечения исполнения контракта возникла у общества с 01.11.2017 по **07.11.2017.**

27.10.2017 ООО «Виталек» в целях предоставления обеспечения контракта была получена банковская гарантия и 01.11.2017 был подписан контракт (в первый регламентируемый день для подписания контракта).

Действия ООО «Виталек» по самостоятельному выявлению совершенной технической ошибки и внесению изменений в банковскую гарантию свидетельствуют об отсутствии факта

уклонения общества от заключения контракта.

Также об отсутствии у общества намерений уклониться от заключения контракта свидетельствует тот факт, что ООО «Виталек» представило заказчику по электронной почте и нарочно изменения в банковскую гарантию в срок, который был определен для подписания им контракта.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия приходит к выводу, что допущенная обществом ошибка относительно срока действия банковской гарантии, предоставляемой в качестве обеспечения контракта, не повлекла существенной угрозы охраняемым законом общественным отношениям.

Мера ответственности, как включение в реестр недобросовестных поставщиков, вменяемая антимонопольным органом, влечет для участника торгов значительные неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку в будущем может ограничить права такого участника на участие в торгах по размещению государственных и муниципальных заказов.

Такая санкция, в рассматриваемом случае не отвечает целям реализации ведения реестра, поскольку совершенная и своевременно устраненная ошибка участника в предоставлении обеспечения исполнения контракта носила незначительный характер и не свидетельствовала о цели уклониться от заключения контракта.

Данный вывод подтверждается судебной практикой ("Обзор судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017).

При этом, заказчик, соблюдая требования Закона о контрактной системе, не имел права предоставить ООО «Виталек» возможности размещения на сайте единой информационной системе в сфере закупок изменений к банковской гарантии, в том порядке, который установлен ст. 70 Закона о контрактной системе.

В связи с изложенным, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о том, что факт уклонения ООО «Виталек» от заключения контракта не является очевидным, и обстоятельства дела не свидетельствуют о его недобросовестности.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 99, ст. 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Липецкого УФАС России

РЕШИЛА:

1. Не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Виталек».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.