

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению обращений на нарушение торгов и порядка заключения договоров (далее-Комиссия), а именно, жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [законодательством](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [законом](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [законодательством](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), на которую приказом № 32 от 15.03.2016 г. возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России 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 N 1211, в составе:

Председателя Комиссии: <....>;

Членов Комиссии: <....>, <....>;

при участии представителя заказчика: <....>, <....> (доверенности);

в отсутствие ООО «Гермес», надлежащим образом уведомленного о дате и времени рассмотрения обращения, направившего ходатайство о рассмотрении в отсутствие представителя;

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Гермес», в связи с уклонением участника закупки от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – ОГАУЗ «Городская Ивано-Матренинская детская клиническая больница», поступило обращение о включении сведений в отношении ООО «Гермес» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением участника закупки - ООО «Гермес» от заключения договора по результатам запроса котировок в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства, извещение № 31907683349.

ООО «Гермес» - лицо, в отношении которого подано обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков, представило письменные пояснения.

Согласно письменных пояснений Представитель ООО «Гермес» пояснил, что общество не имело намерения уклониться от заключения договора, просит не включать в реестр недобросовестных поставщиков, представлены письменные пояснения.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения заказчика, возражения лица, в отношении которого поданы сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

Заказчиком 26.03.2019г. на официальном сайте Российской Федерации в единой информационной системе размещено извещение № 31907683349 о проведении запроса

предложений в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на поставку расходных материалов для генератора электрохирургического ультразвукового GEN11 и для аппарата электрохирургического серии FT Valleylab.

Ознакомившись с вышеуказанной информацией, ООО «Гермес» подана заявка на участие в закупке.

Согласно протокола № 22 от 03.04.2019г. рассмотрения заявок на участие в запросе котировок, поступило две заявки, победителем признано ООО «Гермес».

В соответствии с пунктом 18.1. Положения о закупке заказчика, договор заключается с победителем (единственным участником) запроса котировок в электронной форме на условиях, предусмотренных извещением о проведении запроса котировок в электронной форме и заявкой победителя запроса котировок в электронной форме либо заявкой единственного участника закупки, заявка которого по результатам рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме признана соответствующей требованиям извещения о проведении запроса котировок в электронной форме в порядке, установленном пунктом 21.2 Положения.

Пунктом 21.1. Положения о закупках заказчика, определено, что договор может быть заключен не ранее чем через десять и не позднее чем через двадцать дней, а при осуществлении закупки, предусмотренной подпунктом 2 пункта 5.1 Положения - в срок, не превышающий двадцати рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления Заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) Заказчика, закупочной комиссии, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) Заказчика, закупочной комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки, а при осуществлении закупки, предусмотренной подпунктом 2 пункта 5.1 Положения - в срок не более двадцати рабочих дней, со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Договор заключается только после предоставления участником закупки обеспечения исполнения договора в соответствии с требованиями Заказчика, установленными в извещении об осуществлении конкурентной закупки, документации о конкурентной закупке, пунктом 21.4 Положения.

21.2.1. В течение пяти дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов конкурентной закупки в электронной форме Заказчик размещает на ЭП без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о проведении конкурентной закупки в электронной форме, цены договора, предложенной победителем, (единственным участником) либо предложения о цене за право заключения договора (в случае, если при проведении электронного аукциона цена договора снижена до половины процента начальной (максимальной) цены договора или ниже), информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения победителя (единственного участника) конкурентной закупки в электронной форме или победителя (единственного участника) запроса предложений в электронной форме о качественных, функциональных и экологических характеристиках предмета закупки и об иных условиях исполнения договора, указанных в заявке, окончательном предложении победителя конкурентной закупки в электронной форме.

В течение пяти дней с даты размещения Заказчиком и на ЭП проекта договора победитель (единственный участник) конкурентной закупки в электронной форме подписывает усиленной квалифицированной электронной подписью указанный проект договора, размещает на ЭП

подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный 21.2.3 Положения. В случае если по результатам конкурентной закупки в электронной форме цена договора снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены договора, победитель (единственный участник) соответствующей закупки предоставляет обеспечение исполнения договора в соответствии с пунктом 21.4 Положения.

7. Победитель (единственный участник) конкурентной закупки в электронной форме признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные пунктом 21.2.2 Положения он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя (единственного участника), или не направил протокол разногласий, предусмотренный пунктом 21.2.3 Положения, или, не предоставил обеспечение исполнения договора, предусмотренное документацией о конкурентной закупке, пунктом 21.4 Положения. При этом Заказчик не позднее трех дней с даты признания победителя (единственного участника) конкурентной закупки в электронной форме уклонившимся от заключения договора, составляет и размещает на ЭП протокол о признании такого победителя (единственного участника) уклонившимся от заключения договора, содержащий информацию о месте и времени его составления, о победителе, признанном уклонившимся от заключения договора, о факте, являющемся основанием для такого признания, а также реквизиты документов, подтверждающих этот факт.

Комиссией установлено и документально подтверждено, что запрос предложений в электронной форме № 31907683349 проводился среди участников - только субъектов малого и среднего предпринимательства.

Пунктом 12 закупочной документации установлено требование об обеспечении исполнения договора способом внесения денежных средств на счет заказчика либо предоставлением банковской гарантии.

Итоговый протокол размещен заказчиком в ЕИС 03.04.2019г., проект договора размещен 03.04.2019г. заказчиком на ЭП без своей подписи, последним днем для подписания договора со стороны победителя является 10.04.2019г.

15.04.2019г. протоколом № 22/1 ООО «Гермес» признан уклонившимся от заключения договора, в связи с неподписанием проекта договора, не направлением протокола разногласий, в сроки предусмотренные п. 21.2.2 Положения о закупках заказчика.

Согласно пояснений, ООО «Гермес» подписало ЭЦП проект договора 10.04.2019г. на ЭТП ОТС.RU, однако на площадке произошел сбой, в частности исчезли активные окна, в связи с чем, в адрес ЭТП поступил запрос о факте сбоя.

ООО «Гермес» для обеспечения исполнения договора получило банковскую гарантию, в сумме указанной в извещении о проведении закупки, а также закупило требуемый к поставке товар, что подтверждено документально.

Согласно части 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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое

уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Свобода экономической деятельности не является абсолютным правом и может быть ограничена законом.

Однако сама возможность ограничений, так и характер определяется законодателем не произвольно, а в соответствии с Конституцией Российской Федерации, закрепляющей в статье 55 (часть 3), что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт или акт иного уполномоченного органа своевременно не исполняется (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года №13-П).

В этой связи комиссия антимонопольного органа полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) или к нарушению срока исполнения договора, что в итоге приводит к неэффективному использованию денежных средств.

При этом ни Федеральный закон от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от заключения (подписания) договора антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках № 223-ФЗ либо наличием решения заказчика о признании участника уклонившимся от заключения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком

решения об одностороннем расторжении договора и т.д.

По результатам рассмотрения обращения комиссией антимонопольного органа установлено, что в данном случае, факт нарушения срока подписания договора ООО «Гермес» не свидетельствует о его недобросовестном поведении, и обусловлено объективными причинами, подтвержденными документально.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО «Гермес», срок исполнения договора: 31.12.2019г. не включать сроком на 2 года в реестр недобросовестных поставщиков.

2. Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>