Р Е Ш Е Н И Е

Об отказе во включении сведений о недобросовестном поставщике в Реестр

№ 07-04/2011-059

Дата принятия решения 21 ноября 2011 года город Иваново

Дата изготовления решения 24 ноября 2011 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере размещения заказов (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <…>,

при участии:

- представителя ООО «Ярославская медицинская компания» <…>;

- начальника отдела договорных отношений ГБОУ ВПО «Ивановская государственная медицинская академия» Минздравсоцразвития России <…>,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 07 ноября 2011 года от Государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Ивановская государственная медицинская академия» (далее – заявитель, заказчик, ГБОУ ВПО «ИвГМА» Минздравсоцразвития России), поступили материалы, свидетельствующие о признании ООО «Ярославская медицинская компания» (далее – Общество, победитель) уклонившимся от заключения государственного контракта на поставку медицинского оборудования для кафедры стоматологии ГБОУ ВПО «ИвГМА» Минздравсоцразвития России (далее – государственный контракт) в соответствии с ч. 11 ст. 41.12 Федерального закона от 21.07.2005 года № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о размещении заказов).

Ивановским УФАС России, на основании ч. 8 ст. 19 Закона о размещении заказов и ч. 12 Постановления Правительства РФ от 15.05.2007 № 292 «Об утверждении Положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков и о требованиях к

технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков» (далее – Постановление), было решено провести проверку факта уклонения ООО «Ярославская медицинская компания» от заключения контракта.

Рассмотрев представленные заявителем и Обществом документы, заслушав представителей лиц, участвующих в заседании Комиссии Ивановского УФАС России на предмет решения вопроса о включении сведений относительно ООО «Ярославская медицинская компания» в реестр недобросовестных поставщиков, либо отказе от включения таких сведений в указанный реестр, было установлено следующее.

29 сентября 2011 года ГБОУ ВПО «ИвГМА» Минздравсоцразвития России на официальном сайте РФ (www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения государственного контракта на поставку медицинского оборудования для кафедры стоматологии ГБОУ ВПО «ИвГМА» Минздравсоцразвития России (регистрационный № извещения 0333100004011000119).

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме № 0333100004011000119-3 от 14.10.2011 года ООО «Ярославская медицинская компания» было признано победителем рассматриваемого аукциона.

В соответствии с частью 2 статьи 41.12 Закона о размещении заказов, заказчик, уполномоченный орган в течение четырех дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11 Закона о размещении заказов протокола направляют оператору электронной площадки без подписи заказчика проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником открытого аукциона, с которым заключается контракт, в проект контракта, прилагаемого к документации об открытом аукционе в электронной форме.

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России, представитель заявителя пояснила, что заказчик своевременно исполнил обязанность по направлению оператору электронной площадки проекта контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, в течение одного часа с момента получения проекта контракта оператор электронной площадки направляет проект контракта без электронной цифровой подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика, участнику открытого аукциона в

электронной форме, с которым заключается контракт.

В соответствии с ч. 4 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, в течение пяти дней со дня получения проекта контракта участник открытого аукциона в электронной форме направляет оператору электронной площадки проект контракта, подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника открытого аукциона, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта в случае, если заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Заказчиком в п. 28 информационной карты аукционной документации было установлено требование об обеспечении исполнения государственного контракта, а так же срок и порядок предоставления указанного обеспечения.

В соответствии с п. 19 ст. 41.12 Закона о размещении заказов, в случае, если заказчиком установлено требование обеспечения исполнения контракта, контракт заключается только после предоставления участником открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, безотзывной банковской гарантии, выданной банком или иной кредитной организацией, договора поручительства или передачи заказчику в залог денежных средств, в том числе в форме вклада (депозита), в размере обеспечения исполнения контракта, установленном документацией об открытом аукционе в электронной форме. Способ обеспечения исполнения контракта из указанных в настоящей части способов определяется таким участником открытого аукциона в электронной форме самостоятельно.

ООО «Ярославская медицинская компания» способом обеспечения исполнения государственного контракта выбрало залог денежных средств.

Как следует из документов и сведений, представленных заказчиком в адрес Ивановского УФАС России, а так же пояснений представителя ГБОУ ВПО «ИвГМА» Минздравсоцразвития России, данных на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, от оператора электронной площадки был получен в положенный срок, подписанный победителем государственный контракт и платёжные поручения (№ 649 от 18.10.2011 г. и № 661 от 19.10.2011 г.) в качестве способа обеспечения исполнения контракта. Согласно указанным платежным поручениям размер обеспечения исполнения государственного контракта составил 191 500 руб., что формально не соответствует размеру обеспечения исполнения контракта, установленному заказчиком в аукционной документации (30% от начальной максимальной цены контракта – 175 407, 75 руб.), однако полностью его покрывает. Кроме того, указанные денежные средства были перечислены Обществом на счет оператора электронной торговой площадки – ОАО «Единая электронная торговая

площадка», а не Заказчику.

В соответствии с частью 11 статьи 41.12. Закона о размещении заказов, участник открытого аукциона в электронной форме, с которым заключается контракт, признается уклонившимся от заключения контракта в случае, если такой участник открытого аукциона в срок, предусмотренный частями 4, 4.4. и 4.6. статьи 41.12. Закона о размещении заказов, не направил оператору электронной площадки подписанный электронной цифровой подписью лица, имеющего право действовать от имени участника размещения заказа, проект контракта или протокол разногласий в случаях, предусмотренных настоящей статьей, либо не направил подписанный электронной цифровой подписью указанного лица проект контракта по истечении тринадцати дней со дня размещения на электронной площадке указанного в части 8 статьи 41.11. Закона о размещении заказов, протокола в случае, предусмотренном частью 4.4. статьи Закона о размещении заказов, а также подписанный электронной цифровой подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения контракта при условии, что заказчиком, уполномоченным органом было установлено требование обеспечения исполнения контракта.

Из документов, представленных заказчиком следует, что государственный контракт заключен 02.11.2011 г. с ООО «Колечко» (участник аукциона, сделавший предпоследнее предложение о цене контракта).

В соответствии с частью 4 статьи 19 Закона о размещении заказов, в случае, если контракт заключен с участником размещения заказа, с которым в соответствии с Законом о размещении заказов заключается контракт при уклонении победителя торгов, участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер <...> участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней со дня заключения контракта с указанным участником размещения заказа направляет в уполномоченный на осуществление контроля в сфере размещения заказов федеральный орган исполнительной власти сведения, предусмотренные пунктами 1 – 3 части 3 статьи 19 Закона о размещении заказов, а также выписку из протокола оценки и сопоставления заявок на участие в конкурсе, протокола аукциона либо протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок в части определения победителя торгов, участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер <...> участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, или победителя в проведении запроса котировок, уведомление победителя торгов, участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер <...> участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, или победителя в проведении запроса котировок об отказе от заключения контракта, решение суда о понуждении победителя торгов, участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер <...> участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене

контракта, или победителя в проведении запроса котировок к заключению контракта (при его наличии) и иные свидетельствующие об отказе победителя торгов, участника конкурса, заявке на участие в конкурсе которого присвоен второй номер <...> участника аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене контракта, или победителя в проведении запроса котировок от заключения контракта документы.

На основании вышеуказанных норм Закона о размещении заказов и установленных обстоятельств аукционная комиссия заказчика правомерно вынесла решение о признании победителя открытого аукциона в электронной форме уклонившимся от заключения государственного контракта.

26.10.2011 года заказчиком был опубликован Протокол № 0333100004011000119-4 года об отказе от заключения контракта с победителем открытого аукциона в электронной форме.

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представитель ООО «Ярославская медицинская компания» пояснил, что Общество не уклонялось от заключения государственного контракта, а рассматриваемое нарушение (перечисление денежных средств оператору ЭТП, а не заказчику) произошло ненамеренно, из-за недостаточно внимательного изучения требований аукционной документации. По настоящее время ООО «Ярославская медицинская компания» готово заключить государственный контракт с ГБОУ ВПО «ИвГМА» Минздравсоцразвития России на поставку медицинского оборудования для кафедры стоматологии ГБОУ ВПО «ИвГМА» Минздравсоцразвития России. В подтверждение намерения о заключении контракта победитель представил товарные накладные и счета-фактуры о приобретении Обществом заявленного заказчиком к поставке оборудования.

ООО «Ярославская медицинская компания» в подтверждение своей добросовестной деловой репутации было представлено несколько благодарственных писем от заказчиков. Так же было установлено, что работа с учреждениями здравоохранения является одним из основных направлений деятельности Общества.

ООО «Ярославская медицинская компания» предприняты достаточные меры по представлению доказательств надлежащей деловой репутации и ненамеренности произошедшей ситуации.

Согласно ст. 19 Закона о размещении заказов признание поставщика (исполнителя, подрядчика) уклонившимся от заключения государственного или

муниципального контракта влечет включение сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с ч. 2 приведенной статьи Закона о размещении заказов в реестр включаются сведения об участниках размещения заказа, уклонившихся от заключения государственного или муниципального контракта, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми государственные или муниципальные контракты по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими государственных или муниципальных контрактов.

Анализ вышеприведенных положений Закона о размещении заказов свидетельствует о том, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в размещении заказов в течении двух лет (п. 2 ч. 2 ст. 11 Закона о размещении заказов).

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (Постановления от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, Определения от 07.06.2001 N 139-О, от 07.02.2002 N 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу ч. 3 ст. 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, ограничение прав должно применяться только в той мере, в какой необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, прав и законных интересов других лиц.

С учетом изложенного Комиссия Ивановского УФАС России при рассмотрении

вопроса о включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения заявителем тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Кроме того, вышеуказанную точку зрения, поддерживают Федеральные Арбитражные суды, например, Федеральный Арбитражный суд Московского округа (дело № А-40-6025/11-147-67 от 23.08.2011 года) и Федеральный Арбитражный суд Волго-Вятского округа (дело № А-43-21990/2010 от 17.08.2011 года).

Комиссия Ивановского УФАС России, с учетом вышеизложенных обстоятельств, проанализировала действия Общества, их направленность на заключение государственного контракта, репутацию победителя, в том числе, добросовестность и качественность исполнения государственных и муниципальных контрактов, и установила отсутствие в действиях победителя явных признаков недобросовестного поведения (злоупотребления и умышленности) в рассматриваемом случае.

Заказчик со своей стороны не настаивает на включении ООО «Ярославская медицинская компания» в реестр недобросовестных поставщиков.

При изложенных обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что включение сведений об ООО «Ярославская медицинская компания» в реестр недобросовестных поставщиков нецелесообразно, так как не отвечает принципам и целям применения рассматриваемой санкции.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 17, 19 Закона о размещении заказов Комиссия Ивановского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные ГБОУ ВПО «Ивановская государственная медицинская академия» Минздравсоцразвития России в отношении ООО «Ярославская медицинская компания» (<…>) в реестр недобросовестных поставщиков, не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные

законом.

Подписи членов Комиссии