

Государственное бюджетное
учреждение здравоохранения «...»

Общество с ограниченной
ответственностью «...»

Генеральному директору ООО «...»

«...»

Участнику ООО «...»

Участнику ООО «...»

ООО «РТС-тендер»

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-94/2023

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по делу № 72-РНП/2023

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 19 января 2023 года.

В полном объеме решение изготовлено 23 января 2023 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя
Комиссии: «...» – заместителя руководителя управления – начальника
отдела контроля закупок для государственных и
муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

Членов
Комиссии: «...» – главного специалиста-эксперта отдела контроля
закупок для государственных и муниципальных нужд
Челябинского УФАС России,

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля
закупок для государственных и муниципальных нужд

Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «...» (далее – ГБУЗ «...», заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «...», его участниках, членах коллегиального органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа (далее – ООО «...», участник закупки) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку катетеров для гемодиализа (извещение № 0369200000522000545) (далее – аукцион, закупка), при участии посредством видеоконференц-связи:

- представителя ГБУЗ «...» «...», действующего на основании доверенности от 10.01.2022;

- генерального директора ООО «...» «...», действующего на основании Выписки из ЕГРЮЛ;

- участника ООО «...» «...», действующего на основании Выписки из ЕГРЮЛ,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, антимонопольный орган) поступило обращение ГБУЗ «...» о включении сведений об ООО «...», его генеральном директоре и участниках в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно представленным документам 21.12.2022 объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения в Единой информационной системе в сфере закупок <https://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) извещения о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 499 893 рубля 00 копеек.

Снижение начальной (максимальной) цены по результатам подачи ценовых предложений составило – 56,5%.

Обеспечение исполнения контракта – 49 989 рублей 30 копеек.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) №ИЭА1 от 29.12.2022 контракт заключается с ООО «...».

Проект контракта направлен участнику закупки посредством ЕИС (без размещения на официальном сайте) и электронной площадки (с использованием ЕИС) –

29.12.2022.

Регламентированный срок подписания проекта контракта со стороны участника закупки – 12.01.2023.

Подписанный проект контракта, платежное поручение от 12.01.2023 № 8 на сумму 49 989 рублей 30 копеек и реестровые записи исполненных контрактов № 2666012663521000064, № 2666100219921000074, № 2745301364221000722 размещены на электронной площадке (с использованием ЕИС) – 12.01.2023.

Как следует из Протокола признания участника уклонившимся от заключения контракта №ППУ20_1 от 13.01.2023, размещенного в ЕИС 13.01.2023, участник закупки в срок, установленный Законом о контрактной системе, не представил обоснование предлагаемой цены контракта, предусмотренное частью 9 статьи 37 Закона о контрактной системе.

По факту непредставления обоснования предлагаемой цены контракта из письменных пояснений ООО «...» следует, что ООО «...» при размещении на электронной площадке документов, необходимых для заключения контракта, допустило ошибку и не прикрепило гарантийное письмо о готовности и возможности исполнения контракта.

Также, на заседании Комиссии представитель ООО «...» пояснил о том, что участник закупки не имел умысла уклоняться от заключения контракта. Так, участник закупки в срок, установленный Законом о контрактной системе, разместил на электронной площадке подписанный проект контракта, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта и информацию, подтверждающую добросовестность участника закупки.

При этом участник закупки не отрицает, что из-за нестабильной работы сети «Интерне» участник закупки не разместил одновременно с подписанным проектом контракта сведения, предусмотренные частью 9 статьи 37 Закона о контрактной системе. Указанный довод, подтверждается сведениями, представленными в материалы дела.

Таким образом, по мнению представителя ООО «...», участник закупки не уклонялся от заключения контракта, а, действия по размещению на электронной площадке документов, необходимых для заключения контракта, наоборот, подтверждают, что участник закупки предпринял меры для заключения контракта.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно части 1 статьи 51 Закона о контрактной системе по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя), а в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, с иным участником закупки (далее – участник закупки, с которым заключается контракт) не ранее чем через десять дней (если Законом о контрактной системе не установлено иное) с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), протокола, предусмотренного подпунктом «а» пункта 2

части 6 настоящей статьи, после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе (если требование обеспечения исполнения контракта установлено в извещении об осуществлении закупки). Участники закупки, заявки которых не озованы в соответствии с Законом о контрактной системе, обязаны подписать контракт в порядке, установленном статьей 51 Закона о контрактной системе.

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

Частью 3 статьи 51 Закона о контрактной системе предусмотрено, что не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 статьи 51 Закона о контрактной системе 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 Законом о контрактной системе (за исключением случаев, предусмотренных Законом о контрактной системе). При этом такой участник закупки:

а) в случаях, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, одновременно представляет заказчику информацию и документы, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе;

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 Законом о контрактной системе 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 статьи 51 Закона о контрактной системе, 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 статьи 51 Закона о контрактной системе;

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 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе в случае, если участником закупки, с которым заключается контракт, не выполнены требования, предусмотренные частью 3 (за исключением случая, предусмотренного пунктом 3 части 3 статьи 51, а также случая, если таким участником закупки в срок, установленный частью 3 статьи 51, не выполнены требования пункта 3 части 3 статьи 51 Закона о контрактной системе) и частью 5 статьи 51 Закона о контрактной системе, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения контракта.

Как следует из части 4 статьи 96 Закона о контрактной системе контракт заключается после предоставления участником закупки, с которым заключается контракт, обеспечения исполнения контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Частью 9 статьи 37 Закона о контрактной системе установлено, что если аукцион проводится для заключения контракта на поставку товаров, необходимых для нормального жизнеобеспечения граждан, участник закупки, предложивший цену контракта на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта наряду с требованиями, предусмотренными статьей 37 Закона о контрактной системе, 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.

Из пункта 2 части 10 статьи 37 Закона о контрактной системе следует, что в случае невыполнения таким участником требования, указанного в части 9 статьи 37 Закона о контрактной системе, он признается уклонившимся от заключения контракта.

Таким образом, участник закупки на стадии подписания проекта контракта должен разместить на электронной площадке подписанный проект контракта, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, а также в случаях, предусмотренных статьей 37 Закона о контрактной системе, предоставить заказчику информацию и документы, предусмотренные статьей 37 Закона о контрактной системе.

Как установлено на заседании Комиссии проект контракта направлен участнику закупки посредством электронного документооборота – 29.12.2022, что подтверждается информацией, размещенной в ЕИС.

Регламентированный срок размещения подписанного проекта контракта со стороны участника закупки – 12.01.2023.

Как следует из сведений, размещенных в ЕИС, участник закупки 12.01.2023 разместил на электронной площадке подписанный проект контракта, платежное поручение от 12.01.2023 № 8 на сумму 49 989 рублей 30 копеек и реестровые записи исполненных контрактов № 2666012663521000064, № 2666100219921000074, № 2745301364221000722 в качестве информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, предусмотренной частью 3 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Таким образом, участник закупки при заключении контракта не исполнил требования, предусмотренные частью 3 статьи 51 Закона о контрактной системе, согласно которым участник закупки не позднее пяти рабочих дней, следующих за днем размещения заказчиком в соответствии с частью 2 статьи 51 Закона о контрактной системе, обязан предоставить помимо подписанного проекта контракта информацию и документы, предусмотренные частью 9 статьей 37 Закона о контрактной системе.

Факт уклонения участника закупки от заключения контракта зафиксирован заказчиком в Протоколе признания участника уклонившимся от заключения контракта №ППУ20_1 от 13.01.2023, который размещен в ЕИС 13.01.2023.

Сведения о признании участника уклонившимся от заключения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган – 13.01.2023.

В соответствии с пунктом 2 части 6 статьи 51 Закона о контрактной системе заказчик не позднее одного рабочего дня, следующего за днем истечения срока выполнения участником закупки требований, предусмотренных частями 3 и 5 статьи 51 Закона о контрактной системе:

а) формирует с использованием единой информационной системы и подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и на электронной площадке (с использованием единой информационной системы) протокол об уклонении участника закупки от заключения контракта, содержащий дату подписания такого протокола, идентификационный номер заявки участника закупки, уклонившегося от заключения контракта, указание на требования, не выполненные участником закупки;

б) формирует и направляет в соответствии с порядком, предусмотренным частью 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, в день размещения в единой информационной системе протокола, предусмотренного подпунктом "а" настоящего пункта, обращение о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, заказчиком соблюден порядок признания участника закупки уклонившимся от заключения контракта.

Согласно пункту 14 Постановлению Правительства РФ от 30.06.2021 № 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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)) Комиссия Челябинского УФАС России принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований: к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт; к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Законом о контрактной системе уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

На заседании Комиссии не выявлены нарушения со стороны заказчика. Относительно совершения участником закупки действий, направленных на заключение контракта, на заседании Комиссии установлено, что ООО «...» в срок, установленный Законом о контрактной системе для заключения контракта, разместила на электронной площадке подписанный проект контракта, документ, подтверждающий предоставления обеспечения исполнения контракта, а также информацию, подтверждающую добросовестность участника закупки.

При этом участником закупки не представлено обоснование предлагаемой цены контракта, предусмотренное частью 9 статьи 37 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в материалы дела представлены сведения, свидетельствующие о наличии товара у участника закупки. Также в материалы дела представлены сведения, свидетельствующие о нестабильной работе сети «Интернет» в период с 09.01.2023 по 12.01.2023.

Часть 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) устанавливает, что 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.

Согласно части 3 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В соответствии с пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского

кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» для признания обстоятельства непреодолимой силой (в силу п. 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации) необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

По мнению Комиссии Челябинского УФАС России, на заседании Комиссии не установлены обстоятельства, препятствующие заключению контракта.

Уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность подписания контракта.

Принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных и муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, любое лицо несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с ним как с лицом, признанным победителем закупки.

Действуя в рамках заключения и исполнения государственного контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что от участников, заявляющихся на подобные аукционы, требует большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки, принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств. Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений.

При этом реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Нарушение участником закупки своих обязательств при отсутствии у него намерения уклониться от заключения контракта и предпринявшего меры для его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков (пункт 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017).

Таким образом, нельзя не учитывать действия участника закупки по размещению участником закупки на электронной площадке подписанного проекта контракта, предоставлению обеспечения исполнения контракта, а также информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, предусмотренную действующим законодательством, в срок до признания его в соответствии с Законом о контрактной системе уклонившимся от заключения контракта.

Учитывая изложенное, а также обстоятельства, установленные на заседании Комиссии, Комиссия Челябинского УФАС России считает возможным не включать сведения об ООО «...», его генеральном директоре и участниках в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Государственным бюджетным учреждением здравоохранения «...» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «...» (ИНН «...»), его участников, членов коллегиального органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, в связи с уклонением от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку катетеров для гемодиализа (извещение № 0369200000522000545), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

«...»

Члены комиссии:

«...»

«...»