АРБИТРАЖНЫЙ СУД ГОРОДА МОСКВЫ
115191, г.Москва, ул. Большая Тульская, д. 17
http://www.msk.arbitr.ru
Именем Российской Федерации
Р Е Ш Е Н И Е

г. Москва
19 сентября 2019 г. Дело № А40-158818/19-148-927
Резолютивная часть решения объявлена 12 сентября 2019 года
Полный текст решения изготовлен 19 сентября 2019 года

Арбитражный суд в составе: судьи Нариманидзе Н.А.,
при ведении протокола судебного заседания секретарем Коротковым В.В.
с использованием средств аудиозаписи в ходе судебного заседания.
рассматривает в судебном заседании дело по заявлению Общества с ограниченной ответственностью «МЕДЭКСПЕРТИЗА» (140008, МОСКОВСКАЯ ОБЛАСТЬ, ГОРОД ЛЮБЕРЦЫ, УЛИЦА 3-Е ПОЧТОВОЕ ОТДЕЛЕНИЕ, ДОМ 55, ПОМЕЩЕНИЕ III, ОГРН: 1175027004569, Дата присвоения ОГРН: 21.02.2017, ИНН: 5027249851, КПП: 502701001)
к ответчику: УФАС по Московской области (123423, г. Москва, Карамышевская наб., 44)
третье лицо – Государственное бюджетное учреждение Московской области «Мосавтодор» (143404, Московская область, г. Красногорск, ул. Райцентр, 8А)
о признании недействительным решения УФАС МО по делу № РНП-35447/18 от 08.02.2019 г. о включении в реестр недобросовестных поставщиков в отношении заявителя сроком на два года; об обязании исключить сведения из РНП.

при участии:
от заявителя – Семагина Ю.С., дов. от 30.05.2019 г.; Гудков М.В., дов. 21.02.2017 г., Молчанов В.Ю., дов. от 01.06.2017 г.
от ответчика – Салгириев Д.Х., дов. от 04.04.2018 г.
от третьего лица – Рогачевская Ю.Е., дов. от 16.07.2019 г.

УСТАНОВИЛ:

Общество с ограниченной ответственностью «МЕДЭКСПЕРТИЗА» обратилось в Арбитражный суд г. Москвы с заявлением о признании недействительным решения УФАС МО по делу № РНП-35447/18 от 08.02.2019 г. о включении в реестр недобросовестных поставщиков в отношении заявителя сроком на два года; об обязании исключить сведения из РНП.

Заявитель в судебном заседании поддержал заявленные требования по доводам, изложенным в заявлении.

Представитель ответчика заявленные требования не признает, по доводам изложенным в отзыве.

Представитель третьего лица просит отказать в заявленных требованиях.

Выслушав представителей лиц, участвующих в деле, рассмотрев материалы дела, арбитражный суд установил, что заявленные требования подлежат удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии со ст. 198 АПК РФ, граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

В соответствии с частью 4 статьи 200 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об оспаривании ненормативных правовых актов и действий государственных органов, должностных лиц арбитражный суд в судебном заседании осуществляет проверку оспариваемого акта, оспариваемых действий и устанавливает их соответствие закону или иному нормативному правовому акту, а также устанавливает, нарушают ли оспариваемый акт и действия права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Как следует из материалов дела, 26.11.2018 Заказчиком, Государственным бюджетным учреждением Московской области «Мосавтодор» на сайте Единой информационной системы в сфере закупок www/zakupri.gov.ru размещено извещение и документация о запросе котировок в электронной форме на оказание услуг по проведению ежедневных предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров для нужд ГБУ МО «Мосавтодор». Начальная (максимальная) цена контракта 465 446, 80 рублей.

Извещение № 0348200049718001090 от 26.11.2018 о проведении запроса котировок в электронной форме размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» подало заявку на участие в запросе котировок в электронной форме с указанием цены в размере 338 000,00 рублей. Заявке присвоен идентификационный номер № 104147348.

04.12.2018 опубликован протокол подведения итогов аукциона, в соответствии с которым заявка ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» признана не соответствующей требованиям, установленным Документацией об аукционе.

В протоколе указано, что заявка участника запроса котировок в электронной форме, подавшего с идентификационным номером 104147348 отклонена на основании пункта 1 части 3 статьи 82.4 Федерального Закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок», а именно участником не предложена цена.

08.02.19 комиссией УФАС по городу Москве вынесено решение № РНП-35447/18 о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков об ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА».

В соответствии с Протоколом рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме на право заключить Контракт на оказание услуг по проведению ежедневных предрейсовых и послерейсовых медицинских осмотров для нужд ГБУ МО «Мосавтодор» №348200049718001090 от 04.12.2018 из 2 рассмотренных и допущенных заявок решением Единой комиссии Государственного бюджетного учреждения Московской области «Мосавтодор» по осуществлению закупок победителем признана организация: ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА, которой было предложено наиболее низкое предложение о цене Контракта, что послужило признанию Участника победителем запроса котировок в электронной форме.

Далее, Участнику 10.12.2018 был направлен на подпись проект Контракта.

Заказчиком установлено, что победитель запроса котировок в электронной форме ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» по состоянию на 23 ч. 59 мин. 59 с. 17.12.2018 не разместил в единой информационной системе предусмотренные ч. 3 ст. 83.2 Федерального закона №44-ФЗ документы.

Рассмотрев выявленные факты, Заказчик на основании ч. 13 ст. 83.2. Закона 44-ФЗ принял решение отказаться от заключения Контракта с победителем запроса котировок в электронной форме ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА».

19.12.2018 Заказчиком на электронной площадке «РТС-Тендер» был размещен Протокол о признании победителя запроса котировок в электронной форме - ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» - уклонившимся от заключения Контракта.

Заказчиком было установлено, что победитель запроса котировок в электронной форме ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» не подписал Контракт в регламентированный срок и не предоставил обеспечение исполнения Контракта.

В соответствии с ч. 13 ст. 83.2. Федерального закона 44-ФЗ, победитель электронной процедуры 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 не направил протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Федерального закона 44-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения Контракта.

ГБУ МО «Мосавтодор» в УФАС МО было подано заявление о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА». В ходе рассмотрения Дела МРНП-345447/2018 от 08.02.2019, с учетом анализа представленной в материалы дела документации, УФАС МО было принято Решение - включить ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» в реестр недобросовестных поставщиком.

На Заседании в УФАС Заказчик подтвердил, что 4 декабря 2018 года на электронно-торговой площадке был размещен протокол рассмотрения заявок на участие в запросе котировок в электронной форме № 0348200049718001090 согласно, которому заявка ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» не соответствует требованиям запроса котировок.

Однако, 5 декабря 2018 года в Единой информационной системе опубликован протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок в электронной форме от 04.12.2018 № ПР01 в соответствии с которым, заявка ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» была признана соответствующей требованиям, установленным документацией о запросе котировок, а ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» было признано победителем запроса котировок, что является недопустимым и незаконным со стороны Заказчика.

Таким образом, действия Заказчика при размещении протокола о рассмотрении Заявки ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» свидетельствует о нарушении законодательства и недобросовестности со стороны Заказчика, следовательно, действия Заявителя в рамках проведения закупочной процедуры были добросовестными.

Частями 6, 7 статьи 67 Закона о контрактной системе установлена обязанность заказчика направлять оператору электронной площадки и размещать в единой информационной системе в сфере закупок протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе не позднее даты окончания срока рассмотрения заявок на участие в таком аукционе.

Частью 8 статьи 69 Закона о контрактной системе установлена обязанность заказчика размещать в единой информационной системе в сфере закупок протокол подведения итогов электронного аукциона не позднее рабочего дня, следующего за датой подписания указанного протокола.

Таким образом, Законом о контрактной системе не предусмотрена возможность внесения изменений в протоколы, за пределами срока для его размещения, установленного частями 6, 7 статьи 67, частью 8 статьи 69 Закона о контрактной системе.

По мнению ФАС России, внесение заказчиком изменений в протоколы рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, протоколы подведения итогов электронного аукциона после размещения в единой информационной системе содержит

признаки нарушения Закона о контрактной системе.

В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 26.08.2013 N 728 "Об определении полномочий Федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации" ФАС России является федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля (надзора) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, а также согласование применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

ФАС России уполномочен на осуществление контроля в сфере закупок, за исключением контроля, предусмотренного частями 5, 8 статьи 99 Закона о контрактной системе, и не уполномочен на разъяснение положений Закона о контрактной системе.

Из смысла положений части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалось по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. В настоящей ситуации у Поставщика имелись объективные, независящие от него причины на не подписание контракта в регламентированный срок. И более того Поставщик предприняло все возможные меры для заключения и исполнения данного Контракта.

Согласно ч. 3 ст. 83.2 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» В течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект контракта, размещает на электронной площадке подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо размещает протокол разногласий, предусмотренный частью 4 настоящей статьи. В случае, если при проведении открытого конкурса в электронной форме, конкурса с ограниченным участием в электронной форме, двухэтапного конкурса в электронной форме или электронного аукциона цена контракта снижена на двадцать пять процентов и более от начальной (максимальной) цены контракта, победитель соответствующей электронной процедуры одновременно предоставляет обеспечение исполнения контракта в соответствии с частью 1 статьи 37 настоящего Федерального закона или обеспечение исполнения контракта в размере, предусмотренном документацией о соответствующей электронной процедуре, и 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 в экстренной или неотложной форме, лекарственных средств, топлива).

Таким образом, Участник не является уклонившимся от подписания Контракта по независящим от него причинам.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При принятии решения о включении либо не включении сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков Антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Антимонопольным органом должна проводиться проверка факта уклонения участника закупки от заключения контракта, проведение которой является обязательным в случае непредставления заказчиком документов, однозначно подтверждающих отказ от заключения контракта.

Реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в конкурсах по размещению государственного и муниципального заказов.

Включение сведений об Участнике в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей, как ведения такого реестра, так и Закона о контрактной системе, а также является явно несоразмерным характеру осуществленных действий.

Тем самым антимонопольный орган не должен ограничиваться формальной констатацией нарушения формальных сроков и нарушений, установленных законом.

При принятии решения о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков подлежат установлению обстоятельства его недобросовестного поведения, такие как умысел к не заключению контракта и злоупотребление.

Согласно определению от 17.09.2012 года №ВАС 11617/2012 по делу №А40-68744/2011 Высший арбитражный суд Российской Федерации указал: «Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона «О Контрактной системе». Поскольку действия общества были направлены на заключение государственного контракта, что исключает признаки недобросовестности в его действиях, оснований для признания заявителя недобросовестным, и включения сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков у уполномоченного исполнительного органа не имелось».

Действия Заказчика в подмене протокола рассмотрения заявок нарушают принципы действующего законодательства о контрактной системе и являются незаконными, однако данное обстоятельство не было оценено антимонопольным органом при вынесении оспариваемого решения.

В соответствии со ст.13 ГК РФ ненормативный акт, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина, может быть признан судом недействительным.

Согласно п.1 Постановления Пленума ВС РФ от 01.07.1996 № 6 и Пленума ВАС РФ № 8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» если суд установит, что оспариваемый акт не соответствует закону или иным правовым актам и ограничивает гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, то в соответствии со статьёй 13 ГК РФ он может признать такой акт недействительным.

Учитывая изложенное, суд считает заявленные требования подлежащими удовлетворению.

В соответствии со ст. 110 АПК РФ судебные расходы по госпошлине относятся на ответчика.

Руководствуясь ст. ст. 29, 65, 71, 75, 167-170, 176, 180, 181, 198-201 АПК РФ, суд

РЕШИЛ:

Признать незаконным решение Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве № РНП-35447/18 от 08.02.2019 г. о включении в реестр недобросовестных поставщиков в отношении Общества с ограниченной ответственностью «МЕДЭКСПЕРТИЗА» сроком на два года.

Обязать Управление Федеральной антимонопольной службы по г. Москве области в течение пяти дней с даты вступления решения в законную силу устранить допущенные нарушения прав и законных интересов ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» в установленном порядке.

Взыскать с Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве в пользу ООО «МЕДЭКСПЕРТИЗА» судебные расходы в сумме 3000 руб. 00 коп.

Решение может быть обжаловано в течение месяца со дня принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья Н.А. Нариманидзе

Электронная подпись действительна.
Данные ЭП: Удостоверяющий центр ФГБУ ИАЦ Судебного департамента
Дата 04.04.2019 15:20:53
Кому выдана Нариманидзе Наталья Алексеевна