Решение по жалобе ФГАУ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России в отношении ООО «Трейд Онлайн»

Номер дела: б/н

Тип документа: Решения по жалобам

Управление: Новосибирское УФАС России

Дата публикации: 06.10.2017

Сферы деятельности:

- Антимонопольное регулирование

РЕШЕНИЕ

05.10.2017 г.

Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Волохина И.В. – заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы, председатель Комиссии;

Долженкова Е.В. – начальник отдела контроля органов власти, член Комиссии;

Калинина О.Ю. – главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти, член Комиссии,

рассмотрев представленные ФГАУ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России (ул. Колхидская, 10, г. Новосибирск, 630071) материалы о включении сведений о победителе запроса котировок в электронной форме №7935 (31705329653) ООО «Трейд Онлайн» (ул. Орджоникидзе д. 37/2, оф. 10, г. Новосибирск, 630099) в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителей ООО «Трейд Онлайн» <...> (по доверенности от 03.10.2017), <...> (по доверенности от 03.10.2017), в отсутствие представителя ФГАУ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения обращения.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступило заявление Новосибирского филиала ФГАУ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России о включении в реестр недобросовестных поставщиков участника запроса котировок в электронной форме №7935 (31705329653) ООО «Трейд Онлайн».

ФГАУ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад.С.Н. Федорова» Минздрава России представило следующие сведения об участнике закупки:

Полное наименование: общество с ограниченной ответственностью «Трейд Онлайн».

Сокращенное наименование: ООО «Трейд Онлайн».

Местонахождение: Россия, 630099, г. Новосибирск, ул. Орджоникидзе 37/2, офис 110.

ИНН 5407477533, КПП 540601001

Дата подведения итогов закупки: 25.07.2017

Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг): источники бесперебойного питания (ИБП) Tipp Lite AVRX550UD, Tipp Lite SMX1500LCDT

Коды ОКПД2 27.90.1 Оборудование электрическое прочее и его части

Цена договора 197 944 (Сто девяносто семь тысяч девятьсот сорок четыре) рубля 56 копеек, в том числе НДС.

Валюта договора – российский рубль

Сроки поставки: до 15.09.2017.

По сообщению заявителя, ООО «Трейд Онлайн» уклонился от заключения договора по результатам запроса котировок в электронной форме №7935 (31705329653).

ООО «Трейд Онлайн» представило следующие пояснения (вх. №9433 от 03.10.2017).

17.07.2017г. было размещено извещение о закупке №31705329653 «Поставка источников бесперебойного питания». Способ закупки: Запрос котировок в электронной форме. Заказчик: ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ "МЕЖОТРАСЛЕВОЙ НА УЧНО- ТЕХНИЧЕСКИЙ КОМПЛЕКС "МИКРОХИРУРГИЯ ГЛАЗА" ИМЕНИ АКАДЕМИКА С.Н. ФЕДОРОВА" МИНИСТЕРСТВА ЗДРАВООХРАНЕНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок №*31705329653-01* от 25.07.2017г. победителем запроса котировок было признано ООО «Трейд Онлайн».

ООО «Трейд Онлайн» в рамках данной закупки 18 июля 2017 года было организовано совещание с вендором «Tripp Lite», на котором была установлена возможность поставки источников бесперебойного питания ФГАУ "МНТК "Микрохирургия глаза" им. акад. С.Н. Федорова", а именно были установлены и определены устройства, удовлетворяющие требованиям технического задания. Также были установлены задачи по определению минимально возможной цены и сроки.

26.07.2017г. ООО «Трейд Онлайн» повторно запросило счет у поставщика оборудования и разместило заказ, чтобы оборудование было поставлено в кратчайшие сроки. Таким образом, оборудование прибыло в срок и ООО «Трейд Онлайн» было готово отгрузить его в адрес заказчика по первому требованию. В настоящий момент у общества возникли обязательства перед данным поставщиком за доставку данного оборудования на склад в Новосибирск.

28.07.2017г. от оператора ЭТП «Торги 223» поступил проект договора ООО «Трейд Онлайн» для подписания.

В соответствии с п.10.2 Положения о проведении закупок, Договор с участником закупки, признанным победителем, либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор (далее - участник закупки, обязанный заключить договор), должен быть заключен Заказчиком не ранее чем через 10 (десять) и не позднее чем через 20 (двадцать) дней со дня подписания итогового протокола.

01.08.2017г. сотрудник ООО «Трейд Онлайн» несколько раз в течение дня связывался по телефону с начальником отдела организации закупок для государственных нужд Кокориной Н.Ю. по поводу корректировки договора в части изменения формулировки «товарная накладная и счёт-фактура» на «универсальный передаточный документ (УПД)» и проинформировал, что в такой формулировке договор быть подписан не может. Стороны не пришли к единому мнению и договорились продолжить общение.

02 августа 2017 года сотрудник ООО «Трейд Онлайн», ответственный за подписание данного договора написал заявление на отпуск за собственный счет (по семейным обстоятельствам) по 27 августа и никого не уведомив о необходимости подписания контракта, ушел в отпуск.

Оператор ЭЦП, в т.ч. выполняющий общую функцию контроля, отследить данный контракт не смог, так как письмо с уведомлением от ЭТП «Торги 223» попало в папку «Spam» и не было отображено в общем списке входящих писем. Данная ситуация сложилась по причине того, что мы на этой площадке зарегистрировались впервые 21.07.2017 г. Т.е. за два рабочих дня до конкурса и это косвенно повлияло на сложившуюся ситуацию, т.к. уведомления с электронной торговой площадки попали в СПАМ, а также не предполагалось обеспечение контракта, которое выполняет Оператор ЭЦП. Совокупность данных обстоятельств также повлияла на сложившуюся ситуацию.

21 августа 2017 года после обеда сотрудник, позвонив руководству, уведомил о необходимости подписания контракта, однако 21 августа примерно в 10 ч. 00 мин. в ООО «Трейд Онлайн» произошел технический сбой оборудования (в т.ч. вирусшифровальщик), последствия которого были полностью устранены только 23 августа в 2017 года.

28.08.2017г. ООО «Трейд Онлайн» созванивались с представителем заказчика Кокориной Н.Ю. с рабочего телефона и с мобильного телефона по поводу подписания договора, по итогу чего мы написали письмо в МНТК, подписали договор в бумажном виде и отвезли его 31.08.2017г. заказчику нарочно.

30.08.2017г. был опубликован протокол отказа от заключения контракта №31705329653-02, согласно которому ООО «Трейд Онлайн» признано уклонившемся от заключения контракта (данный протокол был подписан 23 августа 2017г.).

В положении о закупках не регламентирован порядок заключения договора, а именно в каком порядке подписывается договор, в какой форме он направляется, кто первый должен подписать и каким образом это должно быть осуществлено.

Следует отметить, что при недоказанности вины поставщика внесение сведений о нем в РНП недопустимо, о чем приведено в постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 29.04.2016 №09АП-1360/2016 по *делу №*А40-157001l15. Как отметил суд, по существу внесение сведений в отношении общества в РНП является специальной мерой административной ответственности, в связи с чем ФАС России в силу положений ст. 65, 200 АПК РФ должна доказать совершение обществом виновных, недобросовестных действий, направленных именно на умышленное уклонение от исполнения государственного контракта. Согласно постановлению АС Дальневосточного округа от 18.12.2015 №Ф03-5118/2015 по делу №А16-374/2015

антимонопольный орган не должен ограничиться констатацией факта нарушения и обязан исследовать все обстоятельства нарушения, его причины, степень вины участника.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от заключения государственного контракта антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному государственному заказчику (Определение Верховного суда РФ от 29.03.2016 №305-ЭС16-1282 по делу №А40-44497/2015, Определение Верховного суда РФ от 23.09.2016 №305-КГ16-11727 по делу №А40- 188978/2014).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является последствием, санкцией именно за недобросовестное поведение лица, выразившееся в намеренном уклонении от заключения контракта.

Принимая во внимание позицию Конституционного суда РФ, Верховного суда РФ (см. Постановления КС РФ от 30.07.2001 №13-п и от 21.11.2002 №15-П, Определения ВС РФ от 29.03.2016 №305-ЭС16-1282 по делу №А40-44497/2015 и от 23.09.2016 №305-КГ16-11727 по делу №А40-188978/2014), а также требования справедливости, Общество считает, что привлечение его к ответственности в виде включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков будет носить карательный характер, не будет отвечать принципу соразмерности санкции характеру право нарушения и наступившим последствиям.

Технические и организационные препятствия признаются судом обстоятельствами, подтверждающими отсутствие злоупотребления и виновного уклонения от заключения контракта:

- уведомление о поступлении контракта попало в папку «Спам» (Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 16.02.2015 №ФО1- 6290/2014 по делу №А79-4223/2014);

- сбой в работе сети арендодателя, исключившего возможность выхода в Интернет (Постановление АС Уральского округа от 03.02.2015 №*Ф09-9739114* по делу №А07-11398/2014, Постановление АС Дальневосточного округа от 18.12.2015 №Ф03-5118/2015 по делу №А16-374/2015);

- отсутствие в офисе победителя закупки электрической энергии, а также нахождение генерального директора на амбулаторном лечении (Постановление ФАС Дальневосточного округа от 20.03.2014 №Ф03-746/2014 по делу №А51-15061/2013);

- техническая ошибка неопытного сотрудника (Постановление ФАС СевероЗападного округа от 12.09.2013 по делу №А44-259/2013, решение УФАС по Тамбовской области от 28.05.2014 по делу №РНП-68-15/14, решения УФАС по Республике Северная Осетия - Алания от 04.04.2014 по делу №*РНП-15-04114,* УФАС по Ульяновской области от 14.04.2014 по делу №РНП-73-40).

Анализ судебной арбитражной практики показывает, что суды при установлении виновного уклонения от заключения государственного контракта изучают все фактические обстоятельства дела и принимают во внимание причины про пуска срока на заключение контракта.

ООО «Трейд Онлайн» за 5 лет своей работы всегда добросовестно и в срок исполняло принятые на себя обязательства как с государственными, так и коммерческими заказчиками, все

контракты были исполнены без штрафов и пеней.

31.08.2017 данная ситуация была полностью проанализирована с привлечением всех участников ООО «Трейд Онлайн», задействованных в процессе работы с электронными площадками. По итогам была доработана процедура, обновлены все должностные инструкции под роспись, проведено дополнительное обучение сотрудников, сданы экспресс тесты на знание стандартов работы. Менеджеру, по халатности которого произошел этот серьезный инцидент было объявлено дисциплинарное взыскание - выговор (Приказ от 31.08.2017г.).

Включение ООО «Трейд Онлайн» в РНП приведет к значительному сокращению персонала, снижению выплат налогов и поставит сам факт существования предприятия под угрозу, поскольку крупные коммерческие заказчики также ориентируются в своей работе на данный признак.

Рассмотрев представленные документы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

ФГАУ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России проведен запрос котировок №7935 на поставку источников бесперебойного питания. Победителем закупки признано ООО «Трейд Онлайн», что зафиксировано в протоколе проведения указанного запроса котировок от 25.07.2017.

В соответствии с протоколом об уклонении победителя от заключения договора по итогам запроса котировок в электронной форме от 23.08.2017 ООО «Трейд Онлайн» не подписал договор на ЭТП Торги 223 в регламентированный срок до 22 августа 2017.

В соответствии с ч. 10 Положения о закупке товаров, работ, услуг ФГАУ «МНТК «Микрохирургия глаза» им. акад. С.Н. Федорова» Минздрава России участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае, если участник закупки, обязанный заключить договор, не представил Заказчику в срок, не позднее 20 (двадцати) рабочих дней с даты подписания итогового протокола, подписанный со своей стороны договор.

Согласно п. 8.2 Документации запроса котировок в электронной форме договор с участником закупки, признанным победителем, либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупке заключается такой договор (далее – участник закупки, обязанный заключить договор), должен быть заключен Заказчиком не ранее чем через 10 и не позднее 20 дней со дня подписания итогового протокола или размещения извещения о закупке у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя).

Договор с участником закупки, обязанным заключить договор, заключается после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора, соответствующего требованиям документации о закупке, если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было предусмотрено Заказчиком в документации о закупке (п. 8.3 Документации запроса котировок).

Согласно п. 8.4 Документации запроса котировок в случае если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, указанный в пункте 8.2. документации о закупке, подписанный со своей стороны договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, если такое обеспечение должно быть представлено в соответствии с документацией о закупке, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что по смыслу ст. 5 ФЗ от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Правил ведения

реестра недобросовестных поставщиков", утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211, размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника закупки от заключения контракта или выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника размещения заказа отказаться от заключения контракта.

Включение участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков возможно только при наличии в действиях такого поставщика (подрядчика, исполнителя) недобросовестного поведения. При этом недобросовестность юридического лица должна определяться не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

ООО «Трейд Онлайн» представило документы, свидетельствующие о намерении поставить требуемый товар, а также документы, свидетельствующие об уходе работника, ответственного за подписание договора, в отпуск без сохранения заработной платы по семейным обстоятельствам с 03.08.2017 на 25 дней.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о том, что не подписание договора в установленный срок не обусловлено намеренным уклонением ООО «Трейд Онлайн» от подписания такого контракта

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь ст. 5 ФЗ от 18.07.2011 №ФЗ-223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», п. 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства РФ №331 от 30.06.2004., п. 5.7 Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России №30 от 26.01.2011., Постановлением Правительства РФ №1211 от 22.11.2012., Приказом ФАС России от 18.03.2013 №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения сведений об ООО «Трейд Онлайн» (630099, г. Новосибирск, ул. Орджоникидзе 37/2, офис 110, ИНН 5407477533, КПП 540601001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный ФЗ от 18.07.2011 №ФЗ-223 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».