

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-2170/2023

30.10.2023 г.

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:

<...>;

рассмотрев обращение акционерного общества «Аэропорт Толмачево» (вх. № 19416-ЭП/23 от 18.10.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Поставка», уклонившемся от заключения договора на поставку плит железобетонных предварительно напряжённых ПАГ-14 (извещение о закупке № 32312686434),

в отсутствие представителя АО «Аэропорт Толмачево», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения,

в отсутствие представителя ООО «ПОСТАВКА», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступило обращение «Аэропорт Толмачево» (вх. № 19416-ЭП/23 от 18.10.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Поставка», уклонившемся от заключения договора на поставку плит железобетонных предварительно напряжённых ПАГ-14 (извещение о закупке № 32312686434).

Сведения об участнике закупки:

1. Полное наименование: Общество с ограниченной ответственностью «Поставка»;

2. Сведения о месте нахождения юридического лица: страна – Россия;

почтовый индекс – 194363;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. поселок Парголово, Толубеевский пр-д, д. 8, к. 2, стр. 1, помещ. 735н, офис 1а р.м. 2;

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 7802938524.

4. Дата подведения итогов закупки - 08.09.2023.

5. Сведения о договоре: наименование работ: Поставка плит железобетонных предварительно напряжённых ПАГ-14 для АО «Аэропорт Толмачево».

код ОКПД 2 – 23.61.12.165 Плиты специальные аэродромные железобетонные;

валюта - российский рубль,

цена договора – Начальная (максимальная) цена договора: 1 260 000,00 руб., 1 020 000 (Один миллион двадцать тысяч) руб.24 коп.

срок исполнения договора – Поставка товара (товаров) осуществляется единовременно (одной партией), в течение 75 календарных дней со дня подписания Сторонами Договора.

- Код валюты договора: 643 Российский рубль.

Заявитель сообщает следующее.

АО «Аэропорт Толмачево» (далее – Заказчик) 18.08.2023 разместило извещение о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку плит железобетонных предварительно напряжённых ПАГ-14 (извещение № 32312686434).

В соответствии с протоколом подведения итогов запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 08.09.2023 №01-842-23/3, ООО «ПОСТАВКА» признано Победителем закупки, предложившим лучшие условия исполнения договора в соответствии с установленными критериями и порядком оценки и сопоставления заявок, и подавшего заявку, которая отвечает требованиям, установленным в Закупочной документации, с наибольшим рейтингом привлекательности предложения, вследствие чего закупочной комиссией принято решение о заключении договора с Победителем закупки.

Заказчиком в адрес Победителя закупки, посредством ЭТП «Фабрикант», 15.09.2023 направлен проект договора на поставку плит железобетонных предварительно напряжённых ПАГ-14.

Согласно п. 27 Закупочной документации, в случае если Победитель закупки в установленный настоящим пунктом Закупочной документации срок, не представил подписанный со своей стороны договор, либо не представил подписанный с его стороны протокол разногласий в части несоответствия предлагаемого к заключению договора условиям, и (или) обеспечение исполнения договора, если предоставление обеспечения было установлено в п. 31 Информационной карты, он считается уклонившимся от заключения договора.

Согласно п. 31 Приложения №1 к Закупочной документации № 01-842-23 (далее – Информационная карта), установлено требование об обеспечении исполнения договора. Размер обеспечения исполнения договора установлен в размере 80% от цены договора (в размере аванса по договору).

Обеспечение исполнения договора может предоставляться Участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный Заказчиком в

Закупочной документации или путем предоставления независимой гарантии.

Участник закупки, признанный победителем закупки, с которым заключается Договор, не позднее 10 (десяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, должен предоставить Заказчику обеспечение исполнения Договора.

Договор может быть заключен только после представления Участником закупки, с которым заключается Договор, обеспечения исполнения договора.

Если в установленные сроки не предоставлено обеспечение исполнения договора, Участник закупки, с которым заключается Договор, признается не предоставившим обеспечение исполнения договора.

Протокол подведения итогов запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства был размещен в ЕИС 12.09.2023.

Таким образом, в соответствии со ст. 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), датой окончания срока представления обеспечения Победителем закупки является 22.09.2023.

Закупочной комиссией АО «Аэропорт Толмачево» 25.09.2023, на основании п.85.6. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Аэропорт Толмачево», п.27 Закупочной документации №01-842-23, п. 31 Информационной карты, ООО «ПОСТАВКА» признано уклонившимся от заключения договора, в связи с тем, что не предоставило Заказчику обеспечение исполнения обязательств по Договору, в сроки, установленные в Закупочной документации, что подтверждается протоколом уклонения от заключения договора по результатам запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №01-842-23/4.

На адрес электронной почты, указанный в Информационной карте, 20.09.2023 и 21.09.2023, поступили письма Победителя закупки, содержащие информацию о направлении проекта банковской гарантии и просьбу о предварительном согласовании проекта банковской гарантии соответственно.

Однако, в п. 31 Информационной карты присутствует закрытый перечень требований к независимой гарантии, соответствующий ст. 3.4. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ).

Закон 223-ФЗ, Положение о закупке Заказчика и Закупочная документация не содержат права или обязанности Заказчика по предварительному согласованию проектов независимых гарантий.

Вместе с тем, Закон 223-ФЗ устанавливает единые требования в случаях проведения закупочных процедур с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в части обеспечения подаваемых ими заявок и исполнения договоров, и не содержит положений о какой-либо процедуре предварительного согласования проектов независимых гарантий.

Следовательно, предварительное согласование проекта независимой гарантии

не допускается, поскольку может привести к нарушениям принципов, предусмотренных ч. 1 ст. 3 Закона 223-ФЗ.

Кроме того, Победитель закупки вправе был направить Заказчику запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке и получить разъяснения Заказчика в порядке, предусмотренном частями 2, 3 ст. 3.2. Закона 223-ФЗ, однако не сделал этого в части разъяснений необходимых ему для предоставления подписанной независимой гарантии.

На основании вышеизложенного, просит включить сведения об ООО «ПОСТАВКА» (94363, Россия, г. Санкт-Петербург, вн. тер. г. поселок Парголово, Толубеевский пр-д, д. 8, к. 2, ИНН 7802938524) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ООО «ПОСТАВКА» не представило возражения по существу рассматриваемого вопроса.

Рассмотрев представленные документы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

18.08.2023 АО «Аэропорт Толмачево» объявило о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку плит железобетонных предварительно напряжённых ПАГ-14 (извещение № 32312686434).

Дата начала срока подачи заявок - 18.08.2023.

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) - 04.09.2023 17:00.

Дата рассмотрения первых частей заявок - 06.09.2023.

Дата рассмотрения вторых частей заявок - 08.09.2023.

Дата подведения итогов - 08.09.2023.

Начальная (максимальная) цена договора: 1 260 000,00 руб.

Согласно п. 8 протокола подведения итогов запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 01-842-23/3 от 08.09.2023, до участия в закупке было допущено 2 заявки. Согласно п. 10.1 указанного протокола, победителем закупки признан участник (заявка № 5295366-1-1). Согласно п. 10.2 указанного протокола, принято решение заключить договор с победителем – участником закупки (заявка № 5295366-1-1). Рейтинг привлекательности 99,25 %.

15.09.2023 заказчиком в адрес Победителя закупки, посредством ЭТП «Фабрикант», направлен проект договора на поставку плит железобетонных предварительно напряжённых ПАГ-14.

Согласно п. 31 Приложения №1 к Закупочной документации № 01-842-23 (далее – Информационная карта), установлено требование об обеспечении исполнения договора. Размер обеспечения исполнения договора установлен в размере 80% от цены договора (в размере аванса по договору).

Обеспечение исполнения договора может предоставляться Участником закупки по его выбору путем внесения денежных средств на счет, указанный Заказчиком в Закупочной документации или путем предоставления независимой гарантии.

Участник закупки, признанный победителем закупки, с которым заключается Договор, не позднее 10 (десяти) календарных дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, должен предоставить Заказчику обеспечение исполнения Договора.

Договор может быть заключен только после представления Участником закупки, с которым заключается Договор, обеспечения исполнения договора.

Если в установленные сроки не предоставлено обеспечение исполнения договора, Участник закупки, с которым заключается Договор, признается не предоставившим обеспечение исполнения договора.

Протокол подведения итогов запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства был размещен в ЕИС 12.09.2023.

Таким образом, в соответствии со ст. 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), датой окончания срока представления обеспечения Победителем закупки является 22.09.2023.

Как сообщает заявитель, на адрес электронной почты, указанный в Информационной карте, 20.09.2023 и 21.09.2023, поступили письма Победителя закупки, содержащие информацию о направлении проекта банковской гарантии и просьбу о предварительном согласовании проекта банковской гарантии соответственно.

Заказчик указывает, что в п. 31 Информационной карты присутствует закрытый перечень требований к независимой гарантии, соответствующий ст. 3.4. Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 223-ФЗ). Закон 223-ФЗ, Положение о закупке Заказчика и Закупочная документация не содержат права или обязанности Заказчика по предварительному согласованию проектов независимых гарантий. Закон 223-ФЗ устанавливает единые требования в случаях проведения закупочных процедур с участием субъектов малого и среднего предпринимательства в части обеспечения подаваемых ими заявок и исполнения договоров, и не содержит положений о какой-либо процедуре предварительного согласования проектов независимых гарантий. Следовательно, предварительное согласование проекта независимой гарантии не допускается, поскольку может привести к нарушениям принципов, предусмотренных ч. 1 ст. 3 Закона 223-ФЗ. Победитель закупки вправе был направить Заказчику запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке и получить разъяснения Заказчика в порядке, предусмотренном частями 2, 3 ст. 3.2. Закона 223-ФЗ, однако не сделал этого в части разъяснений необходимых ему для

предоставления подписанной независимой гарантии.

Закупочной комиссией АО «Аэропорт Толмачево» 25.09.2023, на основании п.85.6. Положения о закупке товаров, работ, услуг АО «Аэропорт Толмачево», п.27 Закупочной документации №01-842-23, п. 31 Информационной карты, ООО «ПОСТАВКА» признано уклонившимся от заключения договора, в связи с тем, что не предоставило Заказчику обеспечение исполнения обязательств по Договору, в сроки, установленные в Закупочной документации, что подтверждается протоколом уклонения от заключения договора по результатам запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №01-842-23/4.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона № 223-ФЗ 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 в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

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

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

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 принуждения 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 конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Нарушение участником закупки своих обязательств по подписанию договора при отсутствии у него умышленного, виновного и недобросовестного намерения уклониться от его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и доказательств следует, что в действиях ООО «ПОСТАВКА» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от заключения договора, поскольку Общество имело намерение заключить договор.

На основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «ПОСТАВКА» при заключении договора в рамках данной закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения информации об ООО «ПОСТАВКА» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».