

Специализированное автономное
учреждение лесного хозяйства
Вологодской области «Вологодское
лесохозяйственное объединение»
160019, г. Вологда, Кривой переулоч, д. 2
info@vologdaleshoz.ru

ООО «Ординат»

ordinat@internet.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 035/10/5-124/2022

30 марта 2022 года
город Вологда

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы
по Вологодской области (далее – Комиссия УФАС) в составе:

Смышляева И.А. – заместитель начальника отдела контроля органов власти и закупок УФАС, председатель Комиссии УФАС,

Шпякина М.А. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и закупок УФАС, член Комиссии УФАС;

Косоногова Е.А. – старший специалист 1 разряда отдела контроля органов власти и закупок УФАС, член Комиссии УФАС,

в присутствии директора ООО «Ординат» <...>.,

в соответствии с приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», рассмотрела посредством использования видеоконференц-связи обращение Специализированного автономного учреждения лесного хозяйства Вологодской области «Вологодское лесохозяйственное объединение» о включении в реестр недобросовестных поставщиков Общества с ограниченной ответственностью «Ординат»,

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Вологодской области (далее - Управление) в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в Федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила направления сведений), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 г. № 1211, Специализированным автономным учреждением лесного хозяйства Вологодской области «Вологодское лесохозяйственное объединение» (далее – Заказчик) направлено обращение (вх. № 1593/22 от 22.03.2022) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Ординат» (далее – Участник закупки, Общество) в связи с уклонением от заключения договора.

С учетом поступившего обращения, Управлением вынесены уведомления о рассмотрении обращения о включении сведений о недобросовестном участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков № 876/22 от 24.03.2022, 909/22 от 28.03.2022, направленные Заказчику и Участнику закупки посредством электронной почты.

Заседание Комиссии УФАС по рассмотрению настоящего обращения состоялось 30.03.2022 г. посредством использования видеоконференц-связи.

Комиссия УФАС провела проверку сведений, предоставляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления сведений, заслушав пояснения представителя Общества, установила следующее.

Частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) установлено, что 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.

27.01.2022г. в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) опубликованы Извещение, Аукционная документация о проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по капитальному ремонту в здании навеса для л/техники и ремонт прилегающей территории с заменой дорожных плит, закрепленных за ПХС-Ш (далее – Аукционная документация; номер извещения закупки: 322110753000; далее – закупка, аукцион).

Начальная (максимальная) цена аукциона – 3 357 199,20 руб. (три миллиона триста пятьдесят семь тысяч сто девяносто девять руб. 20 коп.), в том числе НДС.

09.02.2022г. в ЕИС размещен протокол подведения итогов процедуры от 08.02.2022г. (далее – Протокол).

Согласно пункту 8 Протокола по результатам подведения итогов аукциона Заказчиком принято решение заключить договор с Участником закупки, предложившим цену договора 2 936 428,00 руб.

В соответствии с пунктом 9 Протокола договор заключается на условиях, предусмотренных документацией о проведении процедуры.

В разделе IV «Проект договора» Аукционной документации содержится договор подряда, которым предусмотрены среди прочих следующие условия:

«6.2. Приемка выполненных работ оформляется с составлением документов установленной формы КС-2, КС-3, а также актов освидетельствования скрытых работ.

Подрядчик вправе приступать к выполнению последующих работ только после приемки Заказчиком скрытых работ по акту освидетельствования.

Ответственным со стороны Заказчика за решение организационно-технических вопросов, приемку выполненных работ и подписание Актов по данному Договору является директор Вологодского селекционно-семеноводческого лесохозяйственного центра - филиала САУ лесного хозяйства ВО «Вологдалесхоз».

Подрядчик вправе приступать к выполнению последующих работ только после приемки Заказчиком скрытых работ по акту освидетельствования.

Заказчик вправе отказать Подрядчику в приемке работ, если их объем, стоимость или качество не подтверждается исполнительной и другой технической документацией, о чём Подрядчику выдается мотивированный отказ»;

7.2. Оплата работ по Договору производится в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания актов КС-2, КС-3 и Акта о приемке законченных работ (Приложение №3 к Договору)».

Заказчик 14.02.2022г. направил проект договора для подписания Участнику закупки.

Участник закупки 16.02.2022г. направил Заказчику протокол разногласий, согласно которому предложил изложить ряд условий проекта договора в следующей редакции:

«6.2. Приемка выполненных работ оформляется с составлением документов

установленной формы КС-2, КС-3, а также актов освидетельствования скрытых работ.

Заказчик в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты представления Подрядчиком документов, осуществляет приемку выполненных работ и подписывает акт о приемке выполненных работ (форма КС-2), справку о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), а также акты освидетельствования скрытых или выполненных работ, либо направляет Подрядчику мотивированный отказ в приемке работ.

Подрядчик вправе приступать к выполнению последующих работ только после приемки Заказчиком скрытых работ по акту освидетельствования.

Ответственным со стороны Заказчика за решение организационно-технических вопросов, приемку выполненных работ и подписание Актов по данному Договору является директор Вологодского селекционно-семеноводческого лесохозяйственного центра - филиала САУ лесного хозяйства ВО «Вологдалесхоз».

Заказчик вправе отказать Подрядчику в приемке работ, если их объем, стоимость или качество не подтверждается исполнительной и другой технической документацией, о чём Подрядчику выдается мотивированный отказ.

Заказчик или уполномоченные им лица имеют право беспрепятственного допуска ко всем видам работ на Объекте в течение всего периода их выполнения и в любое время производства»;

7.2. Оплата работ по Договору, в том числе их отдельных этапов, производится в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания актов КС-2, КС-3 и Акта о приемке законченных работ (Приложение №3 к Договору)».

Заказчиком 16.02.2022г. направлен Участнику закупки проект договора, пункты 6.2, 7.2, которого изложены в следующей редакции:

«6.2. Приемка выполненных работ оформляется с составлением документов установленной формы КС-2, КС-3, а также актов освидетельствования скрытых работ.

После выполнения Подрядчиком всех работ предусмотренных договором Заказчик, в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты представления Подрядчиком документов, осуществляет приемку выполненных работ и подписывает акт о приемке выполненных работ (форма КС-2), справку о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), а также акты освидетельствования скрытых или выполненных работ, либо направляет Подрядчику мотивированный отказ в приемке работ.

Подрядчик вправе приступать к выполнению последующих работ только после приемки Заказчиком скрытых работ по акту освидетельствования.

Ответственным со стороны Заказчика за решение организационно-технических вопросов, приемку выполненных работ и подписание Актов по данному Договору является директор Вологодского селекционно-семеноводческого лесохозяйственного центра - филиала САУ лесного хозяйства ВО «Вологдалесхоз».

Подрядчик вправе приступать к выполнению последующих работ только после приемки Заказчиком скрытых работ по акту освидетельствования.

Заказчик вправе отказать Подрядчику в приемке работ, если их объем, стоимость или качество не подтверждается исполнительной и другой технической документацией, о чём Подрядчику выдается мотивированный отказ.

Заказчик или уполномоченные им лица имеют право беспрепятственного допуска ко всем видам работ на Объекте в течение всего периода их выполнения и в любое время производства»;

7.2. Оплата работ по Договору производится в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты подписания актов КС-2, КС-3 и Акта о приемке законченных работ (Приложение №3 к Договору)».

Данный проект договора Участником закупки не подписан.

Заказчиком 22.02.2022г. составлен и размещен в ЕИС протокол уклонения Участника закупки от заключения договора.

Частью 1 статьи 2 Закона о закупках установлено, что при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными положениями о закупке.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики при закупке товаров, работ, услуг руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

Заказчик осуществляет свою закупочную деятельность с учетом установленной правовой основой закупки товаров, работ, услуг, в том числе Положением о закупке, утвержденным решением Наблюдательного совета САУ лесного хозяйства ВО «Вологдалесхоз» (протокол № 8 от 23.07.2021).

Пунктом 13.1.3 Положения о закупке установлено, что победитель закупки или участник закупки, на которого возлагается обязанность заключения договора, считается уклонившимся от заключения договора в случае непредоставления им в указанные в документации о закупке или извещении о закупке (в случае проведения запроса котировок) сроки подписанного со

своей стороны проекта договора или протокола разногласий.

Пунктом 34 раздела II «Информационная карта» Аукционной документации предусмотрено, что в течение пяти дней с даты направления Заказчиком проекта договора, Исполнитель обязан подписать и направить посредством оператора электронной площадки подписанный проект Договора или протокол разногласий к проекту Договора. Победитель вправе, один раз направить посредством оператора электронной площадки протокол разногласий к проекту договора. В случае если победитель закупки не представил Заказчику подписанный проект договора в указанный срок, Заказчик в праве признать победителя уклонившимся от заключения договора и заключить договор со вторым участником закупки.

В соответствии с пунктом 13.1.1 Положения о закупке Заказчик в течение 5 (пяти) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки, размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора. При этом в такой проект договора, включаются условия, предложенные участником закупки с которым заключается договор. Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Заказчик и участник закупки, с которым заключаются договор, могут проводить преддоговорные переговоры, в том числе путем направления протоколов разногласий. Указанный протокол размещается на электронной площадке. При этом участник закупки, с которым заключается договор, указывает в протоколе разногласий замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации (за исключением запроса котировок) и извещению о закупке и своей заявке на участие в электронной процедуре, с указанием соответствующих положений данных документов (пункт 13.1.7 Положения о закупке).

При проведении преддоговорных переговоров сторонам запрещается принимать решения об изменении существенных условий заключаемого договора, за исключением отдельных случаев, прямо упомянутых в настоящем Положении (пункт 13.1.8 Положения о закупке).

Проведение преддоговорных переговоров не освобождает стороны (как Заказчика, так и участника закупки) от обязанности заключения договора по результатам проведения конкурентной закупки, за исключением отдельных случаев, прямо указанных в настоящем Положении (пункт 13.1.9 Положения о закупке).

Заказчик не обязан учитывать (полностью или частично) замечания участника закупки к положениям проекта договора, за исключением случаев наличия замечаний, касающихся внутренних противоречий в тексте проекта договора, возникших по вине Заказчика (пункт 13.1.10 Положения о закупке).

Договор заключается с использованием электронной площадки на условиях, предусмотренных документацией о закупке, извещением о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается договор, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Положением заявка, окончательное предложение участника закупки не предусмотрены (пункт 13.1.11 Положения о закупке).

Условия договора, заключаемого по результатам проведения аукциона, формируются путем внесения в проект договора (в частности – в те положения проекта договора, которые не определены Заказчиком заранее) условий, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, и сведений о таком участнике закупки (пункт 9.7.5.5 Положения о закупке).

Порядок заключения договора с Победителем закупки предусмотрен в пункте 3.14 раздела I «Общая часть» Аукционной документации.

Пунктом 1 статьи 432 ГК РФ установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В силу специфики проведения закупочных процедур в соответствии с положениями Закона о закупках такие существенные условия формируются Заказчиком в Закупочной (Аукционной) документации.

При этом согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке.

Пунктом 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

По своей сути, сформированная Заказчиком Аукционная документация является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор. При этом проект договора является составной частью такой документации. Участники, принимая участие в такой процедуре, акцептируют оферту, возлагая на себя обязанность по заключению договора с Заказчиком на предложенных в оферте условиях.

Учитывая, что настоящая закупка проведена исключительно среди субъектов малого и среднего предпринимательства, применению подлежат положения

статьи 3.4 Закона о закупках.

Согласно части 29 статьи 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Таким образом, нормами, регламентирующими правовую основу закупок, не предусмотрена безусловная обязанность участника закупки заключить договор на условиях, которые не были прямо предусмотрены размещенным в составе Аукционной документации проектом договора.

В письменных пояснениях Заказчика, представленных Комиссии УФАС указано, что с его стороны была принята редакция пункта 6.2, изложенная Обществом в протоколе разногласий, но в целях исключения двусмысленного толкования, так как в договоре отсутствует частичная оплата и отдельные этапы его исполнения, в начале абзаца добавлена фраза: «После выполнения Подрядчиком всех работ предусмотренных договором».

Представитель Общества пояснил, что измененный Заказчиком проект договора не подписан Участником закупки ввиду того, что в отличие от условия пункта 6.2 проекта договора, размещенного в составе Аукционной документации, буквальное толкование которого не исключало возможность приемки и оплаты частично выполненных подрядных работ, данный проект договора прямо предусматривает приемку и оплату исключительно после выполнения подрядчиком всех работ предусмотренных договором. Возможность получения оплаты за частично выполненные и принятые работы является основным фактором для обеспечения Обществом финансирования полного объема работ, предусмотренных договором.

В данном случае, неподписание Участником закупки измененного проекта договора обусловлено тем, что формулировка добавленной Заказчиком в пункт 6.2 проекта договора фразы фактически меняет порядок расчетных отношений между сторонами.

С учетом возникших разногласий сторон при заключении договора, существенным условием, по которому должно быть достигнуто соглашение, является условие о полной или частичной (этапной) приемке и оплаты выполненных работ. При этом, принимая во внимание содержание проекта договора, размещенного в составе Аукционной документации, самим Заказчиком допускается возможность двусмысленного толкования его условий.

При толковании условий договора в силу абзаца первого статьи 431 ГК РФ судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений (буквальное толкование). Такое значение определяется с

учетом их общепринятого употребления любым участником гражданского оборота, действующим разумно и добросовестно (пункт 5 статьи 10, пункт 3 статьи 307 ГК РФ), если иное значение не следует из деловой практики сторон и иных обстоятельств дела.

Заказчик вопрос о включении Участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков оставил на усмотрение Комиссии, о наличии каких-либо неблагоприятных последствий, вызванных незаключением договора, не заявил. Договор подряда заключен с участником закупки, заявке на участие в закупке которого присвоен второй номер.

Размещение сведений об исполнителе в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения исполнителя от исполнения контракта и выявит обстоятельства, свидетельствующие о направленности его действий на несоблюдение условий договора или уклонение от его исполнения. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от исполнения договора, которое предполагает недобросовестное поведение лица.

Таким образом, безусловным и необходимым фактом для внесения в реестр недобросовестных поставщиков является заведомо намеренное уклонение участника от заключения договора.

Материалы, полученные в рамках рассмотрения настоящего обращения, свидетельствуют о разумности и добросовестности действий Общества относительно возможности толкования условий проекта договора.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия УФАС,

Р Е Ш И Л А:

Основания для включения информации об Обществе с ограниченной ответственностью «Ординат» (ИНН 3507316053; адрес: 160515, Вологодская область, Вологодский район, деревня Борилово, дом 21) в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Председатель Комиссии УФАС
И.А. Смышляева

Члены Комиссии УФАС:
М.А. Шпякина

Е.А. Косоногова

Заключение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.