

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№054/10/5-77/2023

23.01.2023 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 специализированного учебно-научного центра структурного подразделения ФГАУ ВО «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет» (далее - СУНЦ НГУ) (8522-ЭП/22 от 13.01.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об индивидуальном предпринимателе Сергееве <...>, признанном победителем открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 935/ОАЭ-3-СИБ/22 на право заключения договора на поставку фруктов в столовую СУНЦ НГУ (№ в ЕИС 32211848265) и уклонившемся от заключения договора,

в личном присутствии ИП Сергеева М.Д. (паспорт), представителей СУНЦ НГУ <...>, <...>,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступило обращение специализированного учебно-научного центра структурного подразделения ФГАУ ВО «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет» (далее - СУНЦ НГУ) (8522-ЭП/22 от 13.01.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об индивидуальном предпринимателе <...>, признанном победителем открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 935/ОАЭ-3-СИБ/22 на право заключения договора на поставку фруктов в столовую СУНЦ НГУ (№ в ЕИС 32211848265) и уклонившемся от заключения договора.

Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков:

1. Наименование физического лица, которое уклонилось от исполнения договора <...>:

2. Сведения о месте жительства физического лица: страна – Россия; почтовый индекс – <...>;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – <...>.

4. Идентификационный номер налогоплательщика: 525406310457.

7. Дата подведения итогов запроса котировок 29.11.2022.

8. Предмет аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства – поставка овощей в столовую СУНЦ НГУ

9. Дата признания победителя уклонившимся от заключения договора: 19.12.2022.

10. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг) – фрукты - апельсины (ОКПД 2 01.23.13.000) бананы (ОКПД 2: 01.22.12.000), груши (ОКПД 2: 01.24.21.000), лимоны (ОКПД 2: 01.23.12.000), киви (ОКПД 2: 01.25.11.000), яблоки (ОКПД 2: 01.24.10.000), мандарины (ОКПД 2: 01.23.14.000)

валюта договора – Российский рубль.

цена договора 4 923 403,20

срок исполнения договора: с даты заключения договора до 31.12.2023.

код валюты договора – 643 Российский рубль.

СУНЦ НГУ сообщило следующее.

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательство на право заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ № 3-АЭ09-223/2022 от победителем признан участник № 955036.

Заявка № 955036 была подана следующим участником: Индивидуальный предприниматель Сергеев Максим Дмитриевич (ИНН 525406310457, место жительства: 607182, Нижегородская обл., г. Саров, пр-кт. Музрукова, д.22, кв. 132, свидетельство ОГРНИП № 32252750009320, тел.: +7-920-061-2744, e-mail: payne211@list.ru).

Заказчиком в адрес ИП Сергеева М.Д. был направлен проект договора на поставку фруктов в столовую СУНЦ НГУ.

Цена договора, предложенная ИП Сергеевым М.Д., составляет 4 923 403,20 рублей. Цена договора, предложенная ИП Сергеевым М.Д., на 40% ниже начальной (максимальной) цены договора.

По результатам проведения открытого аукциона в электронной форме участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на 25 (двадцать пять) и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора. На основании раздела 9 Документации АЭ09-223/2022, договор заключается при выполнении таким участником одного из следующих условий:

а) предоставление обеспечения исполнения договора в размере десяти процентов от НМЦД, указанной в документации о закупке;

б) предоставление информации, подтверждающей добросовестность такого

участника на дату подачи заявки, а именно информация, содержащаяся в размещенном в Единой информационной системе реестре контрактов (договоров), заключенных Заказчиками с таким участником с указанием предмета, цены договора, информации об участнике и об исполнении договора, которая подтверждает исполнение таким участником до даты подачи заявки на участие в закупке трех договоров (при этом все договоры должны быть исполнены без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). Цена каждого из таких договоров должна составлять не менее 50 (пятидесяти) процентов цены, предложенной участником при заключении договора.

ИП Сергеев М.Д., признанный победителем электронного аукциона, подписал предложенный заказчиком проект договора 05.12.2022г., не выполнив ни одного из вышеуказанных условий.

Согласно п.3 Раздела 10 главы II Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет» (Новосибирский государственный университет, НГУ), утв. решением наблюдательного совета (протокол № 58 от 29.09.2022 г.), Обеспечение исполнения договора и информация, предусмотренная пунктами 1 и 2 настоящего раздела Положения о закупке, предоставляется участником закупки при направлении Заказчику подписанного проекта договора. При невыполнении таким участником, признанным победителем закупки, данного требования, или признании информации, предусмотренной пунктами 1 и 2 настоящего раздела Положения о закупке, недостоверной или необоснованной, или отсутствии по истечении пяти рабочих дней с даты платежного поручения на счету Заказчика средств согласно представленному платежному поручению (его копии) договор с таким участником не заключается, и он признается уклонившимся от заключения договора. Решение о признании такого участника уклонившимся принимается комиссией и оформляется протоколом, который размещается на электронной площадке и в Единой информационной системе (при наличии такой технической возможности).

Заказчиком был составлен и размещен Единой информационной системе протокол об уклонении от заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ.

Согласно п. 5 главы VI Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд СУНЦ ГНУ, утв. решением наблюдательного совета (протокол № 58 от 29.09.2022 г.), в случае если участник закупки, обязанный заключить договор, признан уклонившимся от заключения договора, Заказчик вправе заключить договор с участником закупки, заявке или оферте которого присвоен следующий порядковый номер.

ИП Сергеев М.Д. при рассмотрении Комиссией Новосибирского УФАС России обращения СУНЦ НГУ пояснил следующее.

Для участия в закупках 08.08.2022 ИП Сергеев М.Д. заключил договор №3131 с ИП Кобза Н.И. на оказание услуг, в соответствии с которым ИП Кобза Н.И. осуществляет подготовку документов для участия в торгах. В ходе участия в открытом аукционе в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательство на право заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ № 3-АЭ09-

223/2022 ИП Кобза Н.И проинформировала ИП Сергеева М.Д. о том, что обеспечение по заключаемому по результатам закупки договору не требуется. ИП Сергеев М.Д. пояснил, что не имеет возможности представить обеспечения исполнения договора в размере десяти процентов от НМЦД, указанной в документации о закупке. Представить информацию о заключенных договорах с заказчиками участник также не имеет возможности, поскольку недавно начал вести коммерческую деятельность, при этом пояснил, что готов осуществить поставку товара.

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

СУНЦ НГУ осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Законом о закупках.

15.11.2022 заказчик СУНЦ НГУ разместил на сайте <https://zakupki.gov.ru/> извещение о проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 935/ОАЭ-3-СИБ/22 на право заключения договора на поставку фруктов в столовую СУНЦ НГУ (№ в ЕИС 32211848265).

Начальная (максимальная) цена договора 8 205 672, 00.

Дата начала срока подачи заявок 16.11.2022 00:00 (МСК+4).

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) 23.11.2022 14:00 (МСК+4).

Дата начала срока подачи ценовых предложений 25.11.2022.

Сопоставление ценовых предложений будет проведено по итогам торгов

Дата рассмотрения вторых частей заявок 28.11.2022.

Дата подведения итогов 29.11.2022 (МСК+4).

Согласно протоколу подведения итогов №3-АЭ-233/2022 от 29.11.2022 победителем закупки признан участник №955036, предложивший цену договора 4 923 403, 20 рублей, которая на 25% ниже начальной (максимальной) цены.

Разделом 9 аукционной документации установлено следующее.

9.1. Если начальная (максимальная) цена договора составляет свыше одного миллиона рублей и участником закупки, с которым заключается договор, предложена цена договора, которая на 25 (двадцать пять) и более процентов ниже начальной (максимальной) цены договора, договор заключается при выполнении таким участником следующих условий:

1. если в документации о закупке установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, то только после предоставления таким участником одного из следующего:

а) обеспечения исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о закупке, но не менее, чем 10 (десять) процентов от начальной (максимальной) цены договора;

б) обеспечения исполнения договора в размере, установленном в документации о закупке, а также информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с пунктом 9.2 настоящего раздела, и обоснования предлагаемой цены договора, 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, выполнение работ или оказание услуг по предлагаемой цене.

2. Если документацией о закупке не установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, то только после предоставления таким участником одного из следующего:

а) обеспечения исполнения договора в размере десяти процентов от НМЦД, указанной в документации о закупке;

б) информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с пунктом 9.2 настоящего раздела, и обоснования предлагаемой цены договора, 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, выполнение работ или оказание услуг по предлагаемой цене.

Согласно п. 10 Информационной карты аукциона обеспечение исполнения договора не установлено. Следовательно, договор с ИП Сергеевым М.Д. подлежит заключению после выполнения им следующих условий:

а) обеспечения исполнения договора в размере десяти процентов от НМЦД, указанной в документации о закупке;

б) информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки в соответствии с пунктом 9.2 настоящего раздела, и обоснования предлагаемой цены договора, 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, выполнение работ или оказание услуг по предлагаемой цене.

ИП Сергеев М.Д., признанный победителем электронного аукциона, подписал предложенный заказчиком проект договора 05.12.2022г., не выполнив ни одного из вышеуказанных условий.

ИП Сергеев М.Д. представил Новосибирскому УФАС России договор №3131 от

08.08.2022, заключенный им с ИП Кобзой Н.И. Предметом Договора является оказание Исполнителем Услуг с целью участия Заказчика в закупках для обеспечения государственных и/или муниципальных и/или частных нужд, проводимых на территории Российской Федерации в рамках Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и иными нормами гражданского законодательства.

Предмет договора включает также участие в открытых аукционах в электронной форме от имени Заказчика (ИП Сергеева М.Д.) (п. 1.3.6 указанного договора).

ИП Сергеев М.Д. представил Комиссии Новосибирского УФАС России скриншоты переписки по электронной почте с представителем исполнителя по договору №3131 от 08.08.2022, из которых следует, что участник закупки был проинформирован об отсутствии обеспечения по заключаемому договору, что не соответствует пункту 9 Аукционной документации.

Таким образом, ИП Сергеев М.Д. не исполнил обязательства, предусмотренные 9.1.2 Аукционной документации, в результате представления недостоверной информации представителем его контрагента по договору об оказании услуг ИП Кобзы Н.И.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Закона о закупках 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.

При этом основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения или исполнения 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.

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.

Таким образом, учитывая все 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.

Нарушение участником закупки своих обязательств по предоставлению обеспечения исполнения договора, документов, подтверждающих добросовестность участника закупки 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.

Также при рассмотрении материалов учтены пояснения ИП Сергеева М.Д. о том, что он не имел умысла уклониться от заключения договора.

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об ИП Сергееве М.Д. ранее не включались Федеральной антимонопольной службой в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В связи с изложенным, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в действиях ИП Сергеева М.Д. отсутствует умышленное уклонение от заключения договора и выполнения принятых по нему обязательств.

При таких обстоятельствах, оценивая все имеющиеся факты, комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что на основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ИП Сергеева М.Д. 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 ИП Сергееве <...> в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заключение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>