

Исх. №04-04/2633 от 10.03.2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению жалоб на действия комиссий заказчиков, деятельность которых регламентирована Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

рассмотрев обращение заказчика ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ" (вх. № 2092 от 19.02.2021 г.) о включении сведений в отношении ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" (ИНН: 1660201058, КПП: 166001001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения контракта, который должен быть заключен по результатам проведения электронного аукциона №32009847862 на предмет: Оказание услуг по уборке территории объектов ООО "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ", в присутствии:

- представитель заказчика – <...> – (должностное лицо) (доверенность №61/21 от 26.02.2021 г.);

- представитель ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" – <...> – (должностное лицо) (доверенность от 24.02.2021),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан поступило обращение заказчика ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ" (вх. № 2092 от 19.02.2021 г.) о включении сведений в отношении ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" (ИНН: 1660201058, КПП: 166001001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения контракта, который должен быть заключен по результатам проведения электронного аукциона № 32009847862 на предмет: Оказание услуг по уборке территории объектов ООО "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ".

Извещение о проведении закупки № 32009847862 размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru - 25.12.2020 г.

Начальная (максимальная) цена договора - 13 400 000,40 руб.;

Дата и время окончания подачи заявок - 10.01.2021 г. в 11:00;

Дата подведения итогов - 14.01.2021 г.

В соответствии с протоколом подведения итогов закупки № 32009847862 от 15.01.2021 г. ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" признано победителем закупки с ценовым предложением в 13333000,40 рублей. Указанный протокол был размещен в Единой информационной системе в сфере закупок 15 января 2021 года.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, Положение о закупке является документом,

который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд Общества с ограниченной ответственностью "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ" (далее – Положение), утвержденным единственным участником Общества от 29 декабря 2018 года.

01 февраля 2021 года заказчик направил в адрес ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" проект договора для подписания.

В соответствии с ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки.

Таким образом, крайним сроком для подписания договора победителем закупки явилось 04 февраля 2021 года. В установленный срок, направленный договор подписан не был.

В связи с тем, что в установленный законодательством срок, а именно до 04 февраля 2021 года ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" не подписало направленный договор, заказчиком было принято решение о признании Общества уклонившимся от заключения договора.

В ходе заседания Комиссии Татарстанского УФАС России представитель ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" пояснил, что цели уклониться от подписания договора не было. Указанный договор не был подписан в связи со следующими обстоятельствами: 22 января 2021 года, в адрес заказчика, по электронной почте было направлено письмо с просьбой внести корректировку в проект договора, а именно в пункт 2.1 договора в части указания условия о том, что в связи с тем, что ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" работает по УСН, НДС не применяется. Ответа от заказчика на указанное письмо в адрес ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" не поступило. В случае внесения соответствующей корректировки, Общество готово исполнить контракт в полном объеме.

В соответствии с положениями Письма ФАС России от 22.08.2018 № АД/66562/18 "По вопросу установления требований, к участникам, применяющим различные системы налогообложения (уменьшение или увеличение предложенной максимальной начальной цены на сумму НДС)", с лицом, выигравшим торги, заключается договор по цене, предложенной таким участником на условиях, указанных в заявке победителя, документации о закупке. При этом, требования, предъявляемые к участникам закупочной процедуры, применяются в равной степени ко всем участникам закупки и не могут содержать положения, обязывающие победителя закупки заключить договор по результатам закупки по цене меньшей, чем предложена в ходе проведения закупки.

Кроме того, в ходе заседания Комиссии было установлено, что после установления факта несвоевременного подписания договора со стороны ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" 08 февраля 2021 года заказчиком был заключен договор, как с единственным поставщиком с ООО УК «Астэр» по цене контракта 13.400.000,40 рублей.

Представитель заказчика пояснил, что в соответствии с п. 5.8.3 Положения заказчик вправе заключить договор с единственным поставщиком в случае признания закупки несостоявшейся. Вышеуказанная закупка, ввиду того, что на участие в ней была подана только одна заявка, была признана несостоявшейся, в связи с чем и был заключен вышеуказанный договор.

Вместе с тем, заказчик пояснил, что в обычном порядке, после опубликования итогового протокола, договор направляется в адрес победителя в течение пяти дней, причина направления договора в адрес ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" по настоящей закупке на 16 день в настоящий момент неизвестна.

Комиссия отмечает, что установление Положением возможности заключения контракта с единственным поставщиком в случае признания закупки несостоявшейся, противоречит нормам закона о закупках и приводит к ограничению конкуренции, ввиду того, что возможные участники закупки могут находиться в неравных положениях.

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

Согласно части 3 статьи 5 Закон о закупках перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Согласно пункту 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 7 перечня сведений, включаемых в реестр

недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. N 1211 (далее - перечень), а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию протокола (иного документа, в случае если такой протокол не предусмотрен), на основании которого заключается договор с победителем закупки или участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

в) копию уведомления (при наличии) об отказе от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

г) копию решения суда (при наличии) о понуждении к заключению договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора;

д) иные документы (при их наличии), свидетельствующие об отказе победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора.

Комиссия Татарстанского УФАС России изучив Положение установила, что в соответствии с пунктом 6.4.2.9.1 Положения в случае подачи заявок на закупку только от участников, освобожденных от уплаты НДС, оценка заявок будет проводиться без НДС.

В соответствии с пунктом 19.1 Положения в случаях, указанных в пункте 6.4.2.9 настоящего положения договор заключается заказчиком и победителем по цене, предложенной победителем торговой процедуры, вне зависимости от применяемой победителем системы налогообложения.

Таким образом, по мнению Комиссии заказчик должен был учесть в направляемом проекте договора тот факт, что ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" работает по упрощенной системе налогообложения и, как следствие, не является плательщиком НДС.

Комиссия Татарстанского УФАС России изучив аукционную документацию, иные представленные материалы, пояснения заказчика, победителя закупки, приходит к выводу, о не включении сведений в отношении ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" (ИНН: 1660201058, КПП: 166001001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения контракта, который должен быть заключен по результатам проведения электронного аукциона № 32009847862 на предмет: Оказание услуг по уборке территории объектов ООО "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ".

При принятии решения, Комиссия учитывала тот факт, что ранее обращений о включении ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" в Реестр недобросовестных поставщиков в Татарстанское УФАС России не поступало, кроме того у ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" на исполнении находится ряд контрактов по аналогичному предмету закупки. Согласно информации размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок, контракты исполняются надлежащим образом.

Кроме того, заказчик при направлении контракта не был учтен факт того, что

победитель закупки работает по упрощенной системе налогообложения и как следствие не является плательщиком НДС. Помимо этого, заказчиком договор на подписание в адрес ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" был направлен только лишь на 16 день, то есть у победителя закупки оставалось всего 4 дня для полноценного его изучения и подписания.

Также Комиссия Татарстанского УФАС России отмечает, что Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с п. 4 названных Правил ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляет антимонопольный орган. При уклонении участников размещения заказов от заключения контрактов по результатам открытых аукционов в электронной форме антимонопольный орган осуществляет проверку фактов уклонения участников размещения заказов от заключения контракта и в зависимости от действий, совершенных участниками размещения заказов при заключении контрактов, принимает решения о включении или невключении сведений об участниках в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в неправомерном нарушении положений Закона о закупках и Закона о контрактной системе.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными защищаемым Конституцией Российской Федерации целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

С учетом изложенного при рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения контракта уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

Термин "уклонение от заключения контракта" предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи, с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения победителя аукциона.

В действиях ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" антимонопольным органом не был выявлен факт отсутствия реального намерения заключить и исполнить контракт.

Кроме того, Комиссия Татарстанского УФАС России решила передать материалы настоящего дела в структурное подразделение Татарстанского УФАС России для

рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения дела по фактам нарушения заказчиком – ООО "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ" положений Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 № 135-ФЗ.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках и Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 №1211 Комиссия,

РЕШИЛА:

1) Не включать сведения в отношении ООО "КАЗАНЬ КЛИНИНГ" (ИНН: 1660201058, КПП: 166001001) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением поставщика от заключения контракта, который должен быть заключен по результатам проведения электронного аукциона № 32009847862 на предмет: Оказание услуг по уборке территории объектов ООО "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ".

2) Передать материалы настоящего дела в структурное подразделение Татарстанского УФАС России для рассмотрения вопроса о необходимости возбуждения дела по фактам нарушения заказчиком – ООО "ЧЕЛНЫВОДОКАНАЛ" положений Федерального закона "О защите конкуренции" от 26.07.2006 № 135-ФЗ.

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

Заместитель Председателя Комиссии: <...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)