

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-211/2023

16 февраля 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 посредством ВКС обращение Акционерного общества «Почта России» (далее – АО «Почта России») (вх. № 2207-ЭП/23 от 07.02.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Индивидуальном предпринимателе Симоняне <...>, который был признан победителем открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области (извещение № 32211998097), уклонившимся от заключения договора,

в присутствии представителя АО «Почта России» - <...> (представитель по доверенности <...>),

в присутствии представителя Индивидуального предпринимателя Симоняна <...> – <...> (представитель по доверенности <...>),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение АО «Почта России» (вх. № 2207-ЭП/23 от 07.02.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Индивидуальном предпринимателе Симоняне <...> (<...>, ОГРНИП: 318420500015227, ИНН: 421714484722, Дата присвоения ОГРНИП: 26.02.2018), который был признан победителем открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области (извещение № 32211998097), уклонившимся от заключения договора, в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

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

1. Фамилия, имя, отчество физического лица, которое уклонилось от заключения договора: Симонян <...>.

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

почтовый индекс – <...>;

страна, почтовый индекс, наименования единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта и улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и квартиры, где физическое лицо зарегистрировано по месту жительства – <...>;

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 421714484722;

4. Дата подведения итогов закупки: 18.01.2023;

5. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг) – оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области;

- ОКПД 2: 81.29.12.000 - Услуги по подметанию и уборке снега;

- Российский рубль;

- Максимальное значение цены договора составляет: 900 000,00 руб. (Девятьсот тысяч рублей 00 копеек), включая НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации; общая начальная (максимальная) цена за единицу товара, работы, услуги составляет 5 876,62 руб. (Пять тысяч восемьсот семьдесят шесть рублей 62 копейки), включая НДС в размере ставки, определенной в главе 21 Налогового кодекса Российской Федерации;

- Срок исполнения договора: Договор вступает в силу с даты его подписания и действует до 31.12.2023.г.;

- Код валюты договора: 643 Российский рубль.

АО «Почта России» сообщило следующее.

АО «Почта России» осуществляет свою закупочную деятельность в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» (утвержденного советом директоров АО «Почта России» (протокол от 30.12.2022 № 13-2022)) (далее – Положение).

Отдел по закупочной деятельности Макрорегиона Сибирь в соответствии с Порядком осуществления закупочной деятельности АО «Почта России» (утвержденного Приказом АО «Почта России» от 30.12.2022 № 627-п» (далее - Заказчик), осуществляющим закупочную деятельность для филиалов Макрорегиона Сибирь АО «Почта России».

На основании заявки УФПС Кемеровской области Заказчик разработал документацию открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на «Оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области» (далее – Аукцион), после чего, 28.12.2022г., разместил закупку на ЭТП РТС-тендер (извещение № RTS454-22043551400567) и на официальном сайте Единой информационной системы (извещение № 32211998097).

По итогам Аукциона, Индивидуальный предприниматель Симонян <...> признан победителем аукциона (Протокол заседания комиссии по рассмотрению вторых частей заявок и подведению итогов открытого аукциона в электронной форме № RTS454-22043551400567 (номер извещения на ОС ЕИС 32211998097) от 18.01.2023 г.), а 23.01.2023г. Заказчиком на площадке ЭТП РТС-тендер Победителю направлен проект Договора № 51/23-Ф42-32211998097 (далее - Договор).

Регламентированный срок подписания договора участником установлен 27.01.2023.

Участником 27.01.2023г. на ЭТП РТС-тендер был размещён протокол разногласий. Рассмотрев данный протокол, Заказчиком 31.01.2023г. был направлен отказ учесть в протоколе разногласий замечания, так как протокол разногласий не содержал замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации о закупке и заявке Победителя в электронной форме на электронной площадке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Новый регламентированный срок подписания договора участником установлен 02.02.2023 г.

До установленного срока договор № 51/23-Ф42-32211998097 победителем не был подписан.

Учитывая вышеизложенное и согласно п. «а» ч. 8.4.1 ст. 8.4. Положения, Участник закупки признан уклонившимся от заключения договора. На основании чего Заказчиком оформлен Протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения договора по результатам проведения закупки открытого аукциона в электронной форме № RTS454-22043551400567 (номер извещения на ОС ЕИС 32211998097) от 03.02.2023г. 10:00 время НСК.

Согласно п. 8.4.4. Положения, и учитывая изложенное, Заказчик направляет сведения об участнике в федеральный орган исполнительной власти в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 №1211.

Информация, необходимая для включения в реестр недобросовестных поставщиков:

1. Наименование: Индивидуальный предприниматель Симонян<...>;
2. Место нахождения: <...>, Email: capital.investstroy@gmail.com, Телефон +7 9617049000;
3. ИНН: 421714484722;
4. Объект закупки: Оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области;
5. Дата рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № RTS454-22043551400567 (номер извещения на ОС ЕИС 32211998097) - 16.01.2023г.;
6. Дата рассмотрения вторых частей заявок и подведению итогов открытого

аукциона в электронной форме № RTS454-22043551400567 (номер извещения на ОС ЕИС 32211998097) – 18.01.2023г.;

7. Дата признания победителя уклонившимся от заключения договора по итогам аукциона в электронной форме: 03.02.2023г. (Протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения договора по результатам проведения закупки открытого аукциона в электронной форме № RTS454-22043551400567 (номер извещения на ОС ЕИС 32211998097)).

8. Сведения о договоре: оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области;

ОКПД 2: 81.29.12.000 - Услуги по подметанию и уборке снега;

Валюта договора: рубль;

Цена договора: 900 000,00 руб. (Девятьсот тысяч рублей 00 копеек);

Начальная (максимальная) цена за единицу УСЛУГ: 5 876,62 руб. (Пять тысяч восемьсот семьдесят шесть рублей 62 копейки);

Срок исполнения договора: Договор вступает в силу с даты его подписания и действует до 31.12.2023 г.;

Код валюты договора: 643 Российский рубль.

На основании изложенного, заявитель считает необходимым рассмотреть вопрос о внесении участника Индивидуальный предприниматель Симонян <...> уклонившегося от заключения Договора по результатам проведения аукциона «Оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области» (извещение RTS454-22043551400567 (номер извещения на ОС ЕИС 32211998097)) в Реестр недобросовестных поставщиков.

Индивидуальный предприниматель Симонян <...> представил следующие пояснения по существу рассматриваемого вопроса.

Комиссия заказчика при проведении аукциона в электронной форме МСП по оказанию услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объекте УФПС, извещение о проведении, которого размещено на электронной площадке РТС-тендер www.rts-tender.ru закупка № RTS454- 22043551400567, в ЕИС № 32211998097 при рассмотрении вторых частей заявок отклонила заявку ООО «МедиаСофитГрупп».

В соответствии с Протоколом заседания комиссии по рассмотрению вторых частей заявок и подведению итогов открытого аукциона в электронной форме № RTS454-2204355140056 от 18.01.2023 г. участник ИП Симонян <...>, заявке которого присвоен порядковый номер 2, был признан победителем с указанием, что заявка № 2 соответствует требованиям документации о закупке и предложение о общей цене за единицу товара (работ, услуг).

Данные действия не могут быть признаны законными.

Согласно п. 3.1.1. Документации открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области (далее – Документация аукциона), Заявка является предложением участника о заключении договора (офертой) и у участника аукциона возникает обязанность заключить договор на условиях документации и его предложения.

Согласно п. 6.2.2. Документации аукциона участник закупки не допускается к участию в аукционе в случае несоответствия заявки на участие в закупке требованиям документации и(или) извещения, оформления заявки с нарушением требований извещения и(или) документации.

В техническом задании на оказание услуг по вывозу снега с объектов почтовой связи УФПС Кемеровской области в пункте 3 описаны услуги, цели и задачи, а именно обеспечение качественного оказания услуг на объектах филиала в объеме и с периодичностью согласно Приложениям № 1 и № 2 к настоящему Техническому заданию.

Объем запрашиваемых услуг определен в виде механизированной очистки территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС по всей территории Кемеровской области.

Однако в поданная ИП Симонян <...> заявка не отвечает требованиям аукциона. В тексте заявки указано, что заявка подается на оказание услуг по механизированной очистке территории и вывозу снега (без чистки кровли) по г. Новокузнецку.

Фактически размещенная заказчиком Оферта не может считаться принятой поскольку заявка (акцепт) не являлся полным и нарушал требования Документации аукциона.

Согласно ч. 1 ст. 438 Гражданского кодекса РФ, акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

Поскольку заявка (акцепт) ИП Симонян <...> не может считаться

Согласно пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках заказчики руководствуются принципами равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки. Принцип равноправия, в силу пункта 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках, предполагает недопустимость предъявления различных требований к участникам закупки, находящимся в одинаковом положении, в отсутствие к тому причин объективного и разумного характера. Системное толкование приведенных положений законодательства о закупках позволяет прийти к выводу о том, что при формулировании условий конкурсной документации заказчиком должны быть сформулированы такие правила оценки предложений, которые позволят обеспечить равенство участников гражданского оборота и единство подхода к оценке ценовых предложений.

По данным основаниям в адрес Заказчика был направлен протокол разногласий, в

ответ на который Заказчик дал ответ, что в размещенных на аукционе документации и приложениях к нему не указано, что Заказчик допускается какое-либо частичное оказание услуг.

Однако заказчик не дал пояснений в части правового регулирования акцепта, который был дан не был полным и безоговорочным.

В соответствии с п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 № 49 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора» существенными условиями, которые должны быть согласованы сторонами при заключении договора, являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах существенными или необходимыми для договоров данного вида.

Существенными также являются все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (абзац второй пункта 1 статьи 432 ГК РФ), даже если такое условие восполнялось бы диспозитивной нормой.

В п. 11 информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» указано, что заявление стороны договора о необходимости согласования какого-либо условия означает, что такое условие является существенным для данного договора.

Договор не может быть признан недействительным на том основании, что не согласованы его существенные условия. Такой договор является незаключенным (п. 1 указанного информационного письма).

Согласно ст. 702 Гражданского кодекса РФ, по договору подряда подрядчик обязуется по заданию другой стороны (заказчика) выполнить определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик - принять результат работ и оплатить его.

В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы (пункт 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации). По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки) (пункт 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Таким образом, на основании пункта 1 статьи 702 и пункта 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации существенными условиями договора подряда являются предмет (содержание, виды и объем подлежащих выполнению работ), а также начальный и конечный срок их выполнения.

Поскольку в заявке ИП Симоняна содержалось указание об изменении предмета договора, поданная заявка не может быть признана акцептом.

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

28.12.2022 АО «Почта России» в ЕИС опубликовало извещение № 32211998097 о проведении открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № RTS454-22043551400567 от 16.01.2023 г., до окончания срока подачи заявок на участие в аукционе было подано 3 (Три) заявки - № 1, № 2 и № 3. Заявка № 3 была отклонена в связи с тем, что первая часть заявки не соответствовала условиям документации, а именно, на основании пп. г) п. 5.4.1 ст. 5.4 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России». Так, заявка на участие в аукционе содержала сведения об участнике аукциона, что не соответствовало п.п. 3.4.1 документации о проведении аукциона.

Согласно протоколу заседания комиссии по рассмотрению вторых частей заявок и подведению итогов открытого аукциона в электронной форме № RTS454-22043551400567 (номер извещения на ОС ЕИС 32211998097) от 18.01.2023 г., до участия в аукционе было допущено 2 заявки, победителем признан участник, подавший заявку № 2 (заявка ИП Симонян <...>).

Регламентированный срок подписания договора участником установлен 27.01.2023.

27.01.2023 г. участник, признанный победителем данного открытого аукциона вместо подписания договора на ЭТП РТС-тендер разместил протокол разногласий.

Рассмотрев данный протокол, Заказчик 31.01.2023 г. направил отказ учесть в протоколе разногласий замечания, так как протокол разногласий не содержал замечания к положениям проекта договора, не соответствующим документации о закупке и заявке Победителя в электронной форме на электронной площадке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Новый регламентированный срок подписания договора участником установлен 02.02.2023 г.

До установленного срока договор № 51/23-Ф42-32211998097 победителем не был подписан.

В связи с изложенным, на основании п. «а» ч. 8.4.1 ст. 8.4 Положения заказчик оформил Протокол признания участника закупки уклонившимся от заключения договора по результатам проведения закупки открытого аукциона в электронной форме № RTS454-22043551400567 (номер извещения на ОС ЕИС 32211998097) от 03.02.2023 г.

Согласно пояснениям ИП Симонян <...> и заказчика, ИП Симонян <...> при подачи первой части заявки на ЭТП начал кнопку «согласен с условиями закупки», но при этом также подгрузил файл, в котором указал, что заявка подается на оказание услуг по механизированной очистке территории и вывозу снега (без чистки кровли) по г. Новокузнецку.

По мнению ИП Симонян <...>., заказчик увидев данную заявку должен был либо

отклонить ее как несоответствующую требованиям документации и (или) извещения либо, в случае его победы на аукционе, заключить с ним договор на часть работ, указанную им в заявке, а именно, на оказание услуг по механизированной очистке территории и вывозу снега (без чистки кровли) по г. Новокузнецку.

По мнению заказчика, ИП Симонян <...> нажав кнопку «согласен с условиями закупки» на ЭП, дал согласие на выполнение всего объема работ, то есть согласился с тем, что в случае признания его победителем, он заключит договор на оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области.

Согласно пояснениям ИП Симонян <...> во второй части заявки также был приложен файл, в котором указано, что заявка подается на оказание услуг по механизированной очистке территории и вывозу снега (без чистки кровли) по г. Новокузнецку. Умысла на уклонение от подписания данного договора не имел, что по мнению ИП Симонян <...> также подтверждается направлением заказчику 27.01.2023 г. на ЭП РТС-тендер протокола разногласий.

Согласно пояснениям заказчика, у заказчика отсутствовали основания для отклонения первой части заявки № 2 (заявки ИП Симонян <...>) по следующим обстоятельствам.

Так, согласно п. 5.7.12 Положения о закупках цена заявки и иные условия заявки, указанные участниками в электронных формах на ЭП, имеют преимущество перед сведениями, указанными в загруженных на ЭП электронных документах.

Согласно п. 3.4.1 Информационной карты аукционной документации первая часть заявки на участие в аукционе должна содержать предложение в отношении предмета закупки: согласие на ОКАЗАНИЕ УСЛУГ на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств ЭП).

То есть, в данном случае предметом договора было оказание услуг по механизированной очистке территории от снега, вывозу снега и очистке кровель от снега и наледи на объектах УФПС Кемеровской области. Предмет договора на лоты разбит не был, а включал весь объем работ.

При этом согласно п. 3.4.1 Информационной карты аукционной документации в первой части заявки требовалось дать лишь согласие на ОКАЗАНИЕ УСЛУГ на условиях, предусмотренных аукционной документацией и не подлежащих изменению по результатам проведения аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств ЭП). То есть прикрепление отдельного файла, содержащего условия выполнения договора со стороны участника не требовалось. И указанное согласие, данное участником с применением программно-аппаратных средств ЭП, в силу п. 5.7.12 Положения о закупках имело преимущество по сравнению с условиями, изложенными в приложенном в первой части заявки файле.

При этом проверка сведений, изучение предложения участника, изложенное в

прикрепленном через ЭТП файле при подачи первой части заявки осуществляется тогда, когда заказчик по условиям документации о закупке просил представить параметры товара, условия выполнения работ, оказания услуг. В данном случае заказчик этого не требовал, а от участника требовалось лишь согласие на выполнение всего объема работ.

При этом во второй части заявки проверялись лишь сведения, представленные участником в соответствии с п. 3.4.2 Информационной карты аукционной документации.

При этом, заказчик пояснил, что при указанных обстоятельствах п. 8.10.1 аукционной документации также не содержал оснований для отклонения второй части заявки ИП Симонян <...>

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.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

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 конституционному 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 ИП Симонян <...> не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от заключения договора, поскольку ИП Симонян <...> имел намерение заключить договор, но на условиях, не соответствующих закупочной документации.

На основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ИП Симонян <...> 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,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения информации об Индивидуальном предпринимателе Симоняне <...> (654055, Россия, Кемеровская область, Новокузнецк г, Томский проезд, дом 26, ОГРНИП: 318420500015227, ИНН: 421714484722, Дата присвоения ОГРНИП: 26.02.2018) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>