

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№ 054/10/5-145/2023

06 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 видеоконференцсвязи обращение ОАО «РЖД» (1475-ЭП/23 от 27.01.2023г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Сигаеве С.Г., признанным победителем запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3529/ЗКТЭ-ЦДМВ/22 на право заключения договора поставки питьевой воды и уклонившимся от заключения договора,

в присутствии

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области поступило обращение ОАО «РЖД» (1475-ЭП/23) от 27.01.2023г о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Сигаеве С.Г., признанным победителем запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3529/ЗКТЭ-ЦДМВ/22 на право заключения договора поставки питьевой воды и уклонившимся от заключения договора

Информация, необходимая для включения в реестр недобросовестных поставщиков: о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

1) Информация о закупке: Запрос котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3529/ЗКТЭ-ЦДМВ/22 на право заключения договора поставки питьевой воды (далее - Закупка).

2) Сведения о месте нахождения ИП Сигаев (юридический адрес): <...>

3) Идентификационный номер ИП Сигаев - ИНН <...>

4) Дата подведения итогов закупки: 15.12.2022 (протокол подведения итогов от 05.12.2022 № 3529/ЗКТЭ-ЦДМВ/22/1).

5) Сведения о Договоре:

- Наименование услуг: поставка питьевой воды;

- Код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности ОКПД 2 11.07.11.111 - Воды минеральные природные столовые; 11.07 - Производство безалкогольных напитков; производство упакованных питьевых вод, включая минеральные воды. Эта группировка не включает: - производство воды питьевой, напитков безалкогольных для детского питания, см. 10.86.7 3;

- Валюта договора – российский рубль (RUB) код валюты договора - 643 4. Цена Договора – 140,00 (без учета НДС);

- Срок оказания услуг по Договору – с даты подписания договора, но не ранее 01.12.2023 и не позднее 31.12.2023г.

ОАО «РЖД» сообщает следующее.

15 декабря 2022 г. ИП Сигаев С.Г. по электронной почте направил в адрес ОАО «РЖД» письмо об отказе от заключения договора.

На основании пункта 3.1.6 извещения об осуществлении запроса котировок подавая заявку, Участник подтверждает, что ознакомился с условиями запроса котировок, согласен с ними и возражений не имеет.

Согласно протоколу заявка для участия в закупке подана ИП Сигаевым С.Г. 21 ноября 2022 г. в 12:11 (по московскому времени). В соответствии с пунктом 3.1.10 извещения об осуществлении запроса котировок котировочные заявки рассматриваются как обязательства участников.

Заказчик вправе требовать от победителя запроса котировок заключения договора на условиях, предложенных в его котировочной заявке. Согласно пунктам 3.13.1 – 3.13.3 извещения об осуществлении запроса котировок участник запроса котировок вправе отозвать свою заявку, либо внести в нее изменения не позднее даты окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок.

Таким образом, ИП Сигаев С.Г. имел возможность внести изменения в заявку или отозвать её в срок до 06:00 (по московскому времени) 22 ноября 2022 г., но не воспользовался этим правом. Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, Участник, согласившись с условиями проведения закупки, подал соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора является обязанностью, а не правом Участника, исходя из положений статьи 5 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц». Таким образом, в действиях ИП Сигаев С.Г. усматриваются признаки недобросовестного поведения участника гражданского оборота.

ИП Сигаев С.Г. представил следующие пояснения по существу рассматриваемого вопроса (вх. № 1890-ЭП/23 от 02.02.2023г.).

ОАО «РЖД», разместило информацию о закупке № 3529/ЗКТЗ- ЦДМВ/22 по лоту № 3 в 2022 году с начальной максимальной ценой 45000 (сорок пять тысяч рублей) за 300 штук питьевой бутилированной воды объемом 18.9 литра, по цене 150 рублей за одну бутылку. ИП Сигаев Сергей Геннадьевич принял участие в торгах 21 ноября 2022 года в 12:11 (по московскому времени) с указанием цены 140 рублей без НДС за один бутылку продукции.

Спустя сутки 23 ноября 2022года в 18:15 по омскому (15:15 по московскому времени), ИП Сигаеву С.Г. позвонил сотрудник ОАО «РЖД» сообщив о том, что была допущена ошибка, а именно указана цена за единицу товара, а не общая цена контракта.

На вопрос о возможности отзыва данного предложения, или отмены заявки, в связи с тем, что исполнение договора с общей ценой в 140.00 рублей будет невозможным, заказчик пояснил о невозможности данных действий.

После признания комиссией ИП Сигаева С.Г. победителем 15 декабря 2022года, ИП Сигаев С.Г. был вынужден отказаться от заключения контракта, ввиду объективных, очевидных причин.

Указанная ошибочно цена в 140.00 рублей, за единицу товара, а не за цену договора (45000 рублей) должна была вызвать сомнения у членов комиссии, так как она составила 0,32% от цены договора, и снижение на 99,68% от цены лота.

Предложение демпинговой цены является основанием для отклонения заявки.

В соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» комиссия отклоняет заявку участника с предложением о демпинговой цене договора (цене лота), если по итогам проведенного анализа представленных в составе заявки обоснования, расчета, заключения, комиссия пришла к выводу о том, что снижение цены договора (цены лота) достигается за счет сокращения налогов и сборов, в том числе налогов, предусмотренных специальными налоговыми режимами, в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, а также за счет невыполнения требований, предусмотренных законодательством РФ и принятыми во исполнение его нормативными правовыми актами (п. 231 Положения).

Комиссия при обнаружении предложений, стоимость которых ниже среднеарифметической цены всех поданных участниками предложений более чем на 15 процентов, имеет право запросить дополнительные разъяснения порядка ценообразования и обоснованности такого снижения цены, а при отсутствии обоснованных разъяснений - отклонить поданное предложение, (п. 232 Положения).

По договору поставки бутилированной воды № 4619808 заключенный со сроком действия с 2021 года по 31 декабря 2022 года между ИП Сигаевым С. Г. и ОАО «РЖД» с ценой 190 рублей за единицу продукции без НДС, поставщиком добросовестно были полностью выполнены все условия договора поставки.

Ситуация произошла без какого-либо умысла, направленного на недобросовестную конкуренцию, причиной послужила ошибка (человеческий фактор).

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

14.11.2022г. ОАО «РЖД» было опубликовано извещение о проведении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в

электронной форме № 3529/ЗКТЭ-ЦДМВ/22 на право заключения договора поставки питьевой воды.

Дата окончания подачи заявок: 22.11.2022г.

В части лота № 3 установлено, что начальная (максимальная цена) договора составляет 45 000 руб. без учета НДС/ 54 000 руб. с учетом НДС за 300 единиц товара.

Согласно протоколу от 05.12.2022 г. № 3529/ЗКТЭ-ЦДМВ/22/1 для участия в закупке были поданы заявки со следующими ценовыми предложениями:

Заявка № 1 (ИП Сигаев) – 140 руб.;

Заявка № 2 - 45 000, руб.;

Заявка № 3- 39 000 руб.

На основании вышеизложенного, ИП Сигаев С.Г. признан победителем торгов по лоту № 3.

15 декабря 2022 г. ИП Сигаев С.Г. по электронной почте направил в адрес ОАО «РЖД» письмо об отказе от заключения договора.

Протоколом от 27.12.2022 г. № 3529/ЗКТЭ-ЦДМВ/22/2 признан уклонившимся от заключения договора.

На заседании Комиссии Новосибирского УФАС России ИП Сигаев С.Г. пояснил, что не имел умысла уклониться от заключения договора, объяснив отказ технической ошибкой (человеческий фактор), в результате которой при подаче заявки вместо общей цены договора, им была указана цена за единицу товара. Он сообщил, что, как только выяснил, что это ошибка и необходимо было указать общую цену, то сразу попытался связаться с Заказчиком и отменить свою заявку, но Заказчик сообщил, что технической возможности отмены нет.

Давая оценку вышеизложенным обстоятельствам необходимо отметить следующее.

В соответствии с п. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», В реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Согласно абз. 1 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 № 1211, данные Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), в том числе, сведений о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) 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.

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 п. 1 ст. 310 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами или иными

правовыми актами.

В соответствии с п. 1 ст. 463 Гражданского кодекса Российской Федерации, если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи.

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.

При таких обстоятельствах, оценивая все имеющиеся факты, а также довод ИП Сигаева С.Г. об отсутствии у него умысла уклониться от заключения договора, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что сведения в отношении ИП Сигаева С.Г., в соответствии статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

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 Сигаеве С.Г. <...> 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.