ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№ 054/10/5-1071/2022

20 июня 2022 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 открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее – ОАО «РЖД») (вх. № 8522-ЭП/22 от 10.06.2022 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Трест Питания» (далее – ООО «Трест Питания»), признанном победителем открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 935/ОАЭ-З-СИБ/22 на право заключения договора оказания услуг по обеспечению деятельности детских оздоровительных лагерей дирекции социальной сферы ЗСЖД (№ в ЕИС 322111211562) и уклонившемся от заключения договора,

в присутствии ....

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ОАО «РЖД» (вх. № 8522-ЭП/22 от 10.06.2022 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Трест Питания» (далее – ООО «Трест Питания»), признанном победителем открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 935/ОАЭ-З-СИБ/22 на право заключения договора оказания услуг по обеспечению деятельности детских оздоровительных лагерей дирекции социальной сферы ЗСЖД (№ в ЕИС 322111211562) и уклонившемся от заключения договора.

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

1. Наименование: общество с ограниченной ответственностью «Трест Питания»;

2. Место нахождения: Российская федерация, 630124, Новосибирская область, город Новосибирск, ул. Есенина, д. 1а. этаж 1, помещение кафе, телефон: <...> адрес электронной почты: <...>

3. ИНН: 5401998843;

4. Объект закупки: право заключения договора оказания услуг по обеспечению деятельности детских оздоровительных лагерей дирекции социальной сферы ЗСЖД.

5. Дата подведения итогов закупки 12.05.2022

6. Код ОКПД2: 87.90.11.000 – Услуги социальные с обеспечением проживания для детей и молодым людям прочие;

7. Код ОКВЭД2: 87.90 – Деятельность по уходу с обеспечением проживания прочая;

8. Валюта договора: Российский рубль;

9. Цена договора: Начальная (максимальная) цена договора составляет 82 767 782,10 (восемьдесят два миллиона семьсот шестьдесят семь тысяч семьсот восемьдесят два) руб. 10 коп. без учета НДС, 99 321 338,52 (девяносто девять миллионов триста двадцать одна тысяча триста тридцать восемь) руб. 52 коп. с учетом НДС;

10. Цена договора, предложенная Участником: 81 526 265, 37 (восемьдесят один миллион пятьсот двадцать шесть тысяч двести шестьдесят пять) руб. 37 коп.

11. Срок исполнения договора: ноябрь 2022 г.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона № 223-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

ОАО «РЖД» сообщило следующее.

ОАО «РЖД» 11 марта 2022 г. опубликовано извещение об осуществлении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 935/ОАЭ-З-СИБ/22 на право заключения договора оказания услуг по обеспечению деятельности детских оздоровительных лагерей дирекции социальной сферы ЗСЖД (№ в ЕИС 322111211562).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 82 767 782,10 (восемьдесят два миллиона семьсот шестьдесят семь тысяч семьсот восемьдесят два) руб. 10 коп. без учета НДС, 99 321 338,52 (девяносто девять миллионов триста двадцать одна тысяча триста тридцать восемь) руб. 52 коп. с учетом НДС.

На электронной площадке ООО «РТС-тендер» https://www.rts-tender.ru (далее - ЭТЗП) 13 мая 2022 г. опубликован протокол 935/ОАЭ-З-СИБ/22/2 о признании ООО «Трест Питания» (ИНН 5401998843) (далее - Участник) победителем закупки.

Согласно пункту 3.20.5 документации заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах направляет участнику закупки, с которым заключается договор проект договора посредством ЭТЗП.

Проект договора направлен Участнику в соответствии с пунктом 3.20.5 документации 17 мая 2022 г., т.е. в течение 7 рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах.

Согласно пункту 3.20.6 документации участник закупки, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в документации), иные документы, если документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. В случае непредставления подписанного договора, перечисленных документов в установленный срок, участник признается уклонившимся от заключения договора, если иное не установлено документацией.

Однако в установленные документацией сроки Участник не представил подписанный со своей стороны договор и обеспечение исполнение договора. Протокол разногласий или письма с объяснением причин невозможности подписания договора в адрес заказчика Участником также не направлялись.

В связи с этим 25 мая 2022 г. на ЭТЗП опубликован протокол № 935/ОАЭ- З-СИБ/22/З о признании Участника уклонившимся от заключения договора.

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».

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны. Поведение одной стороны может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Порядок направления в Федеральную антимонопольную службу России информации об участниках закупок, уклоняющихся от заключения договора с заказчиком, определен Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211(далее - Правила).

Пунктом 2 Правил предусмотрено, что 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 направляет в уполномоченный орган предусмотренные Правилами сведения.

ООО «Трест Питания» в ходе рассмотрения дела представило следующие пояснения по существу рассматриваемого вопроса.

ООО «Трест Питания», действуя на основании п. 3.20.3 закупочной документации, не подписало своевременно договор, вследствие чего ООО «Трест Питания» признали уклонившимся от подписания договора.

ООО «Трест Питания» не имело намерения уклониться от подписания договора, сорвать закупку или не исполнить обязательства по договору, позднее подписание договора объясняется условием, установленным в п. 3.20.3 аукционной документации, согласно которому договор по результатам аукциона заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения на сайтах итогового протокола.

ООО «Трест Питания» 24 мая 2022 г. внесло платеж в счет обеспечения договора, 25 мая платеж прошел, что подтверждается платежным поручением № 121 от 24.05.2022 г. К моменту, когда ООО «Трест Питания» хотело разместить доказательства внесения обеспечения исполнения договора на электронной торговой площадке, его уже признали уклонившимся от подписания договора.

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

11 марта 2022 года на сайте https://company.rzd.ru (Раздел «Закупки и торги»), а также на сайте www.rts-tender.ru размещен открытый аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 935/ОАЭ-3-СИБ/22 на право заключения договора оказания услуг по обеспечению деятельности детских оздоровительных лагерей дирекции социальной сферы ЗСЖД.

Указанная закупка проводится в соответствии с Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

Дата окончания срока подачи заявок - «18» апреля 2022 г., подведение итогов закупки - «12» мая 2022 г.

В итоговом протоколе, размещенном на площадке «РТС-тендер» 13.05.2022г., определен победитель аукциона, участник закупки № 2 - ООО «Трест питания».

Порядок заключения договора установлен пунктом 3.20 закупочной документации.

Согласно пункту 3.20.3 Документации договор по результатам аукциона заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения на сайтах итогового протокола. 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 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 закупки, оператора ЭТЗП.

Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола

на сайтах направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП (п. 3.20.5 Документации).

Участник аукциона, с которым заключается договор, посредством программно-аппаратных средств ЭТЗП должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной документации), иные документы, если аукционной документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. В случае непредставления подписанного договора, перечисленных документов в установленный срок, участник признается уклонившимся от заключения договора, если иное не установлено аукционной документацией (п.3.20.7 Закупочной документации).

17.05.2022 ОАО «РЖД» в адрес ООО «Трест Питания» направлен проект договора.

Срок для подписания победителем договора истек 22.05.2022.

Заказчиком ОАО «РЖД» соблюдены сроки направления проекта договора, в соответствии с пунктами 3.20.3, 3.20.5, 3.20.7 Закупочной документации.

Обеспечение исполнения договора предоставлено участником 24.05.2022 – по истечение установленного Закупочной документацией срока.

25.05.2022 ООО «Трест Питания» было признано уклонившимся от заключения договора по результатам открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 935/ОАЭ-З-СИБ/22 на право заключения договора оказания услуг по обеспечению деятельности детских оздоровительных лагерей дирекции социальной сферы ЗСЖД.

Как установлено Комиссией Новосибирского УФАС России, ранее ООО «Трест Питания» участия в закупках не принимало, в связи с чем не было полностью осведомлено о процедуре заключения договора. При этом, отсутствие умысла уклониться от подписания договора подтверждается фактом внесения обеспечения исполнения договора.

Кроме того, намерение ООО «Трест Питания» подписать договор также подтверждается тем, что общество ранее подавало в Новосибирское УФАС России жалобу на действия ОАО «РЖД», обжаловав признание общества уклонившимся от заключения договора.

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.

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, исполнителях) является санкцией за недобросовестное поведение

участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

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 конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Уклонение от подписания договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупочной процедуры, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил для заключения контракта, т.е. создает условия, влекущие невозможность его подписание.

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.

По результатам рассмотрения обращения комиссией антимонопольного органа установлен факт нарушения ООО «Трест Питания» своих обязательств по подписанию договора, вместе с тем, в данном случае сам по себе факт указанного нарушения обществом не свидетельствует о его намеренном

недобросовестном поведении, поскольку по фактическим обстоятельствам дела ООО «Трест Питания» предпринимало меры для подписания договора, предоставив обеспечение исполнения договора.

Исходя из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и доказательств следует, что в действиях ООО «Трест Питания» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от заключения договора, поскольку Общество имело намерение заключить договор.

Также при рассмотрении материалов учтены пояснения ООО «Трест Питания» о том, что общество готово заключить договор и не имело умысла уклониться от заключения договора.

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об ООО «Трест Питания» (ИНН 5401998843) ранее не включались Федеральной антимонопольной службой в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В связи с изложенным, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в действиях ООО «ТрестПитания» (ИНН 5401998843) 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 ООО «Трест Питания» (ИНН 5401998843) 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 ООО «Трест Питания» (ИНН: 5401998843, КПП 540101001, ОГРН: 1205400019175, юридический адрес: 630124, Российская Федерация, Новосибирская область, город Новосибирск, ул. Есенина, д. 1а. этаж 1) 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.