

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№ 054/10/5-165/2023

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 обращение федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет» - специализированного учебно-научного центра Университета (далее – СУНЦ НГУ, (вх. № 1542/23 от 27.01.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о признанном уклонившимся от заключения договора индивидуальном предпринимателе Борунове <...> (далее – ИП Борунов Ш.Д.), которому по результатам ранжирования был присвоен второй порядковый номер открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ (извещение от 15.11.2022 г. № 32211848324 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) и с которым договор подлежал заключению в связи с уклонением победителя закупки от заключения договора,

в присутствии <...>

и в отсутствии <...>

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение федерального государственного автономного образовательного учреждения высшего образования «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет» - специализированного учебно-научного центра Университета (далее – СУНЦ НГУ, (вх. № 1542/23 от 27.01.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о признанном уклонившимся от заключения договора индивидуальном предпринимателе Борунове <...> (далее – ИП Борунов Ш.Д.), которому по результатам ранжирования был присвоен второй порядковый номер открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ (извещение от 15.11.2022 г. № 32211848324 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) и с которым договор подлежал заключению в связи с уклонением победителя закупки от заключения договора.

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

Наименование товаров: Овощи - морковь столовая (ОКПД 2 01.13.41.110), картофель продовольственный (ОКПД 2: 01.13.51.120), рук репчатый (ОКПД 2: 01.13.43.110), свекла столовая (ОКПД 2: 01.13.49.110), капуста белокочанная (ОКПД 2: 01.13.12.120), чеснок (ОКПД 2: 01.13.42.000).

Валюта - российский рубль, код по ОКВ - 643 RUB;

Начальная (максимальная) цена договора - 2 594 356,00 (два миллиона пятьсот девяносто четыре тысячи триста пятьдесят шесть рублей 00 копеек).

Срок исполнения договора - с даты заключения договора по 31.12.2023.

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-АЭ10- 223/2022 от 29.11.2022 победителем признан участник № 955287.

Участник №955287 уклонился от заключения договора. 19.12.2022 Заказчиков был составлен и размещен в Единой информационной системе протокол об уклонении участника №955287 от заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ,

Согласно п.5 главы VI 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.), 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.

21.12.2022 Заказчик разместил в Единой информационной системе проект договора с участников, которому по результатам ранжирования был присвоен 2 порядковый номер (участник №956000).

Заявка №956000 была подана следующим участником: Индивидуальный предприниматель Борунов <...>.

Согласно п.1 главы VI 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.), договор по результатам закупки, за исключением запроса оферт и закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), 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 закупки. В случае необходимости одобрения органом управления

Заказчика в соответствии с 2023-1009 законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) Заказчика, комиссии, 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, оператора электронной площадки.

В установленные сроки ИП Борунов Ш.Д. проект договора не подписал.

Цена договора, предложенная ИП Боруновым Ш.Д. составляет 1 686 331,40 рублей, что на 35% 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 АЭ10-223/2022, 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 Борунов Ш.Д. также не выполнил ни одного из вышеуказанных условий.

Согласно п.3 Раздела 10 главы II Положения о закупке товаров, работ, услуг 2023-1002 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 счет 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).

01.09.2023 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 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.), 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.

Договор заключен 20.01.2023 с участником закупки, заявке которого присвоен № 3 по результатам ранжирования - ООО «ПРОДОПТ НСК».

ИП Борунов Ш.Д. предоставил следующие пояснения по существу рассматриваемого вопроса. (вх. №2012-ЭП/23 от 03.02.2023г.)

ИП Борунов Ш.Д. 5 лет участвует в торгах и является добросовестным поставщиком по государственным контрактам. Множество заключенных и исполненных договоров без замечаний со стороны заказчиков говорит само за себя и является лучшим доказательством добросовестности как участника торгов. Все это преимущественно объекты социального значения: школы, интернаты, больницы, детские дома, которые индивидуальный предприниматель обеспечивает свежими овощами и фруктами, а также другим продовольствием.

Ответчик имеет большое количество исполненных контрактов и договоров.

Индивидуальный предприниматель отрицает факт наличия умысла и намерений уклониться от заключения, данное нарушение совершено не преднамеренно. Возникли проблемы с жестким диском, который пришлось отнести в мастерскую, где пробуют восстановить информацию (большое количество переназначенных секторов, диск практически не читается).

Вероятность восстановления/копирования данных низка. У ИП нет наемных сотрудников. Обширный функционал по закупке, оформлению документов и по доставке овощей осуществляется самостоятельно.

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

15.11.2022 г. СУНЦ НГУ (далее - Заказчик) в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку

овощей в столовую СУНЦ НГУ (извещение № 32211848324 на сайте www.zakupki.gov.ru).

СУНЦ НГУ осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ).

Согласно Извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме среди субъектов малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ, начальная (максимальная) цена договора составляет 2 594 356 (два миллиона пятьсот девяносто четыре тысячи триста пятьдесят шесть) рублей 00 копеек.

Согласно итоговому протоколу от 29.11.2022 № 3-АЭ10-223/2022, заявка участника под номером 955287 – признана победителем.

Участник №955287 уклонился от заключения договора. 19.12.2022 Заказчиком был составлен и размещен в Единой информационной системе протокол об уклонении участника №955287 от заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ.

Согласно п.5 главы VI 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.), 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.

21.12.2022 Заказчик разместил в Единой информационной системе проект договора с участником, которому по результатам ранжирования был присвоен 2 порядковый номер (участник №956000).

Заявка №956000 была подана следующим участником: Индивидуальный предприниматель Борунов <...>.

Согласно п.1 главы VI 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.), договор по результатам закупки, за исключением запроса оферт и закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), 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 закупки. В случае необходимости одобрения органом управления Заказчика в соответствии с 2023-1009 законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе

действий (бездействия) Заказчика, комиссии, 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, оператора электронной площадки.

В установленные сроки ИП Борунов Ш.Д. проект договора не подписал.

Цена договора, предложенная ИП Боруновым Ш.Д. составляет 1 686 331,40 рублей, что на 35% 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 АЭ10-223/2022, 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 Борунов Ш.Д. также не выполнил ни одного из вышеуказанных условий.

Согласно п.3 Раздела 10 главы II Положения о закупке товаров, работ, услуг 2023-1002 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 счет 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).

01.09.2023 Заказчиком был составлен и размещен Единой информационной системе протокол об уклонении от заключения договора на поставку овощей в столовую СУНЦ НГУ.

Таким образом, ИП Борунов Ш.Д. не исполнил обязательства, предусмотренные 9.1.2 Аукционной документации, из-за отсутствия технической возможности, в связи с поломкой компьютера.

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.

При рассмотрении материалов учтены пояснения ИП Борунова Ш.Д. о том, что он не имел умысла уклониться от заключения договора. Незаключение договора обусловлено, в том числе, отсутствием наемных работников, поломкой компьютера и совершено не преднамеренно.

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об ИП Борунове Ш.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 Борунова Ш.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 Борунове Ш.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 Индивидуальном предпринимателе Борунове <...> 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.