

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-110/2024

22 января 2024 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 Муниципального унитарного предприятия г. Новосибирска «Горводоканал» (далее – МУП г. Новосибирска «Горводоканал») (вх. № 330/24 от 11.01.2024 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ПАРТНЕР-СК» (далее – ООО «ПАРТНЕР-СК»), которое было признано победителем аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по пошиву рукавиц и перчаток (извещение № 32312910922 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере торгов) и уклонилось от заключения договора,

в отсутствие представителя МУП г. Новосибирска «Горводоканал», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения,

в присутствии представителей ООО «ПАРТНЕР-СК» - <...> (представитель по доверенности от 19.01.2024 г.), <...> (представитель по доверенности от 19.01.2024 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (вх. № 330/24 от 11.01.2024 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об «ПАРТНЕР-СК» (194100, Россия, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. муниципальный округ Сампсониевское, Большой Сампсониевский пр-кт, д. 68, литера Н, офис 515, помещ. 21-Н, ОГРН: 1137847390460, Дата присвоения ОГРН: 16.10.2013, ИНН: 7802839820, КПП: 780201001), которое было признано победителем аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по пошиву рукавиц и перчаток (извещение № 32312910922 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере торгов) и уклонилось от заключения договора, в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работу, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках).

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

1. Наименование юридического лица, которое уклонилось от заключения договора: общество с ограниченной ответственностью «ПАРТНЕР-СК».

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

- почтовый индекс – 194100;

- наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Россия, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. муниципальный округ Сампсониевское, Большой Сампсониевский пр-кт, д. 68, литера Н, офис 515, помещ. 21-Н;

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 7802839820;

4. Дата подведения итогов закупки: 27.11.2023 г.;

5. Сведения о договоре:

- наименование товаров (работ, услуг) – наименование товаров (работ, услуг) - наименование товаров (работ, услуг): Оказание услуг по пошиву рукавиц и перчаток;

- код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: 14.12.30.150;

- код валюты договора: 643 Российский рубль;

- цена договора - 1 063 312,84 рублей.

МУП г. Новосибирска «Горводоканал» сообщило следующее.

Настоящим заявлением заказчик направил информацию и документы для включения сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный ст.5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в связи с уклонением от заключения договора победителем закупки.

МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (далее – Заказчик) 31.10.2023 разместил извещение о проведении аукциона в электронной форме «Оказание услуг по пошиву рукавиц и перчаток» (извещение №32312910922). В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме от 27.11.2023 победителем признано ООО «ПАРТНЕР-СК». Заказчиком 04.12.2023 в адрес Участника направлен проект договора на оказание услуг по пошиву рукавиц и перчаток.

В соответствии со ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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. Согласно п. 9.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг МУП г. Новосибирска «Горводоканал» по результатам конкурентной процедуры закупки договор заключается с победителем не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола. В случае, если участником закупки не подписан договор, такой участник закупки считается уклонившимся от

заключения договора.

Однако победитель конкурентной закупки ООО «ПАРТНЕР-СК» до настоящего времени договор не подписал, и не направил протокол разногласий. Заказчик признал победителя закупки ООО «ПАРТНЕР-СК» (ИНН 7802839820) уклонившимся от заключения договора.

ООО «ПАРТНЕР-СК» представило следующие пояснения по существу рассматриваемого вопроса.

31 октября 2023 года МУП г. Новосибирска «Горводоканал» в единой информационной системе размещено извещение № 32312910922 о проведении аукциона в электронной форме на оказание услуг по пошиву рукавиц и перчаток.

27 ноября 2023 года Заказчиком в единой информационной системе опубликован итоговый протокол проведения электронного аукциона №2894859, в соответствии с которым ООО «Партнер-СК» было признано победителем электронного аукциона.

В соответствии с пунктом 23 Информационной карты электронного аукциона следует, что Договор по результатам проведенной конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС 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.

04 декабря 2023 года Заказчиком в адрес ООО «Партнер-СК» для подписания единоличным исполнительным органом направлен проект Договора без своей электронной цифровой подписи.

Соответственно, последний день подписания Договора ООО «Партнер-СК» приходилось на 17 декабря 2023 года (воскресенье, т.е. нерабочий день).

В соответствии с статьей 193 Гражданского кодекса РФ следует, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, последним днем для подписания ООО «Партнер-СК» направленного Заказчиком Договора приходилось на 18 декабря 2023 года, т.е. первый рабочий день после выходного дня- понедельник.

В соответствии с пунктом 3.1. предполагаемого к подписанию Договора следует, что Исполнитель предоставляет Заказчику, для согласования образцы средства защиты по одному экземпляру по каждой позиции в соответствии с Техническим заданием до подписания Договора. Поставка Товара осуществляется по адресу: РФ, Новосибирская область, г. Новосибирск, Бердское шоссе 2/1.

14 декабря 2023 года ООО «Партнер-СК» руководствуясь пунктом 3.1. Договора поставило в адрес Заказчика для согласования образцы средства защиты по одному экземпляру по каждой позиции в соответствии с Техническим заданием до подписания Договора.

14 декабря 2023 года Заказчиком составлен акт и письмо от 14.12.2023 года, которым указал на несоответствие техническому заданию образцов предполагаемого к поставке товара.

Сразу же после этого, ООО «Партнер-СК» обратилось в ряд организаций, которые являются производителями предполагаемого к поставке товара (перчаток и рукавиц) с просьбой изготовить перчатки в соответствии техническими характеристиками к Договору, однако все производители сообщили нам, что указанный товар они готовы изготовить исключительно по специальному заказу и исключительно в объеме вдвое превышающем объем, необходимый заказчику согласно Договору и технического задания.

Соответственно, ООО «Партнер-СК» сообщило об этом заказчику посредством устного разговора.

Однако, несмотря на это 20 декабря 2023 года Заказчиком в единой информационной системе опубликован протокол признания ООО «Партнер-СК» уклонившимся от заключения Договора.

Из смысла положений части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации следует, что лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

В Определении Верховного Суда Российской Федерации от 19.02.2015 года за номером №301-КГ15-632 указано: «...при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам арбитражного судопроизводства. Тем более, что антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией...».

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 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, 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.

Правовая позиция, выраженная в Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 18.07.2008 № 10-П, не исключает, что федеральный законодатель, учитывая социальные, экономические и иные факторы, а также исходя из неоднородного характера соответствующих правоотношений, вправе прибегать к их регулированию с использованием правовых средств не только в рамках одной отраслевой модели. Однако, такое правовое регулирование, во всяком случае, не может не учитывать конституционные принципы справедливости, юридического равенства, пропорциональности и соразмерности, вводимых мер конституционно значимым целям и их согласованности с системой действующего правового регулирования.

В силу статей 17 (часть 3), 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

В связи с этим, любое негативное последствие, установленное законодателем за нарушение желаемой модели поведения, требует установления контролирующим органом вины, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков Антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в конкурсах по размещению государственного и муниципального заказов.

Тем самым антимонопольный орган не должен ограничиваться формальной констатацией нарушения формальных требований, установленных законом. При принятии решения о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков подлежат установлению обстоятельства его недобросовестного поведения, такие как умысел к неисполнению контракта или злоупотребление.

Очевидно, что признаки недобросовестности (такие как злоупотребление и умышленность) в поведении и действиях ООО «Партнер-СК» отсутствуют.

На протяжении последних нескольких лет меняется отношение контролирующих и судебных органов к вопросу о включении организаций в списки недобросовестных поставщиков. От чисто формального подхода «ненадлежащим образом исполнил те или иные нормативные требования - автоматически попадаешь в реестр»,

Антимонопольные органы и суды переходят к тщательному изучению причин допущения подобных ошибок и к гибкому применению этого сурового наказания.

Вместе с тем, признавая организацию уклонившейся от исполнения контракта, несомненно, должен быть доказан факт осуществления последней каких-либо умышленных действий, направленных на уклонение от исполнения контракта, либо факт недобросовестного поведения.

Основываясь на вышеизложенном, а также руководствуясь Конституцией Российской Федерации, Гражданским законодательством Российской Федерации, а также правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков просим не включать информацию об ООО «Партнер-СК» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков).

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

31.10.2023 МУП г. Новосибирска «Горводоканал» в ЕИС опубликовало извещение № 32312910922 о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по пошиву рукавиц и перчаток (извещение № 32312910922 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере торгов).

Согласно п. 6 Протокола проведения электронного аукциона № 2894859 от 27.11.2023, участник с заявкой под номером 5 (ООО «ПАРТНЕР-СК») был признан победителем торгов. Согласно п. 7 указанного протокола, на основании результатов проведения электронного аукциона принято решение заключить договор с участником – ООО «ПАРТНЕР-СК», который предложил наиболее низкую цену договора и заявка на участие в аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией об аукционе.

04.12.2023 МУП г. Новосибирска «Горводоканал» в адрес Участника направлен проект договора на оказание услуг по пошиву рукавиц и перчаток.

В соответствии со ст. 3.2 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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. Согласно п. 9.1 Положения о закупке товаров, работ, услуг МУП г. Новосибирска «Горводоканал» по результатам конкурентной процедуры закупки договор заключается с победителем не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола. В случае, если участником закупки не подписан договор, такой участник закупки считается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 23 Информационной карты электронного аукциона следует, что Договор по результатам проведенной конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС 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.

До 20.12.2023 ООО «ПАРТНЕР-СК» указанный договор подписан не был.

20.12.2023 МУП г. Новосибирска «Горводоканал» принято решение о признании ООО «ПАРТНЕР-СК» уклонившимся от заключения договора.

Согласно пояснениям ООО «ПАРТНЕР-СК», в соответствии с пунктом 3.1. предполагаемого к подписанию Договора следует, что Исполнитель предоставляет Заказчику, для согласования образцы средства защиты по одному экземпляру по каждой позиции в соответствии с Техническим заданием до подписания Договора. Поставка Товара осуществляется по адресу: РФ, Новосибирская область, г. Новосибирск, Бердское шоссе 2/1. 14 декабря 2023 года ООО «Партнер-СК» руководствуясь пунктом 3.1. Договора поставило в адрес Заказчика для согласования образцы средства защиты по одному экземпляру по каждой позиции в соответствии с Техническим заданием до подписания Договора. 14 декабря 2023 года Заказчиком составлен акт и письмо от 14.12.2023 года, которым указал на несоответствие техническому заданию образцов предполагаемого к поставке товара.

Сразу же после этого, ООО «Партнер-СК» обратилось в ряд организаций, которые являются производителями предполагаемого к поставке товара (перчаток и рукавиц) с просьбой изготовить перчатки в соответствии техническими характеристиками к Договору, однако все производители сообщили, что указанный товар они готовы изготовить исключительно по специальному заказу и исключительно в объеме вдвое превышающем объем, необходимый заказчику согласно Договору и технического задания.

Соответственно, ООО «ПАРТНЕР-СК» сообщило об этом заказчику посредством устного разговора.

20 декабря 2023 года Заказчиком в единой информационной системе опубликован протокол признания ООО «ПАРТНЕР-СК» уклонившимся от заключения Договора.

В ходе рассмотрения обращения ООО «ПАРТНЕР-СК» пояснило, что указанные обстоятельства произошли вследствие подачи заявки новым неопытным сотрудником, который не обратил внимание на тот факт, что заказчику к поставке требуются перчатки с манжета длиной не менее 75 мм, при том как у участника имелась возможность поставить перчатки с манжета длиной 45 мм. Факт несоответствия предлагаемого к поставке товара был установлен для участника только после получения письма от МУП г. Новосибирска «Горводоканал» (исх. № 10-38875 от 14.12.2023 г.), после чего в целях соблюдения сроков поставки, избежания срыва поставки товара, ООО «ПАРТНЕР-СК» совершило вышеуказанные действия.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона № 223-ФЗ 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.

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.

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 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.

Исходя из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и

доказательств следует, что в действиях ООО «ПАРТНЕР-СК» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от заключения договора, поскольку Общество имело намерение заключить договор, предпринимало действия по поставке товара.

На основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «ПАРТНЕР-СК» 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 «ПАРТНЕР-СК» (194100, Россия, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. муниципальный округ Сампсониевское, Большой Сампсониевский пр-кт, д. 68, литера Н, офис 515, помещ. 21-Н, ОГРН: 1137847390460, Дата присвоения ОГРН: 16.10.2013, ИНН: 7802839820, КПП: 780201001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».