

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-1064/2023

05.06.2023 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 ООО «Международный аэропорт Новосибирск» (вх. № 9522-ЭП/23 от 26.05.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Строй Плюс», уклонившегося от заключения договора на поставку поддонов деревянных для ООО «Международный аэропорт Новосибирск» (извещение о закупке №32312201442),

в присутствии представителя ООО «Международный аэропорт Новосибирск» - Ба<...>

в присутствии представителя ООО «Строй Плюс» - <...>

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) поступило обращение ООО «Международный аэропорт «Толмачево» (9522-ЭП/23 от 26.05.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Строй Плюс», уклонившегося от заключения договора на поставку поддонов деревянных для ООО «Международный аэропорт Новосибирск» (извещение о закупке № 32312201442).

Сведения об участнике закупки:

1. Полное наименование: Общество с ограниченной ответственностью «СтройПлюс»;

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

почтовый индекс – 455019;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, Челябинская область, город Магнитогорск, ул. Циолковского, д. 1, к. А, строение 2;

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 7455004019.

4. Дата подведения итогов закупки - 07.04.2023.

5. Сведения о договоре: наименование работ: поставка поддонов деревянных для ООО «Международный аэропорт Новосибирск».

код ОКПД 2 – 16.24.11.110 Поддоны деревянные, включая поддоны с бортами;

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

цена договора – 2 250 000 (Два миллиона двести пятьдесят тысяч) руб. 00 коп.

срок исполнения договора – поставка товара (товаров) осуществляется отдельными партиями, по заявкам, срок поставки в течение 5 календарных дней с даты получения Поставщиком заявки от Покупателя. Периодичность выставления заявок 1 раз в неделю. Дата подачи Покупателю Поставщику последней заявки на поставку товара (товаров)

- Код валюты договора: 643 Российский рубль.

Заявитель сообщает следующее.

ООО «Международный аэропорт Новосибирск» (далее - Заказчик) 17.03.2023 разместило извещение о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку поддонов деревянных (извещение № 32312201442).

В соответствии с протоколом подведения итогов запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства от 07.04.2023 №02-6-23/3, решением закупочной комиссии Заказчика конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка, принято решение о заключении договора с единственным участником закупки ООО «Строй Плюс» (далее - Участник).

Заказчиком в адрес Участника, посредством ЭТП «Сбербанк-АСТ», 13.04.2023 направлен проект договора на поставку поддонов деревянных.

Заказчиком было получено письмо Участника №14 от 14.04.2023 о невозможности исполнения договора поставки в связи с ошибкой в расчетах, допущенной участником при принятии решения об участии в закупочной процедуре.

Согласно п. 27 Закупочной документации - Договор по результатам закупки, заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Протокол подведения итогов запроса предложений был размещен в ЕИС 10.04.2023.

Таким образом в соответствии со ст. 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), с учетом выходных и праздничных дней, датой окончания срока, на представление подписанного Участником со своей стороны договора, является 02.05.2023.

Закупочной комиссией 03.05.2023 на основании п. 85.6 Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Международный аэропорт Новосибирск» ввиду непредставления Участником подписанного со своей стороны договора,

непредставления подписанного с его стороны протокола разногласий, принято решение о признании Участника уклонившимся от подписания договора, что подтверждается протоколом уклонения от заключения договора по результатам запроса предложений

в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №02-6-23/4.

На основании вышеизложенного, ООО «Международный аэропорт Новосибирск» просит включить сведения об ООО «Строй Плюс» (455019, Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Циолковского, д.1, к. А, строение 2, ИНН 7455004019) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

ООО «Строй Плюс» представило следующие возражения по существу рассматриваемого вопроса.

17.03.2023 года Общество с ограниченной ответственностью «Международный Аэропорт Новосибирск» (далее – Заказчик) разместило в Единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) извещение о закупке (приглашение) № 32312201442 «Поставка поддонов деревянных».

Способ закупки: Запрос предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Наименование электронной площадки: Акционерное общество «Сбербанк — Автоматизированная система торгов».

10.04.2023 года Общество с ограниченной ответственностью «Строй Плюс» (далее – ООО «Строй Плюс», Общество, Участник, Победитель) по результатам запроса предложений в электронной форме (реестровый номер № 32312201442) на поставку поддонов деревянных признано победителем, что подтверждается Итоговым протоколом от 10.04.2023 г. № 32312201442-03.

04.05.2023 года – размещен протокол № 32312201442-04 «Протокол признания участника уклонившимся от заключения договора».

Договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, Закупочной документацией, Извещением о проведении закупки и заявкой Участника такой закупки, с которым заключается договор.

Согласно п. 27 Закупочной документации, Договор по результатам закупки, заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Ни Закупочная документация, ни в Информационная карта, ни Положение о закупке Заказчика не регламентируют сроки подписания проекта государственного Контракта Победителем закупки.

Участниками закупки могут быть только субъекты малого или среднего

предпринимательства, а также физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями и применяющие специальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», в течение срока проведения эксперимента, установленного Федеральным законом от 27.11.2018 № 422-ФЗ «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход».

В соответствии с положениями Закупочной документации, в случае если Победитель закупки в установленный настоящим пунктом Закупочной документации срок, не представил подписанный со своей стороны договор, либо не представил подписанный с его стороны протокол разногласий в части несоответствия предлагаемого к заключению договора условиям, и (или) обеспечение исполнения договора, если предоставление обеспечения было установлено в п. 31 Информационной карты, он считается уклонившимся от заключения договора.

Согласно п. 27 Закупочной документации, в случае если Победитель закупки в установленный настоящим пунктом Закупочной документации срок, не представил подписанный со своей стороны договор, либо не представил подписанный с его стороны протокол разногласий в части несоответствия предлагаемого к заключению договора условиям, и (или) обеспечение исполнения договора, если предоставление обеспечения было установлено в п. 31 Информационной карты, он считается уклонившимся от заключения договора. При этом Заказчик удерживает денежные средства, перечисленные уклоняющейся от заключения договора стороной в качестве обеспечения заявки, если обеспечение было предусмотрено в п. 30 Информационной карты.

В случае если Победитель закупки признан уклонившимся от заключения договора, Заказчик вправе заключить договор с Участником закупки, заявка которого содержит наилучшее предложение, следующее за Победителем закупки.

Согласно протоколу признания участника уклонившимся, Участник признан уклонившимся от заключения контракта на основании пункта 27 Закупочной документации. Победитель закупки считается уклонившимся от заключения договора в связи с непредоставлением участником закупки в указанные в извещении и (или) документации сроки подписанного со своей стороны проекта договора или подписанного со своей стороны протокола разногласий.

Сообщаем, что требование об обеспечении исполнения договора – размер обеспечения исполнения договора, порядок и срок его предоставления, а также основное обязательство, исполнение которого обеспечивается, и срок его исполнения не установлено.

По данному обстоятельству ООО «Строй Плюс» сообщает, что умысла на уклонение от заключения Контракта у Общества не было, произошла ситуация, не зависящая от ООО «Строй Плюс»:

Участник не предоставил в установленный срок проект государственного Контракта в связи с тем, что сотрудник Общества, на которого была возложена ответственность за участие в настоящей закупке: подписание проекта Контракта, предоставление необходимой документации (Приложение 2: Доверенность на передачу ЭЦП от 01.04.2023) (Приложение 3: Акт приема-передачи ЭЦП от

01.04.2023), ввиду своей большой загруженности и плохого самочувствия, перепутал государственные закупки, в которых Общество должно было принимать участие в один день, в связи с чем указал ошибочную цену за единицу товара, что привело к отсутствию возможности подписать проект государственного Контракта и впоследствии заключить его, что вызвало нарушение положений 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Обществом, со своей стороны, по факту произошедшего было проведено внутреннее расследование, в ходе которого стало известно о недобросовестно отнесся к своим трудовым обязанностям вследствие плохого самочувствия. Ответственное лицо признало свою вину, в отношении него принято решение о применении дисциплинарного взыскания (Приложение 4: Объяснительная от сотрудника от 05.05.2023) (Приложение 5: Приказ о дисциплинарном взыскании от 07.05.2023).

Кроме того, ООО «Строй Плюс» подтверждает, что готово исполнить обязательства, предусмотренные контрактом в срок и в полном объеме, на установленных контрактом условиях, дополнительно подтверждает, что Контракт имеет для ООО «Строй Плюс» важную экономическую ценность.

ООО «Строй Плюс» сообщает, что Общество имеет все необходимые ресурсы для исполнения Государственного контракта, что подтверждается наличием у Участника всего необходимого товара для поставки. Общество закупило у Metro Cash & Carry паллеты, что подтверждается приложенными к объяснению документами (Приложение 6: Универсальный передаточный документ 09 019237 078 от 11.05.2023) (Приложение 7: Универсальный передаточный документ №2) (Приложение 8: Платежное поручение от 11.05.2023 №11 030544-78 (паллет)).

ООО «Строй Плюс» сообщает, что умысла на уклонение от подписания проекта контракта у Общества с ограниченной ответственностью «Строй Плюс» не было.

Также, 02.06.2023 года Участником оперативно было направлено Письмо от 01.06.2023 года в адрес Заказчика, в котором ООО «Строй Плюс» приносит извинения за случившуюся ситуацию, просит Заказчика пересмотреть итоговый протокол и вернуть закупку на этап подачи ценовых предложений, и отменить протокол признания участника уклонившимся от подписания контракта (Приложение 9: Письмо в адрес Заказчика от 01.06.2023). Данный факт подтверждается скриншотами об отправке письма на электронные адреса Заказчика (<...> (Приложение 10-11).

Также просит принять к сведению, что в адрес Управления федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области направлено ходатайство о заключении государственного контракта от 02.06.2023 г. (Приложение 12: Ходатайство о заключении государственного контракта от 02.06.2023). Кроме того, Общество подтвердило, что готово исполнить обязательства, предусмотренные Контрактом в срок и в полном объеме, на установленных Контрактом условиях.

ООО «Строй Плюс» просит обратить внимание, что Общество совсем недавно начало участвовать в государственных закупках, в связи с чем имеет мало опыта и не знает всех нюансов закупок по Закону №223-ФЗ. Внесение сведений в Реестр Недобросовестных Поставщиков нанесет ущерб не только ООО «Строй Плюс», но и неопределенному кругу лиц, являющимися потребителями услуг ООО «Строй

Плюс», а также заказчикам по контрактам, которые мы могли бы заключить в будущем.

Реагирование, письмо в адрес Заказчика, наличие необходимых ресурсов и компетентности говорят о готовности ООО «Строй Плюс» исполнять обязательства по Контракту в срок и в полном объеме без допущения какого-либо рода инцидентов, так как данный Контракт имеет для ООО «Строй Плюс» высокую ценность деловой репутации.

Кроме того, 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 о лице 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.

В каждом подобном случае Антимонопольным органом должна проводиться проверка факта уклонения участника закупки от исполнения контракта,

проведение которой является обязательным в случае непредставления заказчиком документов, однозначно подтверждающих отказ от исполнения контракта.

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.

Включение сведений об Участнике в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не обеспечивает реализацию целей, как ведения такого реестра, так и Закона о контрактной системе, а также является явно несоразмерным характеру осуществленных действий.

Тем самым антимонопольный орган не должен ограничиваться формальной констатацией нарушения формальных сроков и нарушений, установленных законом.

При принятии решения о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков подлежат установлению обстоятельства его недобросовестного поведения, такие как умысел к уклонению от исполнения контракта и злоупотребление.

Изложенная выше правовая позиция подтверждается многочисленной судебной практикой.

Нельзя оставить без внимания тот факт, что включением сведений в РНП Участнику причиняется значительный материальный ущерб, в связи с тем, что он будет лишен возможности участвовать в торгах для обеспечения государственных и муниципальных нужд сроком на 2 (два) года.

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

17.03.2023 ООО «Международный аэропорт Новосибирск» объявлено о проведении запроса предложений в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку поддонов деревянных.

Дата начала срока подачи заявок 17.03.2023

Дата и время окончания срока подачи заявок (по местному времени заказчика) 03.04.2023.

Конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка ООО «Строй Плюс».

Протокол подведения итогов запроса предложений был размещен в ЕИС

10.04.2023.

Заказчиком в адрес Участника, посредством ЭТП «Сбербанк-АСТ», 13.04.2023 направлен проект договора на поставку поддонов деревянных.

Заказчиком было получено письмо Участника №14 от 14.04.2023 о невозможности исполнения договора поставки в связи с ошибкой в расчетах, допущенной участником при принятии решения об участии в закупочной процедуре.

Согласно п. 27 Закупочной документации - договор по результатам закупки, заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам закупки.

Таким образом в соответствии со ст. 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), с учетом выходных и праздничных дней, датой окончания срока, на представление подписанного Участником со своей стороны договора, является 02.05.2023.

Закупочной комиссией 03.05.2023 на основании п. 85.6 Положения о закупке товаров, работ, услуг ООО «Международный аэропорт Новосибирск» ввиду непредставления Участником подписанного со своей стороны договора, непредставления подписанного с его стороны протокола разногласий, принято решение о признании Участника уклонившимся от подписания договора, что подтверждается протоколом уклонения от заключения договора по результатам запроса предложений в электронной форме участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства №02-6-23/4.

Согласно пояснениям ООО «Строй Плюс», нарушение срока предоставления банковской гарантии было обусловлено тем, что сотрудник Общества, на которого была возложена ответственность за участие в настоящей закупке: подписание проекта договора, предоставление необходимой документации, ввиду своей большой загруженности и плохого самочувствия, перепутал государственные закупки, в которых Общество должно было принимать участие в один день, в связи с чем указал ошибочную цену за единицу товара, что привело к отсутствию возможности подписать проект договора и впоследствии заключить его.

Обществом, со своей стороны, по факту произошедшего было проведено внутреннее расследование, в ходе которого стало известно, о том, что сотрудник недобросовестно отнесся к своим трудовым обязанностям вследствие плохого самочувствия.

Кроме того, ООО «Строй Плюс» подтверждает, что готово исполнить обязательства, предусмотренные контрактом в срок и в полном объеме, на установленных контрактом условиях, дополнительно подтверждает, что Контракт имеет для ООО «Строй Плюс» важную экономическую ценность.

ООО «Строй Плюс» сообщает, что Общество имеет все необходимые ресурсы для исполнения договора, что подтверждается наличием у Участника всего необходимого товара для поставки. Общество закупило у Metro Cash & Carry паллеты, что подтверждается приложенными к объяснению документами

(Универсальный передаточный документ 09 019237 078 от 11.05.2023, универсальный передаточный документ №2, платежное поручение от 11.05.2023 №11 030544-78 (паллет)).

ООО «Строй Плюс» сообщает, что умысла на уклонение от подписания проекта договора у Общества с ограниченной ответственностью «Строй Плюс» не было.

Общество подтвердило, что готово исполнить обязательства, предусмотренные договором в срок и в полном объеме, на установленных договором условиях.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что не настаивает на включении ООО «Строй Плюс» в реестр недобросовестных поставщиков.

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 «Строй Плюс» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от заключения договора, поскольку Общество имело намерение заключить договор.

На основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «Строй Плюс» 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 «Строй Плюс» 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

<...>