

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-1369/2023

17.07.2023

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 государственного автономного учреждения Новосибирской области «Сибирь-Арена» (далее – ГАУ НСО «Арена») (вх. № 12347/23 от 07.07.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Энергополис» (далее – ООО «Энергополис») (603140, Нижегородская область, город Нижний Новгород, Мотальный переулок, дом 10а, помещение №тп11, ОГРН: 1095258006403, дата присвоения ОГРН: 02.12.2009, ИНН: 5258087460, КПП: 525801001), уклонившимся от заключения договора на поставку запасных оригинальных картриджей для МФУ (№ закупки в ЕИС 32312383232),

в присутствии посредством ВКС представителя ООО «Энергополис» - <...>

в отсутствие представителя ГАУ НСО «Арена», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ГАУ НСО «Арена» (вх. № 12347/23 от 07.07.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Энергополис» (603140, Нижегородская область, город Нижний Новгород, Мотальный переулок, дом 10а, помещение №тп11, ОГРН: 1095258006403, дата присвоения ОГРН: 02.12.2009, ИНН: 5258087460, КПП: 525801001) 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».

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 «Энергополис».

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

почтовый индекс – 603140;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, Нижегородская область, город Нижний Новгород, Мотальный переулок, дом 10а, помещение №тп11.

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 5258087460.

4. Дата подведения итогов закупки – 29.05.2023 г.

5. Сведения о договоре:

- наименование товаров: оригинальные запасные картриджи для МФУ;
- код ОКПД2: 28.23.25.000;
- валюта договора: российский рубль;
- Начальная (максимальная) цена договора: 2 036 659,95 рублей (цена, предложенная ООО «Энергополис» 1 883 910,46 рублей);
- Срок исполнения договора: в течение 30 рабочих дней с даты получения авансового платежа (предварительной оплаты согласно п. 2.4 настоящего договора);
- Код валюты договора: 643 Российский рубль.

ГАУ НСО «Арена» сообщило следующее.

Закупка осуществлялась посредством проведения открытого аукциона в электронной форме, номер извещения в ЕИС 32312383232.

Победителем закупки на ЭТП «РТС-тендер» своевременно не подписан проект договора, Заказчиком принято решение о признании победителя закупки уклонившимся от заключения договора. Договор был заключен с участником закупки, предложившим наилучшее ценовое предложение после победителя закупки, 16 июня 2023 года.

ООО «Энергополис» представило следующие пояснения.

ООО «Энергополис» приняло участие в аукционе в электронной форме № 32312383232 на поставку запасных оригинальных картриджей для МФУ для нужд ГАУ НСО «Арена» на площадке РТС-тендер.

Начальная (максимальная) цена контракта 2 036 659,95 рублей.

ООО «Энергополис» был признан победителем по данной закупке с предложением 1 883 910,46 рублей согласно протоколу № 2744873 от 29.05.2023 г.

Размер обеспечения исполнения договора – 101 833,00 рублей

Проект договора № 2023.102377 был размещен заказчиком 30.05.2023 г.

Срок подписания проекта контракта истекал 06.06.2023 г. в 23 ч 59 мин.

06.06.2023 г. в 16 час. по Московскому времени вышел из строя ноутбук Samsung R428 notebook серийный номер <...> на котором настроено рабочее место для работы с ЭЦП по торгам, и токен с файлом ЭЦП <...>, необходимый для подписания государственных контрактов на ЭТП. На нем же установлена программа банковского обслуживания расчетного счета ООО «Энергополис» в АО «Альфа-банк» (Клиент-банк). В связи с этим подписание контракта и оплата обеспечения контракта не представились возможным. Самостоятельно отремонтировать персональный компьютер поставщик не мог в силу отсутствия у него специализированных умений. Компьютер был немедленно отдан в ремонт в официальный сервисный центр ООО «РСС ВОЛГА» (заказ наряд №1022/152007 от 06.06.2023 г.)

Однако ремонтная мастерская не смогла в тот же день отремонтировать ноутбук, на котором было настроено рабочее место для участия в торгах, в связи со сложностью требуемых работ.

О данном факте поставщик не смог немедленно уведомить заказчика из-за разницы во времени между Нижним Новгородом и Новосибирском 4 часа (рабочий день у заказчика был уже окончен).

Компьютер был возвращен из ремонта только 07.06.2023 г., когда срок подписания гос. контракта уже истек.

ООО «Энергополис» не имело возможности за несколько часов до окончания срока подписания контракта закупить новую компьютерную технику для подписания данного контракта, выпустить новую ЭЦП, настроить рабочее место для работы с ЭЦП по торгам и системой Клиент-банк.

По этой причине не состоялось подписание проекта государственного контракта по закупке №32312383232, а также не была оплачена необходимая сумма обеспечения контракта.

07.06.2023 г. ООО «Энергополис» получило автоматическое уведомление от РТС-тендера о размещении протокола отказа от заключения контракта.

В связи с этим ООО «Энергополис» 07.06.2023 г. обратилось к заказчику с разъяснением возникшей технической ошибки в работе с ЭТП, в котором Заказчик сообщил, о признании ООО «Энергополис» уклонившемся от заключения контракта, на вопрос оплаты обеспечения представитель Заказчика сообщил, что оно уже не требуется и право на заключение контракта будет передано участнику, занявшему второе место.

09.06.2023 г., между ИП Лисиным С.Г. (учредитель ООО «Энергополис» и ООО «ИЦ компьютеры и сети» (второй участник закупки) был заключен договор о приобретении товаров в целях исполнения контракта победителем, который был поставлен и исполнен (накладная от 21.06.2023 г.).

ООО «Энергополис» было намерено подписать и исполнить договор, включая оплату обеспечения, что подтверждается:

1. Произведенными действиями ООО «Энергополис», направленными на подписание договора, которые указаны выше.

2. ООО «Энергополис» и ИП Лисин С.Г. до предполагаемого подписания договора заранее частично закупило картриджи для заказчика с целью быстрее исполнения своих обязательств, что подтверждается приемо-сдаточными документами на поставку товара по контракту (Документы о приобретении товаров у компаний ООО «Комус», ООО «О-си-эс центр», ООО «Офитрейд», ООО «Смарт-групп», ООО «Ресурс-медиа», ООО «Опт-поставка»).

3. Ранее ООО «Энергополис» заключало и исполняло государственные контракты по поставке товаров (картриджей) и оказанию услуг по заправке картриджей по ФЗ №223 и ФЗ №44 без замечаний (согласно ЕИС 23 заключенных и исполненных ООО «Энергополис»).

4. 14.06.2023 г., ООО «Энергополис» еще раз письменно обратилось к заказчику с просьбой предоставить возможность исполнить и подписать контракт, приложили документы о поломке ноутбука, но Заказчик ответ ООО «Энергополис» не предоставил.

Со стороны Заказчиков каких-либо серьезных нареканий и претензий в адрес ООО «Энергополис» по результату исполнения предыдущих контрактов не поступало, что доказывает компетенцию и профессионализм по выполнению подобного рода Контрактов.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий.

Внесение ООО «Энергополис» в реестр недобросовестных поставщиков скажется негативно не только на деятельности компании, но как следствие на сотрудниках ООО «Энергополис».

При этом ООО «Энергополис» предприняло все зависящие от него меры по ремонту

персонального компьютера и восстановлению ЭЦП, что подтверждается актом выполненных работ №1022/15200 от 07.06.2023 г.

Следует учесть, что поставщиком ООО «Энергополис» была предложена разумная цена (по его мнению), которая оказалась ниже предложений других участников, но вместе с тем не занижалась им до размеров ниже рыночных.

ООО «Энергополис» не имело намерения уклоняться от подписания договора, рискуя попасть в реестр недобросовестных поставщиков, что приостановило бы его хозяйственную деятельность на 2 года, т.к. на постоянной основе осуществляет поставки картриджей по ФЗ №223 и ФЗ №44, в том числе и на более крупные суммы. Ранее при участии в аукционах в электронной форме таких нарушений ООО «Энергополис» не допускало.

Учитывая изложенное, ООО «Энергополис» считает, что вины ООО «Энергополис» в нарушении сроков подписания договора и оплаты обеспечения по нему нет в связи с технической ошибкой в работе компьютерной техники.

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

16.05.2023 ГАУ НСО «Арена» в ЕИС объявлено о проведении Аукцион в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку запасных оригинальных картриджей для МФУ.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона № 2744873 от 29.05.2023, победителем закупки признано ООО «Энергополис», принято решение о заключении договора с ООО «Энергополис».

Порядок заключения договора установлен пунктом 17 Закупочной документации.

По результатам закупки договор заключается с победителем закупки, а в случаях, предусмотренных Положением о закупке заказчика, с иным участником этой закупки, заявка которого на участие в закупке признана соответствующей требованиям, установленным извещением о закупке. Договор заключается путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора (пункт 17.1 Закупочной документации).

В течение пяти рабочих дней с даты размещения в единой информационной системе протокола подведения итогов закупки заказчик размещает на электронной площадке без своей подписи проект договора. В течение пяти рабочих дней с даты размещения заказчиком проекта договора победитель закупки подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке (пункт 17.2 Закупочной документации).

06.06.2023 договор ООО «Энергополис» подписан не был, обеспечение исполнения договора внесено не было.

ООО «Энергополис» пояснило, что умысла на уклонение от заключения договора не имело, не подписание договора, как и не внесение обеспечения исполнения договора до окончания установленного срока было обусловлено выходом из строя ноутбука, на котором настроено рабочее место для работы с ЭЦП по торгам, и токен с файлом ЭЦП Лисина С.Г., необходимый для подписания государственных контрактов на ЭТП. На нем же установлена программа банковского обслуживания расчетного счета ООО «Энергополис» в АО «Альфа-банк» (Клиент-банк). Самостоятельно отремонтировать персональный компьютер ООО «Энергополис» не мог в силу отсутствия у него специализированных умений. Компьютер был

немедленно отдан в ремонт в официальный сервисный центр ООО «РСС ВОЛГА» (заказ наряд №1022/152007 от 06.06.2023 г.). Ремонтная мастерская не смогла в тот же день отремонтировать ноутбук, на котором было настроено рабочее место для участия в торгах, в связи со сложностью требуемых работ. Компьютер был возвращен из ремонта только 07.06.2023 г., когда срок подписания договора уже истек. ООО «Энергополис» не имело возможности за несколько часов до окончания срока подписания контракта закупить новую компьютерную технику для подписания данного контракта, выпустить новую ЭЦП, настроить рабочее место для работы с ЭЦП по торгам и системой Клиент-банк.

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.

Также при рассмотрении материалов учтены пояснения ООО «Энергополис».

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об ООО «Энергополис» 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 «Энергополис» 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 «Энергополис» 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 «Энергополис» (603140, Нижегородская область, город Нижний Новгород, Мотальный переулок, дом 10а, помещение №тп11, ОГРН: 1095258006403, дата присвоения ОГРН: 02.12.2009, ИНН: 5258087460, КПП: 525801001) 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

<...>