

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4365/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

09.07.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Управления) в составе:

<...>

при участии представителей:

от АО «Концерн Росэнергоатом»: <...>

от ООО «Проматекс»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Проматекс» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «Концерн Росэнергоатом» (далее также — Заказчик), поданное в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Обращение),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило Обращение АО «Концерн Росэнергоатом» о проведении проверки факта уклонения ООО «Проматекс» от заключения договора на поставку ремонтных материалов по результатам запроса котировок (реестровый № 31807318140) (далее - Закупка).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС - 29.10.2018.

18.12.2018 Заказчиком на Официальном сайте размещены извещения о

проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 5 827 672,46 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 22.01.2019 № 31807318140-01 единственной поданной заявкой являлась заявка ООО «Проматекс».

24.01.2019 Заказчиком в адрес Общества было направлено письмо о проведении преддоговорных переговоров по вопросу снижения цены заключаемого договора.

По результатам проведения преддоговорных переговоров сторонами был составлен протокол от 25.01.2019, согласно которому цена договора осталась неизменной, то есть 5 827 519,20 руб.

29.01.2019 Заказчиком направлено уведомление о том, что принято решение о заключении договора с ООО «Проматекс».

В соответствии с пунктом 18 извещения о проведении Закупки Заказчик в течение 11 (одиннадцати) дней со дня размещения протокола заседания закупочной комиссии по подведению итогов закупки на официальном сайте и ЭТП, либо со дня завершения выше указанных мероприятий, передает лицу, с которым заключается (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке, с учетом преддоговорных переговоров, в проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

Заказчик должен обеспечить получение подтверждения от лица, с которым заключается договор, что данный проект договора таким лицом получен.

Лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить заказчику подписанный и заверенный печатью со своей стороны договор в течение срока, не превышающего 20 (двадцати) дней после размещения на официальном сайте и на ЭТП протокола подведения итогов закупки.

01.02.2019 Заказчиком в адрес Общества направлен проект договора для подписания.

Между тем договор ООО «Проматекс» в установленные сроки подписан не был, в связи с чем сведения об Обществе как о лице, уклонившимся от заключения договора, направлены в антимонопольный орган.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что 21.12.2018 ООО «Проматекс» получило персональное приглашение на участие в Закупке.

При формировании своего ценового предложения Общество руководствовалось ценовым предложением ООО «НТЦ Бельзона», являющегося аппликатором материалов «Бельзона» в России. Одновременно ООО «Проматекс» направило запросы на подтверждение полномочий ООО «НТЦ «Бельзона» непосредственно в компанию-производитель «Belzona» и официальному представителю данного производителя в России — ООО «Парма».

В связи с тем, что процедура Закупки совпала с праздничными днями в Европе и

России, то ответ от компании-производителя «Belzona» поступил только после окончания срока подачи заявок, то есть после 10.01.2019. Согласно ответу производителя ООО «НТЦ «Бельзона» превысило свои полномочия и поставка для потребителей в атомной энергетике должна осуществляться только компания ООО «Полис».

15.01.2019 ООО «НТЦ «Бельзона» направило в адрес Общества письмо о невозможности поставки материалов (письмо исх. № 03/01/19).

16.01.2019 на основании полученных ответов ООО «Проматекс» направило Заказчику письмо об отзыве своего предложения в рамках Закупки.

Между тем, Заказчиком были проигнорировано письмо от 16.01.2019 и подведены итоги Закупки.

30.01.2019 Общество повторно направило письмо о невозможности заключения договора по результатам закупочной процедуры.

Комиссия, принимая во внимание доводы Общества, считает необходимым отметить следующее.

Как следует из смысла статьи 55 Конституции Российской Федерации (в истолковании Постановлениями Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П; Определениями от 07.06.2001 № 139 О, от 07.02.2002 № 16-О) применяемые государственными органами санкции должны соответствовать характеру совершённого деяния, принципу юридического равенства, основываться на соразмерности конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, исключать произвольное толкование и применение.

Для признания Общества недобросоветным поставщиком, уклонившимся от заключения договора, Комиссия не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а обязана выяснить все обстоятельства дела, установить недобросовестность лица в совершении действий или бездействия, осуществленных намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и в их совершении по неосторожности, когда участник по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных поставщиков является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества в совершении вменяемого правонарушения.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков будет только такое уклонение лица, которое свидетельствует о недобросовестном поведении, совершении умышленных действий (бездействия), которое привело к невозможности заключения договора с этим лицом, признанным победителем закупочной процедуры, и нарушающих права заказчика относительно условий или к нарушению срока исполнения договора.

Вместе с тем Комиссией установлено, что ООО «Проматекс» предприняло все необходимые действия по проверке возможности поставки необходимых материалов, но в связи с длительными новогодними праздниками соответствующие ответы были получены за пределами срока окончания подачи заявок, что привело к невозможности отзыва заявки на участие в Закупке.

Более того, Общество до рассмотрения заявок уведомило Заказчика о невозможности заключения договора.

Положения Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

В соответствии с пунктом 12.3 части 2 Закупочной документации в случае, если запрос котировок признан несостоявшимся в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок на участие в запросе котировок была подана только одна заявка на участие в запросе котировок и данная заявка и подавший ее участник запроса котировок отвечают всем требованиям и условиям, предусмотренным документацией по запросу котировок, либо принято решение о допуске только одного участника запроса котировок, заказчик вправе осуществить одно из следующих действий:

а) заключение договора с таким единственным участником запроса котировок в порядке, указанном в настоящем пункте, по цене, в объеме и на условиях, указанных таким единственным участником в его заявке, или на лучших для заказчика условиях, достигнутых по результатам преддоговорных переговоров;

б) принимает решение о проведении повторной закупки;

в) отказывается от заключения договора в соответствии с законодательством РФ при возникновении обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом и влияющих на целесообразность закупки.

В настоящем случае действия Заказчика не могут быть расценены Комиссией иначе как злоупотребление правом на заключение договора, так как Заказчику до подведения итогов Закупки было известно о невозможности заключения Обществом договора по результатам Закупки, признанной несостоявшейся. Несмотря на наличие альтернативных вариантов поведения, осознавая последствия неподписания договора для участника, тем не менее Заказчик принял решение о заключении с ним договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства, представленные доказательства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Проматекс» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Проматекс» (ИНН: 7722696855; ОГРН: 1097746592382; адрес местонахождения: 111250, город Москва, улица Лефортовский Вал, дом 24, помещение IV комн 4) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений (но не заключение территориального органа о наличии оснований для включения в реестр) об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.