

1. Федеральное государственное унитарное предприятие «Государственный космический научно-производственный центр имени М.В. Хруничева» (ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева»)
ул. Новозаводская, д.18, Москва, 121087

2. «ПО «Полет» - филиал ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева»
ул. Б. Хмельницкого, д.226, г. Омск, 644021

3. ООО «Сибресурс»

НСО, г. Бердск-10, а/я 41, 633010

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-12381/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

12.10.2017 г. Москва

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

при участии в заседании представителей:

от ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева»

от ООО «Сибресурс»

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Сибресурс» от заключения договора с «ПО «Полет» — филиалом ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (далее — Заказчик) при проведении открытого редукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива котельного (мазута) (реестровый № 31705338496) (далее — Закупка), 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 03.10.2017 поступило Обращение «ПО «Полет» — филиалом ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева» (далее — Заказчик) за вх. 47600-ЭП/17, направленное из УФАС России по Омской области (исх. от 29.09.2017 № 05-7989), о проведении проверки факта уклонения общества с ограниченной ответственностью «Сибресурс» (далее — ООО «Сибресурс», Общество) от заключения договора на поставку топлива котельного (мазута) (реестровый № 31705338496).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, возражениях на них и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд КП «Управление гражданского строительства» (далее — Положение о закупках, Положение) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен открытый редукцион в электронной форме на право заключения договора на поставку топлива котельного (мазута).

Согласно представленным материалам и информации 19.07.2017 размещено извещение о проведении Закупки. Дата окончания подачи заявок — 27.07.2017, дата подведения итогов — 09.08.2017; начальная (максимальная) цена договора составляет 15 396 492,80 рублей.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 02.08.2017 № 525, на участие в закупочной процедуре подано шесть заявок, все допущены до участия в Закупке.

Исходя из протокола подведения итогов от 09.08.2017 № 557 закупочная процедура признана несостоявшейся (ввиду единственной допущенной заявки), Заказчиком принято решение о заключении договора с ООО «Сибресурс» с ценовым предложением 15 319 510,34 рублей, в ЕИС размещен 10.08.2017.

В соответствии с пунктом 4.16.8 Закупочной документации, победителем закупки признается участник закупки, который соответствует параметрам квалификации, предложил лучшие условия исполнения договора и заявке которого присвоено первое место в итоговой ранжировке заявок.

Разделом 4.20 Закупочной документации предусмотрен порядок заключения договора.

Согласно подпункту 1 пункту 4.20.9 Закупочной документации, проект договора, заключаемого по итогам закупки, а также обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 29 Информационной карты) направляется лицом, с которым заключается договор, в адрес заказчика, организатора закупки в течение 5 (пяти) дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки и определен ее победитель.

В соответствии с Информационной картой Закупочной документации установлено

требование о предоставлении обеспечения исполнения договора в размере 15 396 492,80 рублей путем перечисления денежных средств либо в виде безотзывной банковской гарантии.

Проект договора, заключаемого по итогам состоявшейся процедуры закупки, формируется лицом, с которым заключается договор по итогам закупки, путем включения в проект договора, размещенного в составе документации о закупке:

условий исполнения договора, предложенных победителем закупки (лицом, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки);

реквизитов победителя закупки (лица, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки);

условий, по которым было достигнуто соглашение по итогам преддоговорных переговоров (пункт 4.20.11 Закупочной документации).

В соответствии с пунктом 4.20.14 Закупочной документации установлено, если в пункте 29 Информационной карты не предусмотрено заключение договора в электронной форме, то проект договора, заключаемого по итогам закупки, подписывается уполномоченным представителем лица, с которым заключается договор, и в сроки, установленные пунктом 4.20.9, направляется заказчику, организатору закупки одним из следующих способов:

нарочным ответственным исполнителю заказчика, организатора закупки;

посредством курьерской или иной службы доставки;

почтовым отправлением с уведомлением о вручении по адресу заказчика, организатора закупки, указанному в извещении и документации о закупке.

Как указано в Информационной карте Закупочной документации, договор заключается в бумажной форме.

Протокол подведения итогов от 09.08.2017 № 557, определяющий победителя Закупки, размещен в ЕИС 10.08.2017.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

С учетом изложенного, Обществу необходимо было в срок до 15.08.2017 направить в адрес Заказчика посредством службы доставки, почтовым отправлением или представить нарочно подписанный со своей стороны проект договора, предварительно включив в него условия исполнения договора, а также обеспечение исполнения договора (в виде банковской гарантии или документов, подтверждающих факт перечисления денежных средств).

Между тем, на заседании Комиссии Заказчик сообщил, что в срок, установленный пунктом 4.20.9 Закупочной документации, Обществом не представлен Заказчику проект договора, а также обеспечение исполнения договора (банковская гарантия или документы, подтверждающие внесение денежных средств).

Как сообщил при рассмотрении Обращения представитель Общества, проект договора не подписан ООО «Сибресурс», так как данный документ не был направлен Заказчиком в адрес Общества. Непредоставление обеспечения исполнения договора Общество объяснило отказом банка, выбранным Обществом, в выдаче ООО «Сибресурс» банковской гарантии.

Между тем, Комиссия отмечает, что в силу пункта 4.20.9 Закупочной документации обязанность по направлению проекта договора наложена непосредственно на лицо, с которым заключается договор.

Кроме того, Обществом не представлено доказательств невозможности предоставления в адрес Заказчика подписанного договора со своей стороны.

Гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 ГК РФ).

В этой связи, хозяйствующий субъект, самостоятельно принявший решение участвовать в конкурентной процедуре, по итогам которой будет решен вопрос о заключении договора, принимает на себя все обязанности, связанные с соответствующим участием.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в торгах, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализовав свое право на участие в торгах, ООО «Сибресурс», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Закупки принято решение о заключении договора с Обществом.

В такой конкурентной процедуре заключение договора является уже не правом лица, от которого оно может отказаться, а обязанностью, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

Согласно пункту 4.20.1 Закупочной документации, договор заключается в срок не ранее 10 (десяти) дней и не позднее 20 (двадцати) дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

В соответствии с пунктом 4.20.6 Закупочной документации, в случае если в пункте 30 Информационной карты установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, договор по итогам закупки заключается только после предоставления лицом, с которым заключается договор, такого обеспечения в размере, порядке и форме, предусмотренными подразделом 4.21.

Таким образом, рассматриваемый договор подлежал заключению до 30.08.2017.

Между тем, ни в сроки, установленные пунктом 4.20.9 Закупочной документации, ни в общие сроки заключения договора, Обществом не был представлен Заказчику подписанный со своей стороны договор, а также обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии или документов, подтверждающих внесение денежных средств.

Кроме того, на заседании Комиссии Обществом не представлен подписанный со

своей стороны договор и обеспечение исполнения договора (банковская гарантия или документы, подтверждающие факт перечисления денежных средств).

Кроме того, на заседании Комиссии Обществом не представлены объективные доказательства невозможности получения банковской гарантии в иных кредитных организациях или невозможности выбора иного способа обеспечения исполнения договора.

В силу части 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», 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. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В действиях ООО «Сибресурс» на этапе заключения договора наличествовало явное отклонение от правил и обычаев делового оборота, а также, по сути, от требований публичного правопорядка, учитывая статус заказчика и проведенную процедуру.

Действия участника могли привести к срыву корпоративной закупки.

Согласно подпунктам 1, 2 пункта 4.20.17 Закупочной документации, участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае непредставления подписанного им договора в предусмотренные документацией о закупке сроки, непредставления им обеспечения исполнения договора, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере, предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований документации о закупке или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме.

ООО «Сибресурс» было осведомлено о наличии подобного порядка и согласилось на условия на проведения Закупки.

Как следует из материалов дела, 11.09.2017 Заказчиком принято решение о признании Общества уклонившимся от заключения договора (исх. № 235).

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Комиссия считает, что ООО «Сибресурс» не проявило должной степени

заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договора, а следовательно, к нарушению нормального (обычного) режима функционирования Заказчика.

Подобные действия участника нарушают нормальный ход закупки, поскольку завершение процедуры каким-либо иным образом, кроме как заключением договора, является неприемлемым, что влечет за собой необходимость обращения Заказчика к административному органу.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Сибресурс» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Сибресурс» установлен факт уклонения от заключения договора с «ПО «Полет» - филиал ФГУП «ГКНПЦ им. М.В. Хруничева».

2. Рекомендовать включить ООО «Сибресурс» (ИНН: 5445118461, адрес местонахождения: 633004, Новосибирская область, г. Бердск, ул. Химзаводская, д. 11.) 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.