

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-10767/77-18 о проверке факта уклонения и необходимости включения сведений об участнике в реестр недобросовестных поставщиков

03.09.2018 г. Москва

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

при участии:

от ООО «АэроПлан Про» - <...> (по доверенности от 28.08.2018 № б/н),

от ФГУП «ГВСУ № 7» - <...> (по доверенности от 20.04.2018 № 132),

рассмотрев обращение ФГУП «ГВСУ № 7» (далее - Заказчик) о проведении проверки факта уклонения ООО «АэроПлан Про» (далее также - Общество) от заключения договора по результатам запроса предложений на поставку шнура уплотнительного (реестровый № 31806538418) (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 - Постановление № 1211) (далее — Обращение),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение Заказчика о проведении проверки факта уклонения ООО «АэроПлан Про» от заключения договора.

Заказчик разместил Положение о закупке товаров, работ, услуг ФГУП «ГВСУ № 7» (далее - Положение о закупках, Положение) в Единой информационной системе закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее - Официальный сайт, ЕИС) и Документацию.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок от 05.06.2018 № 424 2 (далее - Протокол) ООО «АэроПлан Про» признано победителем Закупки с предложением на 19% меньше начальной максимальной цены.

Выслушав представителей, явившихся на заседание Комиссии, изучив документы, представленные в материалы дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в настоящем случае оснований для включения ООО «АэроПлан Про» в реестр недобросовестных поставщиков, исходя из следующего.

Пунктом 7.1 Документации предусмотрено, что Закупка проводится в электронной форме на специализированной электронной торговой площадке ТС «Спецстройторг» по адресу www.sstorg.ru (далее - ЭТП).

Согласно подпункту 2.4.1 пункта 2.4 Документации, заявка подается в электронном

виде посредством и с учетом требований ЭТП.

ООО «АэроПлан Про», посредством ЭТП направило в адрес ФГУП «ГВСУ № 7» заявки со следующими ценовыми предложениями:

- 31.05.2018 в 18:23 с ценовым предложением в размере — 4 237 734 руб. 74 коп.
- 01.06.2018 в 13:54 с ценовым предложением в размере — 3 490 059 руб. 33 коп.
- 01.06.2018 в 17:17 с ценовым предложением в размере — 4 312 714 руб. 95 коп.

(последнее актуальное предложение (заявка) ООО «АэроПлан ПРО»).

05.06.2018 в 15:51 в информационном ресурсе в ЕИС размещен Протокол, где Заказчик признал победителем Общество со второй предложенной ценой, отказавшись при этом заключать с ООО «АэроПлан ПРО» договор поставки шнура уплотнительного с ценой последнего предложения Общества, а именно 4 312 714 руб. 95 коп.

28.06.2018 на ЭТП размещен Протокол № 6 заседания Единой закупочной комиссии от 22.06.2018 (далее - Протокол № 2) о признании ООО «АэроПлан ПРО» уклонившимся от заключения договора, мотивированный пунктом 23.2.1.2 Положения о закупках, а именно неподписанием участником Закупки, обязанным заключить договор, проекта договора, в предусмотренный Документацией десятидневный срок.

При этом Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 2.2.1 Документации Заказчик рассматривает наименьшую цену, предложенную участником в процессе торгов и находящуюся в разделе «Активные цены и предложения».

Пунктом 2.4.1 Документации предусмотрено что заявка подается в электронном виде посредством и с учетом требований ЭТП.

Таким образом, Заказчиком в настоящем случае самостоятельно указано на необходимость участников Закупки руководствоваться требованиями, установленными ЭТП.

В то же время, согласно пункту 6.1 Руководства, редактировать и удалять поданные предложения в данной процедуре невозможно. Изменение ценового предложения и содержания прикрепленного документа производится повторным оформлением предложения по данному лоту.

При этом пунктом 6.3 Руководства предусмотрено, что в связи изменениями условий проведения процедуры Организатором, а также по каким-либо иным причинам участник может изменить как своё ценовое предложение и/или содержание файла с документацией, так и отказаться от участия в торгах.

При этом на сайте ЭТП активным предложением ООО «АэроПлан ПРО» является только последнее, с суммой 4 312 714,95 руб. в том числе НДС.

Все иные предложения ООО «АэроПлан ПРО» являются недействительными и размещены как архивные, о чем свидетельствуют распечатки с ЭТП,

представленные в материалы дела.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации 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.

Для признания Общества недобросовестным 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 как намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и 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.

Таким образом, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является совокупность факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а также факта недобросовестного поведения в виде уклонения от заключения договора или от исполнения его условий.

В то же время, учитывая наличие в Документации отсылок к правилам работы ЭТП, Комиссия полагает, что Обществом в настоящем случае обоснованно использованы правила работы именно ЭТП в приоритетном порядке, а потому лишена возможности сделать вывод о недобросовестном поведении ООО «АэроПлан ПРО».

В настоящем случае Комиссией не установлено в действиях Общества признаков недобросовестного поведения в форме совершения действий или бездействия, осуществленных как намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и по неосторожности. Доводы Заказчика о намеренном демпинге участника оставляются без рассмотрения как неотносимые к существу спора.

При этом, учитывая то обстоятельство, что реестр недобросовестных поставщиков является мерой публично-правового характера, антимонопольный орган в каждом конкретном случае обязан выяснить причины незаключения государственного контракта и оценить действия хозяйствующего субъекта в процессе его заключения, что и было сделано административным органом в настоящем случае.

Следует отметить, что решение Заказчика о признании участника уклонившимся от заключения контракта само по себе ни к чему не обязывает антимонопольный орган, в исключительной компетенции которого находится оценка всех фактических обстоятельств дела и всех элементов поведения участника Закупки в ходе заключения такого контракта.

Закон о закупках и Постановление № 1211 не обязывают Комиссию включать сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки действий в каждом конкретном случае.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия не усматривает оснований для включения сведений об ООО «АэроПлан Про» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках и приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13, Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать не включать сведения об ООО «АэроПлан Про» (ИНН:7839492483, адрес: наб. Обводного канала, 134-136-138, лит. ВМ, пом. 13-Н, п. 535, г. Санкт-Петербург, 190020) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: Заключение Московского УФАС России может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.