

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-10556/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

23.08.2018 г. Москва

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

<...>

в присутствии представителей:

от ПАО «ФСК ЕЭС»: <...> (Доверенность от 26.12.2017 № 439-17),

от ООО ГК «Юг-Энерго»: <...> (Доверенность от 22.08.2018 № 40), <...> (Доверенность от 22.08.2018 № 41),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО ГК «Юг-Энерго» (далее также — Общество) от заключения договора с ПАО «ФСК ЕЭС» (далее также — Организатор торгов) при проведении открытого конкурса в электронной форме на поставку ДГУ на ПС Ока (реестровый № 31806187599) (далее — Конкурс), 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:

02.07.2018 в Московское УФАС России поступило обращение ПАО «ФСК ЕЭС» (вх. № 33205/18) о проведении проверки факта уклонения ООО ГК «Юг-Энерго» от заключения договора на поставку ДГУ на ПС Ока.

На заседании Комиссии Управления представитель Организатора торгов доводы и требования Обращения поддержал.

Изучив представленные документы, Комиссия установил следующее.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС; Официальный сайт) Организатором торгов 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 — 28.06.2018.

Согласно представленным материалам и информации Организатором торгов на Официальном сайте 27.02.2018 размещена Конкурсная документация. Датой окончания подачи заявок определено — 20.03.2018, датой рассмотрения заявок — 20.03.2018, датой подведения итогов — 10.04.2018. Начальная (максимальная) цена договора 20 797 500,00 руб.

В соответствии с протоколом заседания Конкурсной комиссии по подведению итогов Конкурса от 28.04.2018 № 5/38800 Общество признано победителем с ценой заявки 10 519 700, 00 руб. с учетом НДС 18%.

Согласно пункту 2.11.3 Конкурсной документации протокол выбора победителя размещается на официальном сайте в течение 3-х дней со дня его подписания.

03.05.2018 указанный протокол был размещен Организатором торгов в ЕИС.

Пунктом 2.13.1 Конкурсной документации установлено, что в течение 30 дней с даты вскрытия конкурсных заявок назначается дата подписания протокола о результатах конкурса.

В протоколе о результатах конкурса фиксируется цена и иные существенные условия договора (в зависимости от его вида), его стороны, срок, в течение которого такой Договор должен быть заключен, а также обязательные действия, необходимые для его заключения (например, предоставление обеспечения исполнения обязательств по Договору), а также результаты проведения преддоговорных переговоров.

Между Организатором торгов и Обществом был подписан протокол о результатах открытого конкурса от 30.04.2018 № 6/38800.

В соответствии с пунктом 2.14.3 Конкурсной документации договор между Заказчиком и победителем конкурса подписывается на основании протокола о результатах конкурса, в течение 20 (двадцати) дней с момента подписания итогового протокола, но не ранее чем через 10 (десять) дней с даты размещения итогового протокола на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок. Для победителя срок для подписания договора – не позднее 5 рабочих дней с момента получения от Заказчика конечной редакции договора для подписания, при этом в течение 2 рабочих дней с момента получения от Заказчика соответствующего уведомления направить в его адрес оформленные приложения к проекту договора, соответствующие требованиям Конкурсной документации.

На заседании Комиссии представители Общества обратили внимание на тот факт, что в соответствии с пунктом 2.11.2 Конкурсной документации решение Конкурсной комиссии по подведению итогов Конкурса оформляется соответствующим протоколом в срок до 10.04.2018 и размещается на Официальном сайте в течение 3-х дней со дня его подписания. Однако протокол итогов был опубликован Организатором торгов только 03.05.2018, то есть с нарушением сроков.

По мнению представителей Общества, вышеназванный факт является существенным, так как нарушение сроков подведения итогов влияет на сроки исполнения договора. Так, в пункте 1.1.4 Конкурсной документации, сроком поставки является май 2018 года. Тем самым, Организатор торгов сократил срок поставки дорогостоящего оборудования до нескольких дней (с 21.05.2018 по

31.05.2018), что делает невозможным надлежащее исполнение обязательств Обществом в силу особенностей предмета договора.

Также 04.05.2018 Обществом в адрес Организатора торгов было направлено письмо (исх.№ 286) с просьбой продлить сроки поставки на 90 дней (до 31.08.2018) ввиду сложившейся ситуации со смещением сроков, а также в связи с тем, что Общество не имеет заключение аттестационной комиссии ПАО «ФСК ЕЭС», необходимое в силу требований, установленных пунктом 6.2.4 проекта договора.

Комиссия оценивает данный довод критически в связи с тем, что нарушение публикации протокола подведения итогов Конкурса Организатором торгов не может являться оправданием для уклонения Обществом в дальнейшем от заключения договора с учетом нижеследующего.

Так, Обществом в том же письме от 04.05.2018 № 286 указывается на возможность не подписания договора при условии отсутствия для него негативных последствий, а в письме от 14.05.2018 № 310 прямо говорится об отказе от заключения договора по результатам Конкурса.

Кроме того, на Официальном сайте размещены протокол заседания Конкурсной комиссии от 20.03.2018 № 2/38800, разъяснения для участников конкурентной процедуры по вопросу о переносе сроков, установленных в документации, согласно которым Организатором торгов разъяснено, что установленные сроки поставки не подлежат изменению.

Также стоит учесть тот факт, что нарушение сроков публикации протокола итогов Конкурса несоразмерно увеличению, запрашиваемому Обществом (нарушение публикации подведения итогов составляет 18 дней, в то время как Общество просит увеличить срок поставки на 90 дней).

Необходимо учесть и то обстоятельство, что пунктом 6 протокола заседания Конкурсной комиссии по предварительному рассмотрению и оценке по отборочным критериям заявок участников Конкурса от 19.04.2018 № 4/38800 было принято решение о проведении процедуры переторжки (понижения цены), в которой Общество приняло участие, в результате которой цена, предложенная Обществом и оказалась лучшей.

Таким образом, на 19.04.2018 Обществу было известно о смещении соответствующих сроков, однако ООО ГК «Юг-Энерго» приняло решение об участии в переторжке, принимая на себя соответствующие риски.

Все вышеперечисленное явно свидетельствует об отсутствии намерений у Уклонившегося заключить договор на условиях, предусмотренных Конкурсной документацией, а доводы о нарушении Организатором торгов сроков подведения итогов Конкурса признаются несостоятельными.

Комиссия считает необходимым отметить, что реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО ГК «Юг-Энерго», согласившись на условия проведения Конкурса, подало соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора является обязанностью Общества, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

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.

Таким образом, Обществу было необходимо надлежащим образом исполнить взятые на себя обязательства и в установленные сроки внести обеспечение исполнения договора, направить Заказчику подписанный договор, что не было сделано.

Действия ООО ГК «Юг-Энерго» по уклонению от заключения договора, невнесение в установленные Конкурсной документацией сроки обеспечения исполнения договора расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Конкурса в связи с неисполнением обязательств, взятых на себя Обществом при подаче соответствующей заявки на участие в Конкурсе.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

Комиссия Управления пришла к выводу, что ООО ГК «Юг-Энерго» 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.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая ненаправление договора и обеспечения исполнения договора Заказчику, признание факта уклонения самим Обществом, подтверждающихся представленной перепиской сторон, приходит к выводу, что факт уклонения ООО ГК «Юг-Энерго» 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 ГК «Юг-Энерго» установлен факт уклонения от заключения договора с ПАО «ФСК ЕЭС».

2. Рекомендовать включить сведения об ООО ГК «Юг-Энерго» (ИНН: 2311175141; ОГРН: 1142311009059, адрес местонахождения: 350072, Краснодарский край, г. Краснодар, Тополиная ул., д. 34) 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.