

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4376/2019 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:

<...>

в отсутствие представителей филиала РТРС «Свердловский областной радиотелевизионный передающий центр», ООО ГК «ПромАльянс» (извещены надлежащим образом уведомлением о переносе заседания комиссии от 02.07.2019);

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО ГК «ПромАльянс» (далее также — Общество) от заключения договора с филиалом РТРС «Свердловский областной радиотелевизионный передающий центр» (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:

Московским УФАС России, а также Заказчиком по электронному адресу, указанному в заявке ООО ГК «ПромАльянс», неоднократно направлялись уведомления о проведении проверки факта уклонения названного Общества от заключения договора по делу № 077/07/5-4376/2019. Вместе с тем, согласно сообщениям почтового сервера, письма не доставлены в связи с тем, что сервер получателя не принимает сообщения. Кроме того, Московским УФАС России была предпринята попытка уведомления Общества посредством телефонограммы по номеру телефона лица, указанного в анкете как контактного, однако, при звонке озвучивается сообщение «Извините, номер не существует или набран неправильно». Направленная телеграмма также не была доставлена по адресу местонахождения Общества по причине того, что организация была закрыта.

При таких обстоятельствах, Московским УФАС России сделан вывод о принятии исчерпывающих мер, направленных на обеспечение прав ООО ГК «ПромАльянс», в связи с чем препятствий для проведения заседания по проверке факта уклонения

ООО ГК «ПромАльянс» от заключения договора не усматривается.

В Московское УФАС России поступило Обращение филиала РТРС «Свердловский областной радиотелевизионный передающий центр» о проведении проверки факта уклонения ООО ГК «ПромАльянс» от заключения договора на поставку дополнительных аккумуляторных батарей Eaton 9SX EBM 72V Rack2U для источников бесперебойного питания Eaton PW9130i3000R-XL2U по результатам проведения запроса цен (реестровый № 31807345079) (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 - 07.09.2018.

12.12.2018 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 2 185 550,46 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 10.01.2019 № 31807345079-03 (размещен в ЕИС — 11.01.2019) победителем было признано ООО ГК «ПромАльянс» с ценовым предложением в размере 1 782 450,00 руб. с НДС.

В соответствии с пунктом 3.10.2 Закупочной документации в случае заключения договора с лицом, с которым заключается такой договор (далее в данном разделе – участник закупки, обязанный заключить договор), срок заключения Договора должен быть не менее десяти календарных дней с даты размещения итогового протокола в единой информационной системе, но не более двадцати рабочих дней или иного указанного в извещении срока с даты подписания итогового протокола.

Заказчик не менее чем за 5 (пять) календарных дней до истечения максимального срока, в течение которого должен быть заключен договор, передает участнику закупки, обязанному заключить договор, проект договора, составленного путем включения условий его исполнения, предложенных таким участником в заявке на участие в закупке.

Заказчик сопроводительным письмом передает проект договора участнику закупки, обязанному заключить договор, любым из перечисленных способов: в бумажном виде посредством почтовой или курьерской службы, или вручением лично под роспись уполномоченному лицу Победителя; или по электронной почте на E-Mail Победителя.

Таким образом, договор по результатам Закупки мог быть заключен не ранее — 22.01.2019.

22.01.2019 Общество направило в адрес Заказчика письмо с отказом от заключения договора в связи с изменением курса валют.

Комиссия считает необходимым отметить, что в соответствии с частью 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Соответственно, лица при осуществлении предпринимательской деятельности принимают на себя определенные риски, связанные с осуществлением такой деятельности.

Предпринимательская деятельность осуществляется в условиях конкурентной среды. Конкуренция предполагает, в том числе, наличие равных условий для осуществления предпринимательской деятельности всеми субъектами предпринимательских правоотношений. Изменение курса валют является одним из факторов риска, который должен учитываться соответствующими субъектами.

Кроме того, ООО ГК «ПромАльянс» не представлены письменные пояснения по существу рассматриваемого дела, в том числе относительно того, каким образом изменение курса валют повлияло на невозможность исполнения договора.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО ГК «ПромАльянс», согласившись на условия проведения Аукциона, подало соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора является обязанностью, 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.

Действия ООО ГК «ПромАльянс» по уклонению от заключения договора на основании изменения курса валют расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Аукциона в связи с неисполнением обязательств, взятых на себя Обществом при подаче соответствующей заявки на участие в процедуре.

Пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства

России от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрено, что, в случае уклонения победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор, при уклонении победителя закупки от заключения договора, заказчик направляет сведения о таких лицах в ФАС России в срок не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с вышеуказанным участником закупки или со дня истечения срока подписания договора.

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

Комиссия пришла в выводу, что ООО ГК «ПромАльянс» 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 наличие в материалах дела прямо отказа ООО ГК «ПромАльянс» от заключения договора, а также отсутствие доказательств действий, направленных на заключение такого договора, приходит к выводу, что факт уклонения ООО ГК «ПромАльянс» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать включить сведения об ООО ГК «ПромАльянс» (ИНН: 6829128500; ОГРН: 1166820066379; адрес местонахождения: 392003, Тамбовская область, город Тамбов, Социалистическая улица, дом 9, офис 131) 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.

