

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-9060/2020 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

01.06.2020 г. Москва

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

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ИП <...> (далее также – Индивидуальный предприниматель) от заключения договора с АО «ОДК» (далее — 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:

25.05.2020 в Московское УФАС России поступило обращение Заказчика, о проведении проверки факта уклонения Индивидуального предпринимателя от заключения договора на оказание услуг по стирке белья по результатам запроса котировок (реестровый № 32008862227, далее — Закупка).

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.

Из материалов дела следует, что Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

10.02.2020 размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 2 844 000,00 руб., максимальная цена единицы услуги — 885,56 руб.

Протоколом подведения итогов от 05.03.2020 № 016 победителем Закупки был признан ИП <...> с ценовым предложением (единичные расценки) в сумме 810,04 руб. (с НДС).

В соответствии с пунктом 4.20.7 Закупочной документации проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком лицу, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается договор.

06.03.2020 Заказчиком посредством электронной почты был направлен проект договора в адрес победителя для его дальнейшего подписания.

Лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику подписанный со своей стороны проект договора (подпункт 1 пункта 4.20.9 Закупочной документации).

Таким образом, победитель был обязан представить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора не позднее 11.03.2020.

Вместе с тем, как установила Комиссия 18.03.2020 в адрес Заказчика от Победителя закупки поступило письмо с приложением проекта договора с корректировками: из п. 3.2.5 проекта договора исключена обязанность исполнителя иметь действующую лицензию на осуществление медицинской деятельности по дезинфектологии.

Таким образом, проект договора, направленный Победителем закупки, не соответствует положениям Извещения, победитель закупки заявил встречные требования по условиям договора.

Как пояснил представитель Заказчика, ответным письмом от 19.03.2020 Индивидуальный предприниматель был уведомлен о недопустимости внесения изменений в проект договора. Кроме того, Заказчиком была запрошена копия действующей лицензии на осуществление медицинской деятельности по дезинфектологии.

При этом по состоянию на 15.04.2020 копия лицензии Заказчиком получена не была.

В соответствии с пунктом 4.20.20 Закупочной участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае:

(1) непредставления подписанного им проекта договора в предусмотренные извещением сроки;

(4) предъявления встречных требований по условиям договора, за исключением протокола разногласий, составленного с соблюдением требований извещения.

В соответствии с п. 32 информационной карты Извещения срок заключения договора составляет 20 дней, но не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки., в настоящем случае истекший 25.03.2020.

Подписанный Победителем закупки проект договора, сформированный Заказчиком в соответствии с положениями Извещения, не был представлен в указанный срок.

В этой связи ИП <...> протоколом от 16.04.2020 № 016 был признан Заказчиком

уклонившимся от заключения договора на основании пункта 4.20.20(1), 4.20.20(4) Закупочной документации.

На заседании Комиссии представитель Индивидуального предпринимателя пояснил, что организация, с которой был заключен договор на оказание услуг по участию в закупочных процедурах, не учитывало наличие в проекте договора требования к исполнителю о наличии соответствующей лицензии. При этом сам Индивидуальный предприниматель не обладает соответствующей лицензией, в связи с чем заключение договора на условиях, указанных в Закупочной документации не представляется возможным для него.

В соответствии с пунктом 16 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018, изменение договора, заключенного по правилам Закона о закупках, которое повлияет на его условия по сравнению с условиями документации о закупке, имевшими существенное значение для формирования заявок, определения победителя, определения цены договора, не допускается.

Вместе с тем, 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, реализуя свое право на участие в торгах, ИП <...>, согласившись на условия проведения процедуры, подал соответствующую заявку, по итогам Закупки признан победителем.

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.

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 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.

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 Индивидуальный предприниматель не проявил 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 ИП <...> от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать включить сведения об ИП <...> (ИНН: ..., ОГРНИП: ..., адрес регистрации: б-р Адмирала меньшеикова, д. 11, кв. 49, г. Анапа, 353440) 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.