

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-11143/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

12.09.2018 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 Емельянова М.С. (далее также — Предприниматель) от заключения договора с ФГБУ «ЦНИИСиЧЛХ» Минздрава России при проведении запроса цен на оказание услуг по стирке белья для нужд ЛРЦ «Ока» - филиала ФГБУ «ЦНИИСиЧЛХ» Минздрава России (реестровый № 31806587744, 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 поступило обращение Заказчика о проведении проверки факта уклонения ООО «Сириус» от заключения договора.

Исходя из доводов обращения Общество признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредставлением в установленный Закупочной документацией срок подписанного проекта договора.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в обращении, в выступлении присутствовавшего в заседании представителя участвующего в деле лица, 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 о закупках), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

Согласно представленным материалам и информации 08.06.2018 размещено извещение о проведении Закупки. Дата подведения итогов — 15.06.2018.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке от 15.06.2018 № 31806587744-01 победителем процедуры ИП Емельянов М.С. признан

победителем закупки с предложением о цене договора 300 000, 00 руб.

В соответствии с пунктом 85 Положения о закупках Договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупках заключается такой договор (далее - участник закупки, обязанный заключить договор), должен быть заключен Заказчиком не позднее 20 (двадцати) дней со дня подписания итогового протокола.

Согласно пункту 3.8.2 Закупочной документации договор с победителем должен быть заключен Заказчиком не позднее 20 дней со дня подписания протокола рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке.

В соответствии с пунктом 18 Информационной карты Закупочной документации обеспечения исполнения договора не установлено.

Таким образом, крайним днем для заключения договора являлось 05.07.2018.

В соответствии с пунктом 3.8.4 Закупочной документации в случае если участник Закупки, обязанный заключить договор, не представил Заказчику в срок, предусмотренный в пункте 3.8.2 Закупочной документации, подписанный со своей стороны договор, либо не представил надлежащее обеспечение исполнение договора, если такое обеспечение должно быть представлено в соответствии с Закупочной документацией, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

Кроме того, указанные пункты Закупочной документации соответствуют разделу VII Положения о закупках.

Как было установлено Комиссией, 15.06.2018 Заказчиком на электронную почту победителя — Предпринимателя, указанную в его заявке (m.prachka@bk.ru), был направлен проект договора.

Ввиду отсутствия ответа на направленный проект договора Заказчиком 25.06.2018 на электронную почту был повторно направлен проект договора.

02.07.2018 победителю было направлено письмо-уведомление, указывающее на регламентированный срок заключения договора, а также указание на признание участника уклонившимся в случае непредставления подписанного со стороны победителя проекта договора в предписанный срок (последним днем заключения договора с учетом требований пункта 3.8.2 Закупочной документации являлось 05.07.2018).

Ввиду непредставления победителем Закупки в регламентированный срок подписанного со своей стороны договора Заказчиком 06.07.2018 был составлен протокол об отказе от заключения договора с победителем и признании его уклонившимся от заключения договора.

Совершение указанных действий подтверждено скриншотами, находящимися в материалах дела.

Вместе с тем Предприниматель на заседание комиссии не явился и не направил своих законных представителей, а также не представил письменной позиции обосновывающей действия по ненаправлению проекта договора, подписанного

со своей стороны в адрес Заказчика.

При этом подавая заявку Предприниматель конклюдентно согласился с условиями Закупочной документации, что указывает на то, что он был осведомлен о подобном порядке заключения договора.

Между тем, по состоянию на 05.07.2018 Заказчиком от оператора электронной площадки и Предпринимателя не получен ни проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника, ни документ об обеспечении исполнения договора, ни протокол разногласий.

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.

Как отмечено в определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 и вопреки утверждению Заявителя об обратном, уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник Закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

Кроме того, исходя из позиции Арбитражного суда Московского округа, изложенной в постановлении от 13.05.2016 по делу № 204155/2015, включение участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков возможно только при наличии в действиях такого поставщика (подрядчика, исполнителя) недобросовестного поведения. При этом недобросовестность юридического лица должна определяться не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Таким образом, основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям действующего законодательства Российской Федерации о закупках, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права организатора этой закупки относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием денежных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Ввиду отсутствия мотивировочной позиции Предпринимателя доказательств

невозможности соблюдения им положений действующего законодательства по причинам, не зависящим от него, не представлено, а Комиссией не установлено.

В действиях Предпринимателя 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.

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.

В настоящем случае недобросовестность Общества выразилась в ненадлежащем исполнении своих обязанностей, возникающих из требований закона к процедуре заключения контракта по результатам проведенной процедуры.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.05.2012 № ВАС-5621/12 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, включение общества в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет экономическую самостоятельность и инициативу общества, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и в данном случае не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности общества.

Комиссия считает, что Предприниматель не проявил предписаны в соответствии с установленным порядком заключения договора, 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 Предпринимателя от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия усматривает в действиях Предпринимателя основания для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать включение сведений об ИП Емельянове Михаиле Сергеевиче (адрес: 143005, Московская обл., г. Одинцово, Можайское ш., д. 145, кв. 16, ИНН: 503213266558, ОГРНИП: 312503206100086) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закон о закупках включение сведений 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.