

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-1847/2020 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

13.02.2020

г. Москва

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

при участии представителей:

от ПАО «Промсвязьбанк» — <...> (по доверенности от 02.08.2019 № 1173),

от ООО «Информационная защита» — <...> (по доверенности от 18.11.2019 № 1),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Информационная защита» (далее также - Общество) от заключения договора с ПАО «Промсвязьбанк» (далее — Заказчик), поданные 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 о проведении проверки факта уклонения ООО «Информационная защита» от заключения договора с ПАО «Промсвязьбанк» (далее — Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на предоставление права использования программного обеспечения VMware на условиях простой (неисключительной) лицензии и поставка сертификатов VMware на техническую поддержку для нужд ПАО «Промсвязьбанк» (реестровый № 31908125970, далее — Закупка).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, возражениях на них, Комиссия установила следующее.

23.07.2019 Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 1 220 216,77 долларов. Процедура проводится среди СМП.

В соответствии с итоговым протоколом от 26.08.2019 № 1264 (опубликован 27.08.2019 в ЕИС) победителем было признано ООО «Информационная защита» с ценовым предложением в размере 1 012 780,05 руб.

Согласно п. 3.9.2 Закупочной документации договор по результатам аукциона заключается не ранее чем через десять дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам аукциона и не позднее чем через двадцать рабочих дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого

договора. В случае необходимости одобрения органом управления Заказчика, в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе или в суде действий (бездействия) Заказчика договор должен быть заключен в течение 20 (двадцати) рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Идентичное требование установлено в п. 26 Информационной карты Закупочной документации.

Таким образом, крайний срок, отведенный на заключение договора, истекает 24.09.2019.

06.09.2019 проект договора был размещен на ЭТП.

Согласно ч. 28 ст. 3.4 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой конкурентной закупки, заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

18.09.2019 Обществом был направлен протокол разногласий в адрес Заказчика, в части необходимости указания ставки НДС.

19.09.2019 Заказчиком повторно был направлен договор с внесенными согласно протоколу разногласий изменениями.

23.09.2019 в 18:20:50 Обществом направлен второй протокол разногласий для изменения ряда положений, не касающихся содержания и смысла первоначального протокола разногласий. Так, установлено, что повторный протокол разногласий, содержал требования изменить адрес электронной почты Общества.

24.09.2019 Заказчик внес изменения в соответствии со вторым протоколом разногласий и направил Обществу проект договора на подписание и 24.09.2019 Общество направило в адрес Заказчика ответное письмо о невозможности подписания договора, в связи с пропуском регламентированных законом сроков, предусмотренных ч. 15 ст. 3.2 Закона о закупках, а равно, что договор подлежал заключению не позднее 16.09.2020.

В связи с этим, как усматривает Комиссия, направление Обществом повторного

протокола разногласий является злоупотреблением права со стороны Общества, учитывая, что таким протоколом ООО «Информационная защита» просило изменить адрес электронной почты, который указан Заказчиком верно.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что повторный протокол разногласий фактически содержал несущественные замечания.

Более того, Общество не было лишено возможности указать на наличие технических проблем с адресом электронной почты в первичном протоколе разногласий. При этом, как указал представитель ООО «Информационная защита», основания, указанные в первом протоколе разногласий отпали, что также свидетельствует о злоупотреблении правом со стороны Общества.

Также Комиссия отмечает, что Обществом повторный протокол разногласий был направлен за пределы рабочего дня 23.09.2019 в 18:20:50.

27.09.2019 в ЕИС опубликован протокол признания участника уклонившимся от заключения договора, на основании п. 3.9.4 Закупочной документации, а именно, в случае если победитель аукциона в срок, предусмотренный разделом 5 «Информационная карта аукциона» не обеспечил со своей стороны подписание договора в соответствии с пунктом 3.9.2 раздела 3 аукционной документации, а также не представил обеспечение исполнения договора (если аукционной документацией установлено требование обеспечения исполнения договора), такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно п. 27 Постановления Правительства РФ от 11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление Правительства) срок заключения договора при осуществлении закупки в соответствии с подпунктом «б» пункта 4 настоящего Положения должен составлять не более 20 рабочих дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления заказчика, а также случаев, когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуются в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 рабочих дней со дня вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора, а не в течении 20 календарных дней, как на то ссылается Общество.

Комиссией установлено, что Обществом нарушены сроки установленные п. 3.9.2 Закупочной документации и п. 27 Постановления Правительства, поскольку договор так и не был подписан.

Комиссия, оценивая действия ООО «Информационная защита», отмечает следующее.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «Информационная защита», согласившись на условия проведения Закупки, подало соответствующую заявку.

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

В силу пункта 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.

Действия ООО «Информационная защита» по уклонению от заключения договора расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Закупки 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 к выводу, что Общество, 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, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Информационная защита», 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 «Информационная защита» (ИНН: 5838046436; ОГРН: 1095838000422); адрес местонахождения: 442960, г. Заречный, улица Коммунальная, дом 6Б) 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.