

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-2275/77-19 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

05.03.2019 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 ООО «ТПК Кабель и Провод»: <...>

от ПАО «ФСК ЕЭС»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «ТПК Кабель и Провод» (далее также — Общество) от заключения договора с ПАО «ФСК ЕЭС» (далее также — Заказчик) при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договора на поставку увыключателей на ПС Минусинская и ПС Камала (реестровый № 31806298329) (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:

В Московское УФАС России поступило Обращение ПАО «ФСК ЕЭС» о проведении проверки факта уклонения ООО «ТПК Кабель и Провод» от заключения договора на поставку увыключателей на ПС Минусинская и ПС Камала.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика доводы и требования Обращения поддержал.

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 - 28.06.2017.

Согласно представленным материалам и информации Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт, ЕИС) 28.03.2018 размещена Конкурсная документация. Начальная (максимальная) цена договора - 25 011 870 ,00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Закупке от 22.05.2018 №31806298329-02 заявка ООО «ТПК Кабель и Провод» признана соответствующей требованиям Конкурсной документации с ценовым предложением — 25 011 870,00 руб.

Согласно пункту 2.14.3 Конкурсной документации договор между Заказчиком и Победителем конкурса подписывается на основании Протокола о результатах конкурса, в течение 20 (двадцати) рабочих 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.

Кроме того, в соответствии с пунктом 2.15 Конкурсной документации победитель конкурса должен предоставить финансовое обеспечение по договору.

При этом на заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в адрес Общества не направлялся проект договора, так как его направление предусмотрено только в случае признания участника победителем закупочной процедуры. В данном случае Конкурс признан несостоявшимся в связи с тем, что заявка ООО «ТПК Кабель и Провод» признана единственной соответствующей требованиям Конкурсной документации.

Согласование заключения договора с ООО «ТПК Кабель и Провод» осуществлено решением ЦКК ПАО «ФСК ЕЭС» от 22.06.2018 № 2018/ИА/ЦКК/721. Крайняя дата заключения договора — 19.07.2018.

Комиссия оценивает действия Заказчика критически в связи со следующим.

Согласно пункту 12 извещения о проведении Конкурса заявки рассматриваются Заказчиком в срок не позднее 30.04.2018. При этом, как указывалось ранее, рассмотрение заявок состоялось 22.05.2018, что является нарушением сроков, установленных Конкурсной документацией.

Право Заказчика заключить договор с единственным поставщиком установлено в пункте 2.12.2 (1). Вместе с тем реализация названного права Заказчиком спустя месяц после завершения закупочной процедуры носит характер злоупотребления правом, так как всё это время Обществу был неизвестен его правовой статус, а отсутствие порядка заключения договора с таким участником не позволяет Заказчику злоупотреблять своим правом на заключение такого договора.

Положения Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

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.

При этом Заказчиком в материалы дела не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что в период с 22.05.2018 по 26.06.2018 Обществу было известно о том, что с ним планируется заключение договора.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика не отвечают признакам добросовестности, а следовательно, у Заказчика отсутствовало право требования о заключении договора к Обществу.

Как следует из смысла статьи 55 Конституции Российской Федерации (в истолковании Постановлениями Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П; Определениями от 07.06.2001 № 139 О, от 07.02.2002 № 16-О) применяемые государственными органами санкции должны соответствовать характеру совершённого деяния, принципу юридического равенства, основываться на соразмерности конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, исключать произвольное толкование и применение.

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

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных подрядных организаций является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества в совершении вменяемого правонарушения.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действия (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «ТПК Кабель и Провод» от заключения

договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, не нашли своего правового подтверждения.

При таких обстоятельствах, отсутствуют основания для включения сведений об ООО «ТПК Кабель и Провод» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «ТПК Кабель и Провод» (ИНН: 7722148129, ОГРН: 1037739210046; место нахождения: 109052, город Москва, Нижегородская улица, дом 70 корпус 2, этаж 1 пом 14 офис 5а) 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.