

ООО «ЭЛПО-Плюс»

Б. Хмельницкого пр-т, д. 147а,
г. Белгород, 308010

АО «НИКИМТ-Атомстрой»

Алтуфьевское ш., д. 43, стр. 2,
г. Москва, 127410

ФАС России

Садовая Кудринская ул., д. 11,
Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4167/2020 о проверке сведений

необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

10.03.2020 г. Москва

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

Председателя Комиссии:

при участии представителей:

от ООО «ЭЛПО-Плюс»:

от АО «НИКИМТ-Атомстрой»:

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «ЭЛПО-Плюс» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «НИКИМТ-Атомстрой» (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:

В Московское УФАС России поступило Обращение АО «НИКИМТ-Атомстрой» о проведении проверки факта уклонения ООО «ЭЛПО-Плюс» от заключения договора на поставку вычислительной и оргтехники для организации автоматизированных рабочих мест Филиала АО «НИКИМТ-Атомстрой» Дирекция на Курской АЭС по результатам запроса предложений (реестровый № 31907916231) (далее – Запрос предложений).

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

В соответствии с протоколом № 190527/0668/425/4 заседания головной закупочной комиссии по рассмотрению ценовых частей заявок и подведению итогов открытого одноэтапного запроса предложений в электронной форме без квалификационного отбора, участниками которого являются только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку вычислительной и оргтехники для организации автоматизированных рабочих мест Филиала АО «НИКИМТ-Атомстрой» Дирекция на Курской АЭС от 03.07.2019 победителем Запроса предложений признано ООО «ЭЛПО-Плюс» с ценовым предложением в размере 6 812 130,00 руб. с НДС.

Начальная (максимальная) цена договора, установленная извещением составила 8 014 527,07 руб.

Согласно пункту 17 документации о проведении Запроса предложений (далее – Документация) обеспечение исполнения обязательств по договору: не требуется

В силу пункта 16 Документации срок заключения договора в течение 20 (двадцати) рабочих дней, но не ранее чем через 10 (десять) дней после размещения на

официальном сайте и на ЭТП протокола подведения итогов закупки. Договор по результатам закупки заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такой 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 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. Договор по результатам закупки заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, извещением (документацией) о закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

16.07.2019 Заказчик письмом № 39-500-03/02-1565 направил в адрес ООО «ЭЛПО-Плюс» договор для согласования и оформления без изменения условий документации.

29.07.2019 Общество оформило протокол разногласий, исключив из содержания спецификации характеристики оборудования, указанные в Документации Заказчика.

30.07.2019 Заказчик письмом № 39-500/1653 отклонил протокол разногласий Общества и предложил подписать договор на условиях Документации и Технического задания.

05.08.2019 протоколом № 190527/0668/425/6 ООО «ЭЛПО-Плюс» было признано уклонившимся от заключения договора.

На заседании Комиссии представитель Общества указал на то, что в процессе заключения договора ООО «ЭЛПО-Плюс» вело переговоры с Заказчиком в части того, что в проект договора должны включаться характеристики оборудования, предложенные в оферте участника, в свою очередь Заказчиком в проект договора были включены характеристики из Технического задания Заказчика. Также представитель Общества отметил, что в связи с малыми сроками поставки, ООО «ЭЛПО-Плюс» в процессе заключения договора приобрело на склад часть необходимого оборудования для дальнейшей поставки Заказчику.

Комиссия отмечает, что указанные Обществом обстоятельства в части необходимости включения в спецификацию характеристик оборудования, предложенных в оферте участника были рассмотрены Комиссией в рамках дела № 077/07/00-8536/2019 в связи с поступившей жалобой ООО «ЭЛПО-Плюс» на действия Заказчика. При этом указанная жалоба была признана Комиссией необоснованной.

Между тем Комиссия считает необходимым принять во внимание тот факт, что в своей жалобе ООО «ЭЛПО-Плюс» ходатайствовало об обязанности Заказчика заключить договор на условиях, предложенных Обществом в заявке на участие в Запросе предложений, что свидетельствует о том, что Общество имело намерение заключить договор.

Комиссия считает необходимым отметить следующее.

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.

Для признания Общества недобросовестным поставщиком, уклонившимся от заключения договора, Комиссия не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а обязана выяснить все обстоятельства дела, установить недобросовестность лица в совершении действий или бездействия, осуществленных намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и в их совершении по неосторожности, когда участник по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных поставщиков 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 будет только такое уклонение лица, которое свидетельствует о недобросовестном поведении, совершении умышленных действий (бездействия), которое привело к невозможности заключения договора с этим лицом, признанным победителем закупочной процедуры, и нарушающих права заказчика относительно условий или к нарушению срока исполнения договора.

Вместе с тем Комиссией не установлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях ООО «ЭЛПО-Плюс» умысла по незаключению договора. Напротив, все действия ООО «ЭЛПО-Плюс» были направлены на заключение договора, свидетельствовали о намерении исполнить взятые на себя при подаче заявки обязательства.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи

приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об **ООО «ЭЛПО-Плюс»** 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 **ООО «ЭЛПО-Плюс»** (ИНН: 3123018564; ОГРН: 1023101681184; адрес регистрации: 308010, Россия, г. Белгород, Б. Хмельницкого пр-т, д. 147а) 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.