

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-7589/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

22.08.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от АО «Мосводоканал»: <...>

от ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «Мосводоканал» (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 «Мосводоканал» о проведении проверки факта уклонения ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» от заключения договора на поставку электроприводов с червячным редуктором для нужд АО «Мосводоканал» в 2019 году по результатам аукциона (реестровый № 31807322184) (далее - Аукцион).

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 - 13.06.2018.

18.12.2018 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 1

588 344, 00 руб. с учетом НДС.

Исходя из протокола проведения Аукциона от 16.01.2019 №31807322184-02 победителем было признано ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» с ценовым предложением 889 472, 64 руб. с учетом НДС.

В соответствии с пунктом 7.1.2.1 Аукционной документации организатора в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола аукциона передает победителю проект договора, который составляется путем включения цены договора предложенной победителем аукциона, в проект договора, прилагаемый к документации об аукционе.

21.01.2019 Заказчик разместил проект договора на электронной торговой площадке, что подтверждается представленными в материалы дела скриншотами.

Победитель аукциона должен подписать и заверить печатью указанный проект договора и вернуть его Организатору в срок, установленный в пункте 20 Информационной карты.

Согласно пункту 20 Информационной карты договор должен быть заключен не ранее десяти дней со дня размещения на Официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в аукционе и не позднее двадцати дней со дня подписания указанного протокола.

Заключение договора по результатам аукциона осуществляется в электронной форме на электронной торговой площадке в порядке, определенном Регламентом электронной торговой площадки.

Также пунктом 22 Информационной карты установлено требование о внесении победителем обеспечения исполнения договора в размере 5 % от начальной (максимальной) цены договора, то есть 79 417, 20 руб. без НДС.

Таким образом, крайний срок подписания договора и внесения обеспечения исполнения договора - 05.02.2019.

23.01.2019 Обществом в адрес Заказчика направлено письмо № 9 с предложением об изменении поставляемой продукции.

05.02.2019 Заказчик направил в адрес Общества письмо с отказом об изменениях продукции после подведения итогов Аукциона.

В установленные сроки ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» проект договора не подписало, обеспечение исполнения договора не представлено.

20.02.2019 ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» признано уклонившимся от заключения договора.

22.03.2019 Заказчик заключил договор с участником, занявшим второе место в Аукционе.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что неподписание договора было связано с тем, что в проекте направленного договора содержалась неверная цена.

Так, в ходе проведения Аукциона Обществом было предложено 889 472, 64 руб. без учета НДС ввиду того, что на электронной площадке отображалась информация о подаче участниками цен без учета НДС.

В связи с тем, что ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» находится на общей системе налогообложения, при направлении проекта договора Заказчик должен был учесть размер ставки НДС, то есть сумма договора должна была быть увеличена на 20 %.

Представитель Заказчика пояснил, что ценовые предложения участников должны подаваться с учетом НДС (если участник применяет общую систему налогообложения).

В соответствии с пунктом 1.4.1 Информационной карты начальная (максимальная) цена Аукциона установлена в размере 1 588 344, 00 руб., включая 20 % НДС.

В целях всестороннего, объективного рассмотрения настоящего дела в адрес АО «ЕЭТП» был направлен запрос на дачу разъяснений относительно наличия при проведении Аукциона сведений о подаче заявок без НДС и причинах отображения такой информации.

Оператором АО «ЕЭТП» были представлены сведения, из которых следует, что при проведении Аукциона участникам доступно специальное окно, содержащее информацию о начальной (максимальной) цене договора, порядковом номере участника, его ценовом предложении с указанием даты и времени его подачи. При этом предложения участников отображаются по умолчанию без базиса НДС/без НДС, а размер НМЦД в специальном окне устанавливается в соответствии с извещением о проведении закупки.

Поскольку Заказчиком в Аукционной документации и на электронной площадке установлена НМЦД с учетом НДС, подача ценовых предложений участниками Аукциона происходила путем снижения начальной цены с НДС.

Относительно представленного Обществом графического изображения хода Аукциона об отображении граф «Заявка с НДС», «Ставка НДС» оператор АО «ЕЭТП» пояснил, что функционал электронной торговой площадки является единым и используется для отображения хода торгов всех видов электронных процедур и технически отображает сведения о ходе торгов без конкретизации сведения об НДС.

В силу имеющихся в деле сведений, Комиссия оценивает доводы Общества критически на основании следующего.

В соответствии с пунктом 7.1.4 Аукционной документации договор заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона и аукционной документации, заявке участника аукциона, по цене, предложенной победителем аукциона, либо в случае заключения договора с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене договора, по цене, предложенной таким участником или иной согласованной с указанным участником аукциона цене договора, не превышающей начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

Таким образом, исходя из положений Аукционной документации и функционала

электронной площадки, договор должен быть заключен по цене, указанной участником в рамках проведения конкурентной процедуры, то есть на сумму 889 472, 64 руб. с учетом НДС.

При этом у Общества в ходе проведения Аукциона отсутствовали основания полагать, что ценовые предложения должны подаваться участником без учета ставки НДС.

Более того, Общество не направляло в адрес Заказчика сведений о наличии разногласий относительно цены, указанной в проекте договора.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры», согласившись на условия проведения Аукциона, подало соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора является 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 РФ 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 «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» по уклонению от заключения договора на основании несогласия с положениями Аукционной документации расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Аукциона 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 договоров.

Комиссия пришла в выводу, что ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» 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, в том числе, учитывая ненаправление договора Заказчику, неисполнение обязанности Общества по внесению обеспечения исполнения договора, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» 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 «Брянский завод Трубопроводной Арматуры» (ИНН: 3257053970; ОГРН: 1173256006428; адрес местонахождения: 241020, Брянская область, город Брянск, Московский проезд, дом 29, офис 1) 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.