

Заключение

об отказе во включении сведений об ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

12 февраля 2014

г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю (далее - Приморское УФАС России, Комиссия) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

Председатель Комиссии

заместитель руководителя Приморского УФАС России;

члены Комиссии:

начальника отдела контроля органов власти,

главный специалист-эксперт отдела контроля органов власти,

рассмотрев поступившее от УФПС Приморского края филиала ФГУП «Почта России» (далее – ФГУП «Почта России», заказчик) заявление о включении ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» (далее - поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков, установила следующее.

ФГУП «Почта России» относится к виду юридических лиц, определенных в части 2 статьи 1 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) и при осуществлении закупочной деятельности должно руководствоваться положениями Закона о закупках, который устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг.

При закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются принятыми и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки (Положение о закупке).

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения (часть 2 статьи 2 Закона о закупках).

Приказом генерального директора ФГУП «Почта России» № 73-п от 30.03.2012 утверждено Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «Почта России» (далее – Положение о закупках).

25.11.2013 на официальном сайте электронной торговой площадки в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» по адресу:

www.setonline.ru ФГУП «Почта России» разместило извещение о проведении запроса предложений на выполнение ремонтных работ системы вентиляции в ОПС Тавричанка по адресу: ул. Осипенко, 8, п. Тавричанка, Приморский край (извещение № 131) (далее – Запрос предложений).

Согласно протоколу № 131 от 05.12.2013 победителем Запроса предложений было признано ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы».

В соответствии с пунктом 13 извещения по проведению Запроса предложений заказчик в течении пяти рабочих дней со дня подписания протокола передает победителю запроса предложений проект договора, победитель запроса предложений должен подписать проект договора и передать заказчику два экземпляра договора, в течении пяти дней с момента получения от заказчика проекта договора. Общий срок подписания договора не может превышать двадцати дней со дня подписания протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок.

Протокол № 131 подписан единой закупочной комиссией ФГУП «Почта России» 05.12.2013.

Как сообщает заказчик, 11.12.2013 ФГУП «Почта России» передало ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» проект договора в двух экземплярах, а также один экземпляр протокола рассмотрения, оценки и сопоставления заявок на участие в Запросе предложений.

13.01.2014 ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» были представлены: подписанный договор № 131/13-ЗП и техническое задание в двух экземплярах без приложения № 2 к договору (локальный ресурсный сметный расчет), без которого заказчику не представляется возможным согласовать и подписать договор, являющийся предметом Запроса предложений.

21.01.2014 ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» дополнительно направило локальный ресурсный сметный расчет и схему вентиляционной системы, а также коммерческое предложение с перечнем оборудования, необходимого при ремонте вентиляционной системы.

Из представленных документов, заказчик сделал вывод, что поставщик готов за указанную в заявке на участие в Запросе предложений сумму (180 046 рублей) осуществить только монтажные работы, без учета монтируемого оборудования. Поставку такого оборудования ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» предложило оплатить отдельно.

В соответствии с положениями статей 704, 745 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется изданием подрядчика из его материалов, его силами и средствами.

В связи с чем, заказчик считает, что предложение ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» о дополнительной плате за монтируемое в соответствии с договором № 131/13-ЗП оборудование не соответствует требованиям документации о проведении Запроса предложений, а вышеописанные действия общества – уклонением от заключения договора, являющегося предметом данной

закупки.

В ходе проверки поступивших от ФГУП «Почта России» сведений Приморским УФАС России были запрошены у ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» пояснения о причинах не подписания Договора поставки.

Как следует из представленных ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» пояснений, заказчик, в нарушение требований пункта 12.21 Положения о закупках (здесь и далее в редакции приказа № 423-п от 28.12.2012) передал поставщику проект договора 30.12.2013. С учетом того, что 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8 января являются нерабочими днями, поставщик направил заказчику подписанный проект договора 13.01.2014. Поскольку из содержания закупочной документации не следует, что стоимость оборудования для монтажа вентиляционной системы включено в цену договора, заключаемого по итогам Запроса предложений, то ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» в дополнение к договору № 131/13-ЗП направило ФГУП «Почта России» коммерческое предложение о поставке оборудования, необходимого для выполнения работ в соответствии с техническим заданием, за отдельную плату.

По итогам проверки заявления ФГУП «Почта России» Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии со статьей 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

Порядок закупки товаров, работ, услуг путем проведения запроса предложений установлен разделом 12 Положения о закупках.

Под запросом предложений понимается способ закупки, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах для нужд заказчика сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на сайте извещения о проведении запроса предложений и победителем в проведении запроса предложений признается претендент, подавший заявку на участие в закупке, которая отвечает всем требованиям, установленным в извещении о проведении запроса предложений, и в которой указана наиболее низкая цена товаров, работ, услуг (пункт 12.1 Положения о закупках).

Из содержания пунктов 3.1 и 3.8 Положения о закупках следует, что запрос предложений является формой конкурентной закупки, проводимой в порядке, предусмотренном Положением о закупки.

Как следует из сложившейся судебной практики процедура закупки товаров, работ, услуг путем проведения запроса предложений соответствует по форме открытому конкурсу на право заключения договора.

Следовательно, к порядку проведения закупки товаров, работ, услуг путем проведения запроса предложений применяются правила статей 447, 448 ГК РФ.

По общему правилу торги, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. В случае признания торгов несостоявшимися, победитель таких торгов не определяется.

В соответствии с пунктом 12.17 Положения о закупках, в случае если к участию в запросе предложений допущено менее двух претендентов, запрос предложений признаётся несостоявшимся.

Из протокола № 131 рассмотрения, оценки и сопоставления предложений на участие в Запросе предложений от 05.12.2013 следует, что на участие в Запросе предложений была подана одна заявка (от ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы»).

Решением закупочной комиссии ФГУП «Почта России» данная заявка была допущена к участию в Запросе предложений и ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» было признано победителем данной закупки.

Таким образом, с учетом положений части 5 статьи 447 ГК РФ, пункта 12.17 Положения о закупках у закупочной комиссии ФГУП «Почта России» отсутствовали правовые основания для признания Запроса предложений состоявшимся и признания ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» победителем данной закупки.

Следовательно, решение закупочной комиссии ФГУП «Почта России» о признании ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» победителем Запроса предложений является незаконным.

Вместе с тем, согласно пункту 12.17 Положения о закупках, в случае если закупка признана несостоявшейся и только один претендент, подавший заявку на участие в запросе предложений, допущен к участию в закупке, заказчик вправе заключить договор с таким претендентом. При этом заказчик течение двух рабочих дней со дня подписания протокола вскрытия, рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе предложений должен передать такому претенденту проект договора, который заключается на условиях и по цене договора, которые предусмотрены заявкой этого претендента.

Однако, как следует из пояснений заказчика, проект договора был направлен в адрес ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» только 11.12.2013, т.е. с нарушением сроков, предусмотренных пунктом 12.17 Положения о закупке.

При этом ФГУП «Почта России» не представило надлежащих доказательств направления вышеназванного проекта договора в адрес ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» и доказательств получения поставщиком данного документа в указанные в заявлении заказчика.

В соответствии с действующим законодательством, уклонившемся от заключения договора признается участник закупки, который не представил заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставил обеспечение исполнения договора, в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения.

В соответствии с пунктом 12.23 Положения о закупке победитель признается уклонившимся от заключения договора, если он не представил заказчику

подписанный договор в срок, указанный в извещении о проведении запроса предложений.

Согласно пункту 13 извещения о проведении Запроса предложений победитель запроса предложений должен подписать переданный ему заказчиком проект договора в течении пяти дней с момента его получения.

В соответствии с пояснениями ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы», направленный ФГУП «Почта России» проект договора был получен обществом 30.12.2013.

Проект договора, подписанный ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы», был получен ФГУП «Почта России» 13.01.2014.

С учетом того, что в соответствии со статьей 112 Трудового кодекса Российской Федерации 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8 января являются нерабочими днями, а также ввиду того, что заказчик не доказал получение поставщиком проекта договора до 30.12.2013, Комиссия приходит к выводу, что ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» соблюдены сроки для подписания проекта договора, предусмотренные пунктом 13 извещения о проведении Запроса предложений.

Каких либо документов, свидетельствующих об отказе ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» от заключения договора ФГУП «Почта России» не представлено.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о том, что действия ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» не образуют факта умышленного уклонения от заключения договора, так как обществом, соблюдены сроки для подписания проекта договора, предусмотренные пунктом 13 извещения о проведении Запроса предложений.

Таким образом, основания для включения ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со статьей 5 Закона о закупках отсутствуют.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить, что согласно части 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.

Частью 3 статьи 5 Закона о закупках установлен перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного

Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждены Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Перечень сведений), Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила направления сведений), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков.

Согласно пункту 1 Правил направления сведений данные правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

В соответствии с пунктом 6 Перечня сведений в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения, в том числе сведения о дате признания закупки несостоявшейся, в которой единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, или участник закупки, признанный единственным участником закупки, или участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, уклонились от заключения договора (в случае, если такое лицо в соответствии с документацией о закупке обязано заключить договор).

В случае если единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, либо участник закупки, признанный единственным участником закупки, либо участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, которые в соответствии с документацией о закупке обязаны заключить договор, уклонились от заключения договора, заказчик не позднее 30 календарных дней со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке, направляет в уполномоченный орган сведения о таком участнике (пункт 3 Правил направления сведений).

Из совокупности приведенных норм следует, что единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, может быть включен в реестр недобросовестных поставщиков в случае уклонения такого участника от заключения договора, при условии, что обязанность единственного участника закупки заключить договор предусмотрена документацией о закупке.

Как следует из содержания извещения о проведении Запроса предложений, а также анализа пунктов 12.21 – 12.25 Положения о закупках обязанность заключить договор по итогам закупки возникает только у участника, признанного победителем такой закупки.

Обязанность единственного участника закупки заключить договор с заказчиком документацией по проведению Запроса предложений не предусмотрена.

Следовательно, единственный участник Запроса предложений, отказавшийся от заключения договора по итогам Запроса предложений, не может быть признанным уклонившимся от заключения такого договора, поскольку иное не предусмотрено закупочной документацией и Положением о закупках.

Таким образом, у ФГУП «Почта России» отсутствовали правовые основания для направления в антимонопольный орган сведений об ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» для включения их в реестр недобросовестных поставщиков в порядке статьи 5 Закона о закупках.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, а также на основании имеющихся документов и сведений,

ЗАКЛЮЧИЛА:

основания для признания ООО «Мир кондиционеров и инженерные системы» уклонившимся от заключения договора на выполнение ремонтных работ системы вентиляции в ОПС Тавричанка по адресу: ул. Осипенко, 8, п. Тавричанка, Приморский край (извещение № 131) и включения общества в реестр недобросовестных поставщиков не установлены.