

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-11135/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

12.09.2018 г. Москва

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

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Предприятие ЛиДа инж» (далее также — Общество) от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по разработке и согласованию проектов нормативов образования отходов и лимитов на их размещение (реестровый № 31806290106, далее — Аукцион), 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 — Постановление № 1211) (далее — Обращение),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение Заказчика о проведении проверки факта уклонения ООО «Предприятие ЛиДа инж» от заключения договора.

Исходя из доводов обращения Общество признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредставлением в установленный Аукционной документацией срок предоставления обеспечения исполнения договора.

Выслушав представителей, явившихся на заседание Комиссии, изучив документы, представленные в материалы дела, Комиссия приходит в выводу об отсутствии в действиях ООО «Предприятие ЛиДа инж» оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков исходя из следующего.

Согласно протоколу проведения Аукциона № 2199/ОАЭ-РЖДС/18/2 от 07.05.2018 победителем Аукциона признан участник ООО «Предприятие ЛиДа инж».

10.05.2018 посредством электронной почты Заказчиком был направлен проект договора с приложениями в адрес победителя для заполнения и последующего согласования с Заказчиком.

В соответствии с пунктом 296 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее — Положение о закупках) Договор заключается на условиях, указанных в аукционной документации и в аукционной заявке победителя или участника, с которым заключается договор.

Как установила Комиссия, 15.05.2018 от ООО «Предприятие ЛиДа инж» Заказчиком был получен проект договора на согласование. ОАО «РЖД» 15.05.2018 проект договора повторно направлен на подписание победителю.

16.05.2018 договор подписанный со стороны Общества и все необходимые дополнительные материалы согласно перечня, направленного Заказчиком, были доставлены в адрес Заказчика.

28.05.2018 Обществом была получена банковская гарантия от ПАО Абсолют банк на 100 000 (сто тысяч) руб. на обеспечения выполнения работ по договору.

Пунктом 1.5 Аукционной документации установлено, что при проведении Аукциона применяются антидемпинговые меры, перечисленные в пункте 6.9.2.1 и подпункте «в» пункта 6.9.2.2 Аукционной документации, в порядке, установленном в указанном пункте (требование о предоставлении участником Аукциона обеспечения исполнения оговора в размере, превышающем, установленный в пункте 1.7 Аукционной документации в 1,5 раза, предоставление обоснования предлагаемой цены договора). Демпинговой ценой при проведении Аукциона считается цена, сниженная по отношению к начальной (максимальной) на 25% и более.

Вместе с тем, ввиду представления Обществом предложения о цене, сниженной по отношению к начальной (максимальной) цене более чем на 25%, Обществу необходимо было представить обеспечение в полуторном размере обеспечения, установленного в Аукционной документации, то есть 150 000 (Сто пятьдесят тысяч) руб., о чем, согласно пояснениям представителя Заказчика было направлено электронной письмо от 16.05.2018 в адрес Общества.

В то же время Комиссией было установлено, что электронной письмо с суммой обеспечения исполнения договора была направлена не на почту Общества, указанную в заявке Общества, и используемую для общения с Заказчиком, в связи с чем, представитель Заказчика отозвал указанный довод.

Ввиду непринятия ОАО «РЖД» банковской гарантии ООО «Предприятие ЛиДа инж» Заказчик 28.05.2018 посредством электронной почты уведомил Общество о требовании увеличения суммы обеспечения банковской гарантии до 150 000 (Ста пятидесяти тысяч) руб.

В свою очередь Общество обратилось повторно в адрес ПАО Абсолют банк с просьбой о перевыпуске банковской гарантии с измененной суммой обеспечения исполнения договора в 150 000 (Сто пятьдесят тысяч) руб., которая была получена обществом 13.06.2018.

В тот же день, 13.06.2018 Общество передало банковскую гарантию Заказчику и дополнение № 1 к банковской гарантии с увеличением суммы гарантии до 150 000 (Ста пятидесяти тысяч) руб.

На основании пункта 8.3.4 Аукционной документации договор заключается в срок не более 20 (Двадцати) рабочих дней со дня принятия Заказчиком решения о

заключении такого договора. Из указанного следует, что крайним днем заключения договора является 04.06.2018.

В виду нарушения сроков представления документов, установленных Аукционной документацией, Общество письмом ОАО «РЖД» от 13.06.2018 № ИСХ-1692/МСКДМТО было признано уклонившимся от заключения договора.

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 Конституционного Суда Российской Федерации 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.

Таким образом, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является совокупность факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а также факта недобросовестного поведения (в контексте изложенной выше правовой позиции) в виде уклонения от заключения договора или от исполнения его условий.

На заседании Комиссии было установлено, что Обществом были представлены все требуемые документы, в том числе банковская гарантия. Однако ввиду технической ошибки Заказчиком не была доведена информация до Общества об увеличении суммы обеспечения исполнения договора до 150 000 (ста пятидесяти тысяч) руб., в связи с чем Обществу потребовалось дополнительное время для перевыпуска банковской гарантии с увеличенной суммой, что в конечном итоге повлекло нарушение срока направления обеспечения исполнения договора, установленного в Аукционной документации.

Комиссией установлено, что в действиях ООО «Предприятие ЛиДа инж» отсутствуют признаки недобросовестности, являющиеся основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков, поскольку им совершались действия по заключению договора по результатам Аукциона.

Комиссия, исходя из конкретных обстоятельств проведения Аукциона, оценивает доказательства, представленные в материалы дела, из которых следует, что действия Общества не имели недобросовестного умысла, а также не повлияли на ограничение конкуренции. Указанное подтверждается представлением соответствующей банковской гарантии, а также представлением подписанного проекта договора и цепочки бенефициаров. Следовательно, формальное

незаключение договора в установленные сроки не свидетельствует об уклонении Общества от его заключения.

В настоящем случае Комиссией не установлено в действиях Общества признаков недобросовестного поведения в форме совершения 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.

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 контракта с этим лицом, признанным победителем Закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий или к нарушению срока исполнения договора.

Закон о закупках и Постановление № 1211 не обязывают Комиссию включать сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки действий в каждом конкретном случае.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия не усматривает оснований для включения сведений об ООО «Предприятие ЛиДа инж» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать не включать сведения об ООО «Предприятие ЛиДа инж» (адрес: Москва, 123308, ул. Мневники, д. 1, стр. 5, ОГРН:1037739088342, ИНН:7734199030) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закон о закупках включение сведений 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.