

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-8007/77-18 о проверке сведений необходимости
включения в реестр недобросовестных поставщиков

09.07.2018 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 «Монте-АВО» (далее также — Общество) от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее также — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора по оказанию услуг по техническому обслуживанию систем вентиляции, кондиционирования и холодоснабжения в административных зданиях (реестровый № 31705807646, 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 «Монте-АВО» от заключения договора.

Исходя из доводов обращения Общество признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредставлением калькуляции единичных расценок и сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, а также в связи с длительными внесением изменений в проект договора, на основании пунктов 8.2.1, 8.3.1, 8.3.3, 8.3.4, 8.3.5 Аукционной документации.

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

Согласно протоколу проведения Аукциона № 31705807646-02 от 28.12.2017 победителем Аукциона признан участник ООО «Монте-АВО».

29.12.2017 посредством электронной почты Заказчиком был направлен проект

договора с приложениями в адрес победителя для заполнения и последующего согласования с Заказчиком.

В соответствии с пунктом 7 Технического задания Приложения № 2 к Аукционной документации при заключении договора победитель аукциона должен представить калькуляцию стоимости товаров, работ, услуг с указанием единичных расценок без учета НДС. При этом единичные расценки, представленные победителем не должны превышать единичные расценки без учета НДС, установленные в аукционной документации. Если единичные расценки, представленные победителем, превышают установленные в аукционной документации, заказчик вправе потребовать от победителя внести изменения в калькуляцию в срок, не превышающий 3 (три) календарных дня. В случае, если победитель отказывается от внесения изменений в калькуляцию, он может быть признан уклонившимся от заключения договора. Заказчик в таком случае вправе заключить договор с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене.

Материалами дела установлено, что 09.01.2017 ООО «Монте-АВО» передало Заказчику как подписанные проект договора, так и техническое задание и калькуляцию.

Вместе с тем Заказчиком не была принята калькуляция, представленная Обществом, в связи с чем Заказчиком были направлены официальным письмом замечания по данной калькуляции с целью их устранения.

Согласно имеющейся в материалах дела электронной переписке между сторонами Общество неоднократно направляло калькуляцию с учетом предъявленных замечаний на согласование, по которой Заказчиком предъявлялись новые замечания официальными письмами, что в конечном итоге, по мнению Общества, изменяло калькуляцию не в соответствии с Аукционной документацией.

Вместе с тем самих писем с замечаниями на заседании Комиссии представлено не было.

С целью выяснения всех фактических обстоятельств Комиссией было принято решение о переносе заседания Комиссии на 09.07.2018 для представления Заказчиком позиции и документов, поясняющих причины требований Заказчика о представлении калькуляции непредусмотренной Аукционной документацией, о чем было оглашено сторонам.

Однако на повторное заседание Комиссии представитель Заказчика не явился и не представил пояснения и документы, подтверждающие необходимость внесения изменений в калькуляцию.

Таким образом, Заказчиком не представлено обоснование неоднократного направления замечаний по калькуляции и как следствие затягивание срока согласования заключения договора между Обществом и Заказчиком по результатам, что послужило основанием для признания Заказчиком участника уклонившимся.

Относительно довода о непредставлении Обществом сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих

документов Комиссия установила, следующее.

В соответствии с пунктом 8.2.1 Аукционной документации до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам аукциона, предоставляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов победитель, иной участник, с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что в протоколе о признании участника уклонившимся от заключения договора № 31705807646-03 от 28.03.2018 отсутствует указание на нарушение заказчиком пункта 8.2.1 Аукционной документации.

В этой связи, представитель Заказчика на заседании Комиссии отозвал указанный довод.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить, что Обществом было представлено обеспечение исполнения договора в форме банковской гарантии.

При этом факт неоднократного направления со своей стороны проекта договора на согласование, а также направление состоятельной банковской свидетельствует об отсутствии у Общества умысла уклонения от заключения договора с Заказчиком.

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.

В материалах дела отсутствуют доказательства наличия фактов недобросовестного поведения в действиях ООО «Монте-АВО», вины Общества в уклонении от заключения договора, а также любые иные сведения,

свидетельствующие о злоупотреблении Обществом своими правами. Комиссией отмечается, что Обществом совершены все возможные и зависящие от него действия.

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

Таким образом, Комиссия не усматривает оснований для включения сведений об ООО «Монте-АВО» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Монте-АВО» (адрес: 410052, Саратовская обл., г. Саратов, ул. им. Шехудрина А.П., д. 39, ОГРН:1026403047758, ИНН:6452059466) 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.