

22.08.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению обращений на нарушение торгов и порядка заключения договоров (далее-Комиссия), а именно, жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), на которую приказом № 32 от 15.03.2016 г. возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 1211, в составе: (...)

при участии представителей заказчика (организатора торгов): Б. по доверенности; в отсутствие участника закупки-лица, в отношении которого подано обращение – общества с ограниченной ответственностью «Энергопродукт» (далее – ООО «Энергопродукт»), уведомленного надлежащим образом; рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Энергопродукт», в связи с уклонением участника закупки (извещение № 31603706291, лот № 1) – ООО «Энергопродукт» от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Иркутской области обратился заказчик – ОГУЭП «Облкоммунэнерго» о включении сведений в отношении ООО «Энергопродукт» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением участника закупки - ООО «Энергопродукт» от заключения договора по результатам запроса котировок цен № 45/16 от 27.05.2016 г. по лоту № 1 на право заключения договора на поставку 2-х комплектной трансформаторной подстанции и силовых трансформаторов для филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго» «Нижнеудинские электрические сети».

В Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Энергопродукт» из которых следует, что, общество после получения извещения № 293 от 04.07.2016г. о том, что ООО «Энергопродукт» стало победителем по лоту № 1 направило письмо в адрес заказчика с просьбой исключить из договора п. 6.2., 6.4, 6.5, 6.8, 6.9, 6.10, которые, по мнению ООО «Энергопродукт», дают ОГУЭП «Облкоммунэнерго» возможность при приемке товара найти несущественные отклонения и не принимать товар с предъявлением штрафа и отсрочки оплаты.

В ответ на вышеуказанное обращение заказчиком было направлено в адрес ООО «Энергопродукт» письмо № ИК/062-1415 от 05.07.2016г. где обществу было сообщено о том, что победитель закупки лишен права изменять существенные условия договора.

Однако, ООО «Энергопродукт» не согласно, что пункты, которые общество просило исключить из договора являются существенными.

О своем намерении заключить договор ООО «Энергопродукт» сообщило заказчику в письме № 333 от 25.07.2016г.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения организатора торгов, возражения лица, в отношении которого поданы сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

Заказчиком 27.05.2016г. на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru далее официальный сайт) размещено извещение о проведении закупки № 31603706291 в форме запроса котировок цен, в частности по лоту № 1 на право заключения договора на поставку 2-х комплектной трансформаторной подстанции и силовых трансформаторов для филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго» «Нижнеудинские электрические сети».

Итоговым протоколом заседания закупочной комиссии № 45/16 вскрытия конвертов и рассмотрения заявок на участие в запросе котировок цен № 45/16 (утвержден 21.06.2016г., размещен на официальном сайте 24.06.2016 года), победителем (единственным участником) признано ООО «Энергопродукт».

В соответствии с п. 20 Документации запроса котировок цен № 45/16 от 27.05.2016г. и Положением о закупке товаров, работ, услуг ОГУЭП «Облкоммунэнерго», утв. приказом ОГУЭП «Облкоммунэнерго» от 11.04.2016г. г.№ 97, участник, объявленный победителем по результатам закупки, должен **подписать проект договора** со всеми приложениями к нему с учетом условий, предложенных в заявке, и представления его заказчику – **не позднее 10 рабочих дней со дня размещения итогового протокола закупки на официальном сайте.**

Итоговый протокол размещен **24.03.2016г.**, следовательно, ООО «Энергопродукт» обязано подписать проект договора и представить его в адрес заказчика в срок до 08.07.2016г.

ООО «Энергопродукт» подписанный проект договора со всеми приложениями к нему с учетом условий, предложенных в заявке, в срок **до 08.07.2016г.** не представило.

ОГУЭП «Облкоммунэнерго» письмом №ИК/062-1415 от 05.07.2016г. уведомило ООО «Энергопродукт» о необходимости в срок до 08.07.2016г. представить в адрес ОГУЭП «Облкоммунэнерго» подписанный по результатам указанной выше процедуры закупки проект договора и предупредило, что в случае его непредставления сведения об ООО «Энергопродукт» как о недобросовестном участнике закупок будут направлены в федеральный орган исполнительной власти,

уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков.

Письмом от **25.07.2016г.** исх. № 333 ООО «Энергопродукт» направило в адрес ОГУЭП «Облкоммунэнерго» письмо, в котором предложило заключить договоры на условиях, отличающихся от предусмотренного документацией о закупке, а именно: просило исключить из договора п. 6.2., 6.4, 6.5, 6.8, 6.9, 6.10.

Частью 1 статьи 432 ГК РФ установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Комиссией установлено, что письмо, представленное ООО «Энергопродукт», содержит в себе изменение существенных условий договора, в частности срока оплаты, что противоречит положениям действующего законодательства (ст. 432 ГК РФ).

Победитель закупки лишен права изменять существенные условия договора, установленные в проекте договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, утвержденной заказчиком.

Договор формируется путем включения условий, предложенных в заявке участником закупки, в проект договора.

Кроме того, согласно действующему законодательству Российской Федерации, разногласия могут касаться только положений проекта договора, не соответствующих, по мнению победителя закупки, извещению о проведении закупки, документации о закупке, а также заявке победителя на участие в закупке.

Однако, направленное ООО «Энергопродукт» письмо от **25.07.2016г.** исх. № 333 не содержало в себе замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о проведении закупки в форме запроса котировок цен, документации о ней и своей заявке на участие в такой закупке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Вместо замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о проведении закупки № 45/16, ООО «Энергопродукт» направило в адрес заказчика информационное письмо исх. № 333 от 25.07.016г. (за пределами срока подписания проекта договора -08.07..2016г.) в котором просило согласовать иные условия заключения договора, а именно: исключить из договора п. 6.2., 6.4, 6.5, 6.8, 6.9, 6.10.

Таким образом, ООО «Энергопродукт», злоупотребив своим правом, намеренно затягивало подписание проекта договора с целью получения удобных для него условий.

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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Нарушение процедуры заключения договора по итогам запроса котировок цен, влекущее признание участника уклонившимся, и включение сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков, носит формальный характер, в связи с чем существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий, а в пренебрежительном отношении к исполнению своих обязанностей в сфере закупок.

ООО «Энергопродукт» не исполнило свое обязательство по заключению договора, вытекающее из статуса победителя закупки (запроса котировок цен № 45/16), в рамках осуществления им предпринимательской деятельности оно несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств (статья 401 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Следовательно, ООО «Энергопродукт» не предприняты все необходимые и разумные меры с целью заключения договора, в поведении Общества наличествуют признаки недобросовестности и включение ООО «Энергопродукт» в реестр недобросовестных поставщиков в настоящем случае является необходимой мерой его ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Таким образом, в ходе проведения проверки подтвердился факт недобросовестного поведения ООО «Энергопродукт» при заключении договора на поставку 2-х комплектной трансформаторной подстанции и силовых трансформаторов для филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго» «Нижнеудинские электрические сети» (закупка № 45/16), следовательно, на основании части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановления Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", сведения в отношении ООО «Энергопродукт», подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО «Энергопродукт» (Российская Федерация, 614000 г. Пермь ул. Екатерининская, 55б, офис 402; ИНН 35902035667, дата подведения итогов закупки: 21.06.2016г., сведения о договоре: поставка 2-х комплектной трансформаторной подстанции и силовых трансформаторов для филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго» «Нижнеудинские электрические сети» (извещение № 31603706291, лот № 1), код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: 27.1; валюта договора: Российский рубль; цена договора: 1 719 754, 25; код валюты договора -643, срок исполнения договора: 45 (сорок пять) календарных дней с момента подписания договора) включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.
2. Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.