

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-8674/2020 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

08.06.2020 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 ООО «Энергопромсбыт»: <...>

от ООО «Ларч»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Ларч» (далее также — Общество) от заключения договора с ООО «Энергопромсбыт» (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 ООО «Энергопромсбыт» о проведении проверки факта уклонения ООО «Ларч» от заключения договора на поставку оборудования по результатам аукциона (реестровый № 32008977977) (далее - Аукцион).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, 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 - 04.10.2019.

12.03.2020 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 5 432 207,23 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 25.03.2020 (размещен в ЕИС — 26.03.2020) единственным участником процедуры признано ООО «Ларч», с которым принято решение о заключении договора.

Договор по результатам аукциона заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения на сайтах итогового протокола. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации, заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через 5 (пять) дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению конкурентной закупки, оператора ЭТЗП (пункт 3.20.2 Аукционной документации).

В свою очередь, заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП, а участник аукциона, с которым заключается договор, должен представить подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика (пункты 3.20.3, 3.20.4 Аукционной документации).

13.04.2020 Заказчиком размещен проект договора для его дальнейшего подписания Обществом.

Таким образом, с учетом статьи 193 ГК РФ крайний срок подписания Обществом проекта договора — 20.04.2020.

В связи с неподписанием проекта договора в регламентированные сроки 21.04.2020 ООО «Ларч» признано уклонившимся от заключения договора.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что проект договора был размещен на электронной площадке только 13.04.2020 в связи с введением указами Президента Российской Федерации нерабочих дней с 30.03.2020 по 05.04.2020. Таким образом, сотрудники Заказчика продолжили осуществление трудовых функций только с 06.04.2020. При этом оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» были также перенесены сроки публикации проекта договора, установленные в карточке договора по Аукциону.

Действия Заказчика оцениваются Комиссией критически ввиду того, что режим нерабочих дней не распространял свое действие на организации, осуществляющий непрерывную деятельность.

При этом учитывая специфику деятельности ООО «Энергопромсбыт» (торговля электроэнергией и сопутствующая ей деятельность) не представляется возможным сделать выводы о распространении режима нерабочих дней на сотрудников такой организации.

Более того, как следует из представленной переписки между Обществом и Заказчиком, в адрес ООО «Ларч» 31.03.2020 был направлен проект договора, что свидетельствует о том, что сотрудники осуществляли трудовые функции.

В Обзоре по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) № 1, утвержденном Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 21.04.2020 Суд также акцентирует внимание на том, что установление нерабочих дней в данном случае являлось не всеобщим, а зависело от различных условий (таких как направление деятельности хозяйствующего субъекта, его местоположение и введенные в конкретном субъекте Российской Федерации ограничительные меры в связи с объявлением режима повышенной готовности).

Таким образом, публикация проекта договора за пределами срока, установленного документацией, расценивается Комиссией как несоблюдение ООО «Энергопромбыт» установленного порядка заключения договора.

Согласно письму ФАС России от 04.08.2014 № ИА/31163/14 в ходе заседания Комиссии первоначально подлежат проверке действия Заказчика в части соблюдения последним порядка заключения договора, установленного закупочной документацией.

При нарушении Заказчиком порядка заключения договора, установленного документацией о закупке, в том числе в части сроков и формы передачи проекта договора участнику закупки, с которым заключается договор по результатам проведения закупки, сведения о таком участнике не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков в связи с нарушением Заказчиком порядка заключения договора.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что на электронной площадке был установлен срок подписания проекта договора до 15.04.2020.

С целью участия в закупочных процедурах был привлечен профессиональный тендерный специалист, который единственный обладал ключами электронной цифровой подписи.

Однако, по несчастному стечению обстоятельств указанный специалист заболел в апреле 2020 года и умер, что подтверждается представленным в материалы дела свидетельством о смерти от 07.05.2020.

В настоящее время доступ к электронной подписи так и не был восстановлен, в связи с чем ООО «Ларч» вынуждено приостановить участие в закупках.

07.05.2020 Обществом также было направлено письмо в адрес Заказчика, в котором ООО «Ларч» выражало готовность исполнить принятые при подаче заявки обязательства с приложением подписанного со своей стороны проекта договора.

Комиссией было принято во внимание, что Обществом к поставке предложена техника производства таких стран как Китай, Польша, Литва, что, в силу сложившейся эпидемиологической ситуации в связи с распространением коронавирусной инфекции, затрудняет исполнение обязательств по объективным причинам.

Комиссия считает необходимым отметить, что 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

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.

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

Вместе с тем Комиссией не установлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях Общества умысла по незаключению договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Ларч» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13, письмом ФАС России от 04.08.2014 № ИА/31163/14, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Ларч» (ИНН: 7723753954; ОГРН: 1107746262821; адрес (место нахождения): 109387, г. Москва, ул. Белореченская, д. 10, корп. 1, пом. 2, комн. 4) 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.