

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-9148/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

17.09.2019 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Управления) в составе:

<...>

при участии представителя ФГУП «Почта России» - <...>

в отсутствие <...> (извещена надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 10.09.2019,

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения <...> от заключения договора с ФГУП «Почта России» (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 ФГУП «Почта России» о проведении проверки факта уклонения <...> от заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию инженерных систем, энергетического оборудования и конструктивных элементов зданий ПЖДП при Казанском вокзале - ОСП УФПС г. Москвы – филиала ФГУП «Почта России» по результатам осуществления аукциона (реестровый № 31907905541) (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 - 12.04.2019.

23.05.2019 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 4 999 238, 25 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Аукциона от 10.06.2019 № 31907905541-04 (размещен в ЕИС — 11.06.2019) победителем была признана <...> с ценовым предложением в размере 3 249 251, 43 руб.

В соответствии с пунктом 9.1.6 Аукционной документации Заказчик не позднее 5 (пяти) дней, а в случае проведения преддоговорных переговоров – не позднее 7 (семи) дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов аукциона, направляет оператору ЭП без подписи Заказчика проект договора, составленный в соответствии с пп. 9.2 Части I настоящей документации.

Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней со дня получения проекта договора направляет оператору ЭП проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, а также подписанный усиленной электронной подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено такое требование (пункт 9.1.8 Аукционной документации).

Пунктом 6.2 Информационной карты также установлено требование о внесении обеспечения исполнения договора в размере 249 961,91 руб.

13.06.2019 Заказчик разместил на электронной площадке проект договора, что подтверждается представленными в материалы дела скриншотами с ЭТП.

В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком, участник закупки, с которым заключается договор, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о закупке, настоящей документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий подписывается усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, и направляется оператору ЭП в срок, указанный в пп. 9.1.8 настоящей документации, но не более чем один раз (пункт 9.1.9 Аукционной документации).

Комиссия, оценивая действия <...> . на предмет соответствия пункту 9.1.9 Аукционной документации, отмечает следующее.

17.06.2019 <...> направлен протокол разногласий в связи с необходимостью внесения изменений в размещенный проект договора.

Заказчик в течение 2 (двух) дней со дня получения протокола разногласий рассматривает данный протокол и направляет оператору ЭП без усиленной подписи лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания (пункт 9.1.11 Аукционной документации).

19.06.2019 — Заказчиком частично учтены замечания <...> и повторно размещен проект договора с учетом изменений.

Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 3 (трех) дней со дня получения проекта договора, указанного в пп. 9.1.11 Части I документации, подписывает проект договора усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, и направляет его оператору ЭП с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора, подписанного усиленной электронной подписью указанного лица, если настоящей документацией установлено требование обеспечения исполнения договора (пункт 9.1.13 Аукционной документации).

Таким образом, с учетом положений статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации крайний срок подписания проекта договора и внесения обеспечения его исполнения победителем — 24.06.2019.

Вместе с тем 22.06.2019 <...> повторно направлен протокол разногласий.

24.06.2019 <...> признана уклонившейся от заключения договора.

28.06.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим второе место в Аукционе.

<...> не представлено письменных пояснений по существу проводимой проверки.

Комиссия, оценивая действия сторон, считает необходимым отметить, что реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ИП Константинова И.А., согласившись на условия проведения Аукциона, подала соответствующую заявку.

Таким образом, исходя из положений Аукционной документации <...> было известно об ограничении количества направляемых протоколов разногласий, в связи с чем должна была направить в адрес Заказчика не более одного протокола разногласий и заключить в последующем договора в установленный в пункте 9.1.13 Аукционной документации срок, поскольку заключение договора является обязанностью участника процедуры, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

В силу пункта 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Действия <...> по уклонению от заключения договора расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Аукциона в связи с неисполнением обязательств, взятых на себя при подаче соответствующей заявки на участие в процедуре.

Пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства России от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрено, что, в случае уклонения победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор, при уклонении победителя закупки от заключения договора, заказчик направляет сведения о таких лицах в ФАС России в срок не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с вышеуказанным участником закупки или со дня истечения срока подписания договора.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договора.

Комиссия пришла в выводу, что <...> не проявила должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договора, а следовательно, к нарушению нормального (обычного) режима функционирования Заказчика.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая ненаправление договора и обеспечения его исполнения Заказчику в регламентированные сроки, приходит к выводу, что факт уклонения <...> от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать включить сведения об <...> 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.