

1. Федеральное бюджетное

учреждение науки «Центральный
научно-исследовательский институт
эпидемиологии» Федеральной службы
по надзору в сфере защиты прав
потребителей и благополучия человека
(ФБУН ЦНИИ Эпидемиологии
Роспотребнадзора)

Новогиреевская ул., д. 3а,
г.Москва, 111123

2. ООО «Флекспром»

Ильменский пр-д, д. 1, стр. 5,
г. Москва, 127238

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 2-19-1446/77-18 о проверке сведений необходимости включения в
реестр недобросовестных поставщиков**

08.02.2018 г. Москва

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

председателя Комиссии:

*** - заместителя руководителя Московского УФАС России,

членов Комиссии:

*** - начальника административного отдела,

*** - специалиста 1 разряда отдела кадров, государственной службы и

делопроизводства,

в присутствии представителей:

от ФБУН ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора, ООО «Флекспопром»,

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Флекспопром» (далее также Общество) от заключения договора с ФБУН ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора (далее - Заказчик) при проведении запроса котировок на право заключения договора на закупку полипропиленовых этикеток (реестровый № 31705798138) (далее - Закупка), 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:

26.12.2017 в Московское УФАС России поступило обращение Заказчика (вх. № 64747/17) о проведении проверки факта уклонения ООО «Флекспопром» от заключения договора на поставку полипропиленовых этикеток.

На заседании представитель Заказчика доводы и требования Обращения поддержал.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них и в выступлении присутствовавшего на заседании представителя ООО «Флекспопром», изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Положение о закупке товаров, работ, услуг ФБУН ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора (далее - Положение о закупках, Положение) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) 28.11.2017.

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведена Закупка.

Согласно представленным материалам и информации в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт, ЕИС) 28.11.2017 размещена Закупочная документация. Подведение итогов - 06.12.2018. Максимальная цена договора, определенная заказчиком, в результате изучения рынка необходимых товаров, работ, услуг: 264 750, 00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в запросе котировок № 31705798138 от 06.12.2017 победителем процедуры признано ООО «Флекспопром» с ценовым предложением 240 600, 00 руб.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В пункте 25 Документации о запросе котировок установлен порядок заключения договора, а именно срок подписания победителем в проведении запроса котировок договора со дня подписания протокола рассмотрения и оценки котировочных заявок.

В соответствии с пунктом 25 Документации о запросе котировок по результатам проведения запроса котировок заключается договор, формируемый путем включения условий, предложенных в заявке участника запроса котировок, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о запросе котировок. Поставщик, исполнитель или подрядчик в течение десяти календарных дней со дня размещения на электронной торговой площадке протокола подведения итогов запроса котировок направляет Заказчику в электронной форме посредством электронной торговой площадки проект договора с указанием цены, реквизитами и заполненной спецификацией или сметой, предложенной победителем. В случае если в документации было установлено требование об обеспечении исполнения договора, победитель обязан одновременно с представлением договора представить Заказчику посредством электронной торговой площадки документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора в форме и размере, предусмотренном документацией о закупке.

Срок заключения договора не может превышать 20 (двадцать) календарных дней с момента опубликования протокола подведения итогов.

В случае если победитель, с которым заключается договор, в срок, предусмотренный документацией о закупке, не представил Заказчику подписанный проект договора в электронной форме, а также обеспечение исполнения договора в случае, если документацией о закупке было установлено требование обеспечения исполнения договора, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора и сведения о нем направляются в реестр недобросовестных поставщиков в установленном законом порядке.

Согласно пункту 25 Документации о запросе котировок в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора, Заказчик вправе обратиться в суд с требованием о понуждении победителя заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения договора, либо заключить договор с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене договора.

06.12.2017 Заказчиком составлен и опубликован в ФИС протокол, согласно которому Заказчиком принято решение о заключении договора с Обществом.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Следовательно, договор по результатам Закупки должен быть заключен в срок до 09.01.2018 включительно.

Между тем, исходя из представленных при рассмотрении Обращения сведений и материалов установлено, что в адрес Общества 08.12.2017 поступило письмо от менеджера группы логистики СДМ – Центр молекулярной диагностики ФГБУН ЦНИИ эпидемиологии Роспотребнадзора, согласно которому материал должен быть строго Fasson PE85 TOP WHITE (важное условие — не более 85 мкм, можно меньше), обязательно с клеем S 2 7 7 усиленный, постоянный, на основе каучука (материал и клей утвержденные на основе испытаний).

В свою очередь, Обществом направлено Заказчику уведомление от 15.12.2017 № 103245 об отказе от заключения договора в связи с невозможностью поставки запрашиваемого Заказчиком материала. Исходя из содержания уведомления, запрашиваемый материал, а именно Fasson PE85 TOP WHITE – S277 по данным официального поставщика не доступен на территории Российской Федерации.

С учетом вышеизложенного, Обществом были переланы Заказчику несколько образцов материалов с характеристиками, идентичными заявленному Заказчиком материалу Fasson. Вместе с тем, исходя из объяснений Общества, ответ от Заказчика на данные предложения Обществом получен не был.

20.12.2018 Заказчиком составлен и опубликован в ЕИС протокол об отказе от заключения договора, согласно которому Заказчиком принято решение о заключении договора с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене договора.

В письменных пояснениях представитель Общества указывает на нарушение со стороны Заказчика выразившееся в изменении требований к материалу, а именно Заказчику был необходим конкретный материал, в частности Fasson PE85 TOP WHITE S233 - BG40WH, вместо Fasson PE TOP WHITE, указанного в Техническом задании.

Комиссия, в свою очередь, критически оценивает заявленные представителем Общества доводы, так как Обществу следовало руководствоваться сведениями, указанными Заказчиком в Техническом задании. Вместе с тем, Комиссия обращает внимание, что письмо, полученное от менеджера группы логистики CDM – Центр молекулярной диагностики ФГБУН ИНИИ эпидемиологии Роспотребнадзора не имеет юридической силы, таким образом, Обществу следовало в установленный срок поставить товар, указанный в заявке.

Иных доказательств, подтверждающих объективную невозможность заключения договора в требуемые сроки, Обществом не представлено.

Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в торгах, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «Флекспром», согласившись на условия проведения Закупки, подало соответствующую заявку.

В такой конкурентной процедуре заключение договора является уже не правом лица, от которого оно может отказаться, а обязанностью, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

В силу части 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 РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 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.

Таким образом, в действиях ООО «Флекспопром» на этапе заключения договора наличествовало явное отклонение от правил и обычаев, а также, по сути, от требований публичного правопорядка, учитывая статус Заказчика и проведенную процедуру.

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 договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Комиссия Управления пришла в выводу, что ООО «Флекспопром» не проявило 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 исполнения договора Заказчику, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Флекспопром» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Флекспопром» установлен факт уклонения от заключения договора с ФБУН ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора.

2. Рекомендовать включить ООО «Флекспопром» (ИНН: 7717674729, ОГРН 1107746417811, фактический адрес: г. Москва, Ильменский проезд, д. 1, стр. 5, юридический адрес: г. Москва, ул. Академика Королева, д. 9, корп. 5) 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.

Председатель Комиссии: ***

Члены Комиссии: ***
