

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-7738/2020 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

07.05.2020 г. Москва

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

<...>

в отсутствие ФГБУ «52 КДЦ» Минобороны России, ООО «Астера» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 30.04.2020 № ПО/25456/20, письмом ФГБУ «52 КДЦ» Минобороны России от 06.05.2020);

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Астера» (далее также — Общество) от заключения договора с ФГБУ «52 КДЦ» Минобороны 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 ФГБУ «52 КДЦ» Минобороны России о проведении проверки факта уклонения ООО «Астера» от заключения договора на поставку медицинского инструмента по результатам аукциона (реестровый № 32008837044) (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 - 02.04.2019.

03.02.2020 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 181 979,90 руб (далее - Извещение).

В соответствии с итоговым протоколом от 14.02.2020 победителем Аукциона признано ООО «Астера» с ценовым предложением в сумме 104 638, 40 руб.

В течение 5 (пяти) дней с даты размещения Заказчиком в единой информационной системе проекта Договора, победитель электронного аукциона или иной участник, с которым заключается Договор при уклонении победителя электронного аукциона от заключения Договора, размещает в единой информационной системе проект Договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя электронного аукциона, а также документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения Договора и подписанный усиленной электронной подписью указанного лица, либо размещает протокол разногласий.

В случае наличия разногласий по проекту Договора, размещенному Заказчиком, победитель электронного аукциона размещает на электронной площадке протокол разногласий, который оформляется отдельным документом и подписывается усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона. При этом победитель электронного аукциона, с которым заключается Договор, указывает в протоколе разногласий замечания к конкретным положениям проекта Договора, не соответствующим документации и (или) извещению о закупке и своей заявке на участие в электронном аукционе, с указанием соответствующих положений данных документов (пункт 25 Извещения).

Также пунктом 17 Извещения установлено требование о внесении обеспечения исполнения договора в размере в размере 54 593, 97 руб.

17.02.2020 Заказчиком направлен проект договора в адрес победителя для его дальнейшего подписания.

18.02.2020 Общество посредством ЭТП направило протокол разногласий.

19.02.2020 Заказчик согласился с замечаниями Общества и внес изменения в проект договора.

Таким образом, с учетом положений статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации крайний срок подписания договора и внесения обеспечения его исполнения истекал 25.02.2020.

21.02.2020 ООО «Астера» подписало проект договора и представило в качестве обеспечения его исполнения банковскую гарантию от 20.02.2020 № 157792.

26.02.2020 Заказчиком опубликован протокол о признании ООО «Астера» уклонившимся от заключения договора в связи с тем, что представленная банковская гарантия не соответствовала требованиям пункта 17 Извещения.

Обществом представлены письменные пояснения, согласно которым им предпринимались попытки согласовать проект банковской гарантии с Заказчиком путем направления 19.02.2020 на электронную почту контактного лица названного проекта.

Вместе с тем 20.02.2020 на электронную почту победителя Аукциона поступило письмо с отказом Заказчика от согласования проекта банковской гарантии ввиду отсутствия установления такой обязанности действующим законодательством в сфере закупок.

После признания ООО «Астера» уклонившимся от заключения договора в адрес Заказчика было направлено письмо с претензией о неправомерности признания Общества уклонившимся и отказе в согласовании направленного проекта банковской гарантии.

В ответ Заказчик еще раз обратил внимание Заказчика на тот факт, что у него отсутствует обязанность по согласованию документов, представляемых в качестве обеспечения исполнения договора.

Комиссия, принимая во внимание доводы Общества, считает необходимым отметить следующее.

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 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.

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. Напротив, все действия ООО «Астера» были направлены на заключение договора, свидетельствовали о намерении исполнить взятые на себя при подаче заявки обязательства.

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

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Астера» (ИНН: 5252023132; ОГРН: 1085252002967; адрес (место нахождения): 606121, область Нижегородская, район Павловский, город Ворсма, улица Татаркина, 3) 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.