ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-2242/77-19 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

05.03.2019 г. Москва

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

<...>

в присутствии представителя от ФБУН ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора: <...>

в отсутствие представителей ООО «Экзито» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 22.02.2019 № ПО/8023/19; заявлено ходатайство о рассмотрении в отсутствие);

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Экзито» (далее также — Общество) от заключения договора с ФБУН ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора (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 ФБУН ЦНИИ Эпидемиологии Роспотребнадзора о проведении проверки факта уклонения ООО «Экзито» от заключения договора на поставку расходных материалов для нужд Заказчика по результатам запроса котировок в электронной форме (реестровый № 31806815642, далее — Закупка).

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика доводы и требования Обращения поддержал.

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, изучив материалы дела, 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 - 28.06.2018.

Согласно представленным материалам и информации Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт, ЕИС) 14.08.2018 размещена Закупочная документация. Начальная (максимальная) цена договора 540 000,00 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 27.08.2018 №31806815642-02 победителем Закупки было признано ООО «Экзито» с ценовым предложением в размере — 400 050,00 руб.

В соответствии с пунктом 25 Закупочной документации 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 посредствам электронной торговой площадки проект договора с указанием цены, реквизитами и заполненной спецификацией или сметой, предложенной победителем. Срок заключения договора не может превышать 20 (двадцать) календарных дней с момента опубликования протокола подведения итогов.

Таким образом, крайний срок направления договора победителем— 06.09.2018.

18.09.2019 Общество подписало со своей стороны проект договора на электронной торговой площадке.

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

В связи с нарушением сроков направления проекта договора ООО «Экзито» признано уклонившимся от заключения договора. Договор со вторым участником, ООО «Мелатрон» заключен 27.09.2018.

ООО «Экзито» направило письменные пояснения по рассматриваемому делу (вх. № 11424-ЭП/19 от 04.03.2019).

Как следует из письменных пояснений Общества, 29.08.2018 им в адрес Заказчика были направлены спецификация к договору и реквизиты.

05.09.2019 и 11.09.2019 на электронную почту Заказчика был направлен запрос о количестве пакетов для автоклавирования и СВЧ-обеззараживания отходов клааса «Б» и «В» в связи с отстутствием указанной информации в Закупочной документации.

По мнению Общества, данная информация представляет собой существенные условия договора поставки, при отсутствии которой договор может быть признан

незаключенным.

Однако, ответа на вышеназыванные запросы от Заказчика не поступало.

Комиссия оценивает доводы Общества как несостоятельные, так как реализуя свое право на участие в Закупке, ООО «Экзито», согласилось на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Закупки признано победителем.

Оспаривание же условий договора на этапе его заключения не говорит о желании добросовестно выполнить все действия, накладываемые на Общество согласием с Закупочной окументацией. У ООО «Экзито» было право оспаривать Закупочную документацию на этапе подачи заявок, однако Общество данным правом не воспользовалось.

Спорные условия договора Обществом не оспаривались, а соответственно все условия Обществу были понятны и известны уже на этапе подачи заявок.

Комиссия отмечает, что именно несогласие Общества подписать договор на условиях Закупочной документации является основанием для внесения сведения в реестр недобросовестных поставщиков. Иного на заседании Комиссии не установлено, а доказательств, опровергающих данную позицию - не представлено.

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).

Как отмечено в определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 и вопреки утверждению представителя Общества на первом заседании Комиссии об обратном, уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник Закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил, и не обращает внимание на все пункты проекта договора.

Как следует из смысла статьи 55 Конституции Российской Федерации (в истолковании Постановлений Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П; Определений Конституционного Суда Российской Федерации 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.

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 считает, что Общество 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.

Подобные действия участника нарушают нормальный ход Закупки, поскольку завершение процедуры каким-либо иным образом, кроме как заключением договора, является неприемлемым, что влечет за собой необходимость обращения Заказчика к административному органу.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Экзито» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать включить сведения об ООО «Экзито» (ИНН: 6316246097; ОГРН: 1186313053970; адрес местонахождения: 443068, Самарская область, город Самара, улица Луначарского, дом 5, офис 10) 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.