

03.11.2017г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению обращений на нарушение торгов и порядка заключения договоров (далее-Комиссия), а именно, жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), на которую приказом № 32 от 15.03.2016 г. возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 1211, в составе:

Председателя Комиссии: <....>;

членов Комиссии: <....>;

при участии представителя заказчика: <....>;

представитель участника закупки, в отношении которого подано обращение – ПТК «Диалог», с надлежаще оформленной доверенностью не явился; рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении потребительского торгового кооператива «Диалог», в связи с уклонением победителя закупки (извещение № 31705329466) от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило обращение от заказчика – Иркутского авиационного завода – филиала ПАО «Корпорация «Иркут» о включении сведений в отношении потребительского торгового кооператива «Диалог» (далее - ПТК «Диалог») в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением победителя закупки - ПТК «Диалог» от заключения договора по результатам запроса предложений (протокол № 613-1149/ДИ от 04.08.2017г.) на поставку продуктов питания (мясо, мясные полуфабрикаты, мясные субпродукты, субпродукты), лот №1, для нужд пансионата ИАЗ – филиала ПАО «Корпорация «Иркут».

В Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения ПТК «Диалог», в соответствии с которыми несвоевременное подписание договора связано с тем, что участник закупки направил заказчику протокол разногласий к договору поставки, в редакции которого изложено, что поставка товара осуществляется транспортом заказчика.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения заказчика, возражения лица, в отношении которого поданы сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

Заказчиком 17.07.2017г. на официальном сайте Российской Федерации в единой

информационной системе размещено извещение о проведении закупки №31705329466 в форме запроса предложений на поставку продуктов питания (мясо, мясные полуфабрикаты, мясные субпродукты, субпродукты), лот №1, для нужд пансионата ИАЗ – филиала ПАО «Корпорация «Иркут».

По результатам проведенной процедуры закупки, запроса предложений (протокол № 613-1149/ДИ от 04.08.2017г.по проведению отборочного этапа запроса предложений № 1149), в связи с поступлением одной заявки, заказчиком принято решение заключить договор с единственным участником – ПТК «Диалог», на основании п. 8.9.8 Положения о закупочной деятельности ПАО «Корпорация «Иркут».

14.09.2017г. заказчиком в адрес ПТК «Диалог» был направлен для подписания договор на поставку продуктов питания (мясо, мясные полуфабрикаты, мясные субпродукты, субпродукты) № 1149/2017 от 05.09.2017г., полученные поставщиком, что подтверждается подписью и печатью сотрудника ПТК «Диалог».

05.10.2017г. заказчиком в адрес ПТК «Диалог» было отправлено письмо с требованием направить ПАО «Корпорация «Иркут» подписанные со стороны победителя закупки договоры в срок до 10.10.2017г.

Однако в адрес ПАО «Корпорация «Иркут» подписанные на условиях закупочной документации договоры со стороны ПТК «Диалог» в установленные сроки и до настоящего времени не поступили.

В соответствии с пунктом 16.3 документации по запросу предложений, победитель запроса предложений/участник, с которым заключается договор, обязан со своей стороны подписать и заверить печатью (при наличии) договор, в течение 5 (пяти) дней со дня получения почтой/по факсу/по электронной почте.

Из представленных документов следует, что потребительский торговый кооператив «Диалог» направил заказчику протокол разногласий к договору поставки № 1149/2017 от 05.09.2017г., в котором содержатся положения, не соответствующие условиям закупки и существенно изменяющие их.

Из представленной переписки между поставщиком и заказчиком следует, что ПТК «Диалог» просило внести изменения в п. 2.2 договора, в котором указано, что поставка товара осуществляется транспортом поставщика, а также удалить строку «Цена договора включает в себя расходы, связанные с доставкой заказчику» в техническом предложении участника запроса предложений. Потребительский торговый кооператив «Диалог» готов подписать договор, если будет изменено условие, что поставка товара производится транспортом заказчика.

Частью 1 статьи 432 ГК РФ установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Комиссией установлено, что протокол разногласий к договору поставки № 1149/2017 от 05.09.2017г., представленный ПТК «Диалог», содержат в себе изменение существенных условий договора, в частности цены договора, что противоречит положениям действующего законодательства (ст. 432 ГК РФ).

Победитель закупки лишен права изменять существенные условия договора, установленные в проекте договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке,

утвержденной заказчиком.

Договор формируется путем включения условий, предложенных в заявке участником закупки, в проект договора.

В своей заявке потребительский торговый кооператив «Диалог» выразил согласие на выполнение обязанности, требования и условий, установленных в извещении и документации о запросе предложений заказчика.

Кроме того, согласно действующему законодательству Российской Федерации, разногласия могут касаться только положений проекта договора, не соответствующих, по мнению победителя закупки, извещению о проведении закупки, документации о закупке, а также заявке победителя на участие в закупке.

Согласно части 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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Потребительский торговый кооператив «Диалог» не исполнил свое обязательство по заключению договора по предусмотренным срокам, в рамках осуществления им предпринимательской деятельности оно несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств (статья 401 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Следовательно, ПТК «Диалог» не предприняты все необходимые и разумные меры с целью заключения договора, в поведении участника закупки наличествуют признаки недобросовестности и включение ПТК «Диалог» в реестр недобросовестных поставщиков в настоящем случае является необходимой мерой его ответственности.

Довод ПТК «Диалог» о том, что доказательством того, что победитель закупки не уклонялся от заключения договора является факт того, что не были согласованные существенные условия с заказчиком по договору, признан комиссией антимонопольного органа несостоятельным, поскольку в заявке на участие в запросе предложений ПТК «Диалог» выразил согласие на принятие предложенных условий заказчика, в том числе по цене договора. Проект договора для подписания был отправлен ПТК «Диалог» в той же редакции, что и находящийся в закупочной документации.

Принимая участие в закупке, потребительский торговый кооператив выразил согласие со всеми условиями, предложенными заказчиком в документации и извещении, положения которых не обжаловались, в порядке и сроки, установленные законодательством.

Следовательно, по результатам рассмотрения обращения комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о наличии в действиях ПТК «Диалог» недобросовестности, в связи с тем, что участником закупки не предприняты все необходимые меры для исполнения предусмотренной обязанности по заключению договора, о которой лицо было уведомлено и согласно.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении потребительского торгового кооператива «Диалог» дата подведения итогов закупки: 04.08.2017г., сведения о договоре: поставка продуктов питания (мясо, мясные полуфабрикаты, мясные субпродукты, субпродукты) для нужд пансионата (извещение № 31705329466), код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: 46.17.11.000; валюта договора: Российский рубль; цена договора: 1 552 850, 00 рублей; код валюты договора - 643, срок исполнения договора: 12 месяцев со дня подписания договора; включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.

2. Копии решения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.