

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-3105/2020 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

25.02.2020 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ФГУП «НИИ «Квант»: <...>

от ООО «Приоритет Безопасности»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Приоритет Безопасности» (далее также — Общество) от заключения договора с ФГУП «НИИ «Квант» (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 «НИИ «Квант» о проведении проверки факта уклонения ООО «Приоритет Безопасности» от заключения договора на выполнение работ по техническому обслуживанию и ремонту системы охранной сигнализации, системы контроля и управлением доступом, системы охранного телевидения по результатам проведения запроса котировок (реестровый № 31908468436) (далее - Закупка).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, 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 - 21.03.2019.

31.10.2019 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 689 000,00 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 18.11.2019 (размещен в ЕИС — 22.11.2019) победителем Закупки было признано ООО «Приоритет Безопасности» с ценовым предложением в размере 336 000,00 руб.

Согласно пункту 3.2 Закупочной документации после размещения на сайте итогового протокола победитель (единственный участник), указанный в протоколе, заполняет проект договора, размещенный в ЕИС и на электронной площадке вместе с извещением и документацией о закупке, в соответствии с условиями победившей заявки, подписывает его и направляет Заказчику. Договор, заполненный и подписанный победителем (единственным участником), должен быть получен Заказчиком в течение 7 (семи) дней со дня размещения в ЕИС и на электронной площадке итогового протокола по определению победителя (единственного участника). Заказчик подписывает представленный договор в срок не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в ЕИС и на электронной площадке итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. Подписанный Заказчиком договор направляется поставщику. Поставщик по своей инициативе вправе забрать договор у Заказчика.

06.12.2019 Общество направило в адрес Заказчика проект договора.

09.12.2019 посредством электронной почты Заказчик сообщил о необходимости в представлении одновременно с проектом договора сметы.

Общество устранило замечания и направило смету Заказчику. Однако, Заказчик 10.12.2019 вновь сообщил Обществу о наличии замечаний по направленным документам без указания конкретных причин несоответствия документа требованиям Заказчика.

12.12.2019 Заказчик направил Обществу письмо, в котором сообщалось об истечение сроков подписания договора.

17.12.2019 ООО «Приоритет Безопасности» признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредставлением подписанного со своей стороны проекта договора в регламентированный срок.

На заседании Комиссии представители Общества пояснили, что с момента направления исправленной версии проекта договора и сметы ожидали подписание договора со стороны Заказчика.

В свою очередь, представители Заказчика пояснили, что 10.12.2019 Обществу были даны замечания по представленным документам.

Факт того, что Общество было уведомлено о причинах непринятия спорных документов отрицался представителями Общества. При этом Заказчиком не представлено документов, подтверждающих заявленные доводы о том, что ООО «Приоритет Безопасности» было проинформировано о несоответствии документов установленным требованиям.

Комиссия также считает необходимым отметить следующее.

Частью 29 статьи 3.4 Закона о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки или приглашением принять участие в такой закупке и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Комиссия отмечает, что участник процедуры не должен претерпевать негативные для себя последствия обусловленные исключительно действиями Заказчика, а равно заключать договор не содержащий условий, предложенных в составе заявки.

В соответствии с пунктом 25 Закупочной документации 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.

По своей сути, документация о проведении закупки является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор. При этом проект договора является составной частью такой документации.

Пунктом 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.

В силу специфики проведения закупочных процедур в соответствии с положениями Закона о закупках такие существенные условия формируются Заказчиком в Закупочной документации.

При этом согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке.

Пунктом 2 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Согласно пункту 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.

Таким образом, из вышеприведенных положений гражданского законодательства можно сделать вывод о том, что конечной целью оферты является заключение договора.

Пунктом 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Следовательно, при проведении закупочной процедуры Заказчик выступает в качестве оферента, а участники такой процедуры являются акцептантами, в связи с чем именно Заказчик должен направить в адрес победителя проект договора, а последний его подписать (то есть акцептировать оферту).

В настоящем случае Заказчик, формируя Закупочную документацию на основании собственной потребности и размещая извещение о проведении конкурентной процедуры, направляет оферту, а участники, принимая участие в такой процедуре, акцептируют оферту, возлагая на себя обязанность по заключению договора с Заказчиком на предложенных условиях.

В связи с тем, что в силу действующего законодательства в сфере закупок обязанность по формированию закупочной документации возложена именно на Заказчика, перекалывание ответственности по формированию проекта договора на участника не соответствует положениям закона.

В соответствии с пунктом 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).

Заказчик, воспользовавшись тем, что Закон о закупках не содержит прямого указания на то, кем именно направляется проект договора, возлагая на участника обязанность по первичному направлению проекта договора, злоупотребил правом в части формирования спорного порядка заключения договора, что не соответствует пункту 1 части 10 ГК РФ.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что порядок заключения договора, обязывающий участника процедуры самостоятельно формировать проект договора является неправомерным, так как подобный порядок способствует затягиванию завершения закупочной процедуры, а равно препятствует своевременному удовлетворению потребностей Заказчика, а также может быть использован Заказчиком как инструмент отказа от заключения договора с неудобными Заказчику лицами.

При таком поведении Заказчика Комиссия приходит к выводу о недостаточности оснований для применения к ООО «Приоритет Безопасности» такой серьезной меры ответственности как включение в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с 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.

С учетом совокупности фактических обстоятельств и представленных в материалы дела доказательств, Комиссия не усматривает оснований для включения сведений об ООО «Приоритет Безопасности» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Приоритет Безопасности» (ИНН: 7716909135; ОГРН: 1187746353739; адрес места нахождения: 129301, город Москва, улица Касаткина, дом 3 строение 2, этаж 5, помещение 6 (часть)) 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.