

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-2274/77-19 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 представителей:

от ООО «Трейдком»: <...>

от АО «ФПК»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Трейдком» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «ФПК» (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 АО «ФПК» о проведении проверки факта уклонения ООО «Трейдком» от заключения договора на оказание услуг по уборке помещений и территорий Приволжского филиала АО «ФПК» по результатам аукциона в электронной форме (реестровый № 31806770739) (далее - Аукцион).

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 - 14.06.2018.

Согласно представленным материалам и информации Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт, ЕИС) 31.07.2018 размещена Аукционная документация. Начальная (максимальная) цена договора - 8 805 502,69 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 28.08.2018 №31806770739-01 заявка ООО «Трейдком» признана победителем закупочной процедуры.

Согласно пункту 8.3.2 Аукционной документации Заказчик направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора в течение 7 (семи) календарных дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

29.08.2018 Заказчик посредством электронной почты направил Обществу проект договора для подписания, продублировав состав документов путем почтового отправления.

В соответствии с пунктом 8.3.3 Аукционной документации участник аукциона, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной документации), иные документы, если документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны договор не позднее 7 (семи) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. Участник аукциона, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор.

Пунктом 7 Информационной карты предусмотрено обеспечение исполнения договора в размере 740 000,00 руб.

Договор по результатам аукциона заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения на сайтах итогового протокола (пункт 8.3.4 Аукционной документации).

Таким образом, крайний срок заключения договора и представления обеспечения исполнения договора — 26.09.2018.

Согласно пункту 427 Положения о закупках в случае если документацией о закупке установлено требование об обеспечении исполнения договора, договор может быть заключен только после предоставления участником закупки, с которым заключается договор, обеспечения исполнения договора в порядке, форме и размере, указанных в документации о закупке.

Согласно пункта 324 Положения о закупках, если победитель открытого аукциона не подписал протокол открытого аукциона, либо уклонился от подписания договора, либо не представил в установленные аукционной документацией сроки надлежащего обеспечения исполнения договора, он признается уклонившимся от заключения договора.

В связи с тем, что по состоянию на 26.09.2018 Обществом не было представлено обеспечение исполнения договора, протоколом от 27.09.2018 № 31806770739-02 ООО «Трейдком» признано уклонившимся от заключения договора.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что договор был ими подписан и направлен Заказчику, но в связи с тем, что у них при получении банковской гарантии возникли трудности, Общество было готово приступить к оказанию услуг и обязалось при получении оригинала банковской гарантии немедленно представить её Заказчику. Указанные доводы подтверждаются направленными в адрес Заказчика гарантийными письмами от 18.09.2018 исх. № 10-06/02, от 25.09.2018 исх. № 19-06/01, от 27.09.2018 исх. № 27-09/01.

При этом факт подписания проекта договора Обществом представителем Заказчика не оспаривался.

При этом в адрес Заказчика 29.08.2018 был направлен макет банковской гарантии для согласования. Как пояснил представитель Общества, должностные лица Заказчика сообщали о том, что производится согласование банковской гарантии. Однако, до 26.09.2018 Заказчик так и не осуществил согласование. При таких обстоятельствах, Общество получило банковскую гарантию, но за пределами сроков.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

Действия Заказчика по длительному согласованию текста банковской гарантии Комиссией расценивается как злоупотребление правом со стороны последнего.

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.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных подрядных организаций является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества в совершении вменяемого правонарушения.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его

недобросовестное поведение, совершение им умышленных действия (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, учитывая факт подписания проекта договора Обществом, намерения последнего своевременно приступить к оказанию услуг, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Трейдком» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, не нашли своего правового подтверждения.

При таких обстоятельствах, отсутствуют основания для включения сведений об ООО «Трейдком» 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 «Трейдком» (ИНН: 9709028355, ОГРН: 1187746307803; место нахождения: 109240, город Москва, улица Радищевская Верхн., дом 7 строение 3, комната 179г) 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.