

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4861/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

16.07.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ФГУП «Почта России»: <...>

от ООО «ЭнергоПромКонтракт»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «ЭнергоПромКонтракт» (далее также — Общество) от заключения договора с ФГУП «Почта 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 ФГУП «Почта России» о проведении проверки факта уклонения ООО «ЭнергоПромКонтракт» от заключения договора на поставку угля для нужд УФПС г. Москвы - филиала ФГУП «Почта России» по результатам аукциона (реестровый № 31807377108) (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 - 22.10.2018.

27.12.2018 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 21 631 676, 50 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Аукциона от 12.02.2019 № 31807377108-02 (размещен в ЕИС — 18.02.2019) победителем было признано ООО «ЭнергоПромКонтракт» с ценовым предложением в размере 19 035 875, 38 руб.

В соответствии с пунктом 9.1.6 Аукционной документации Заказчик не позднее 5 (пяти) дней, а в случае проведения преддоговорных переговоров – не позднее 7 (семи) дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов аукциона, направляет оператору ЭП без подписи Заказчика проект договора, составленный в соответствии с пп. 9.2 Части I настоящей документации.

Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней со дня получения проекта договора направляет оператору ЭП проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, а также подписанный усиленной электронной подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено такое требование (пункт 9.1.8 Аукционной документации).

Пунктом 6.2 Информационной карты также установлено требование внесении обеспечения исполнения договора в размере 2 163 167, 65 руб.

25.02.2019 Заказчик разместил на электронной площадке проект договора, что подтверждается представленными в материалы дела скриншотами с ЭТП.

В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком, участник закупки, с которым заключается договор, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о закупке, настоящей документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий подписывается усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, и направляется оператору ЭП в срок, указанный в пп. 9.1.8 настоящей документации, но не более чем один раз (пункт 9.1.7 Аукционной документации).

Комиссия, оценивая действия Общества на предмет соответствия пункту 9.1.7 Аукционной документации, отмечает следующее.

04.03.2019 Обществом направлен протокол разногласий в связи с необходимостью внесения электронного адреса в контактные данные поставщика.

Заказчик в течение 2 (двух) дней со дня получения протокола разногласий рассматривает данный протокол и направляет оператору ЭП без усиленной подписи лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания (пункт 9.1.11 Аукционной документации).

06.03.2019 — Заказчиком учтены замечания Общества и повторно размещен проект

договора с учетом изменений.

Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 3 (трех) дней со дня получения проекта договора, указанного в пп. 9.1.11 Части I документации, подписывает проект договора усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, и направляет его оператору ЭП с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора, подписанного усиленной электронной подписью указанного лица, если настоящей документацией установлено требование обеспечения исполнения договора (пункт 9.1.13 Аукционной документации).

Таким образом, с учетом положений статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации крайний срок подписания проекта договора и внесения обеспечения его исполнения Обществом — 11.03.2019.

Вместе с тем 11.03.2019 Обществом повторно направлен протокол разногласий.

22.03.2019 ООО «ЭнергоПромКонтракт» признано уклонившимся от заключения договора.

08.04.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим второе место в Аукционе.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что направление повторного протокола разногласий было обусловлено ошибочным указанием в размещенном Заказчиком проекте договора сведений об НДС, в то время как ООО «ЭнергоПромКонтракт» не является плательщиком соответствующего налога.

Кроме того, ООО «ЭнергоПромКонтракт» пыталось согласовать с Заказчиком банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения договора.

Комиссия оценивает вышеизложенные доводы Общества критически в связи со следующим.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «ЭнергоПромКонтракт», согласившись на условия проведения Аукциона, подало соответствующую заявку.

Таким образом, исходя из положений Аукционной документации Обществу было известно об ограничении количества направляемых протоколов разногласий.

Кроме того, на заседании Комиссии представитель Общества затруднился пояснить, каким образом указание сведений о цене договора с НДС препятствовало подписанию договора в регламентированные сроки.

При таких обстоятельствах заключение договора является обязанностью Общества, 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).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Действия ООО «ЭнергоПромКонтракт» по уклонению от заключения договора расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Аукциона в связи с неисполнением обязательств, взятых на себя Обществом при подаче соответствующей заявки на участие в процедуре.

Пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства России от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрено, что, в случае уклонения победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор, при уклонении победителя закупки от заключения договора, заказчик направляет сведения о таких лицах в ФАС России в срок не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с вышеуказанным участником закупки или со дня истечения срока подписания договора.

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

Комиссия пришла к выводу, что ООО «ЭнергоПромКонтракт» 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.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая ненаправление договора и обеспечения его исполнения Заказчику в регламентированные сроки, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «ЭнергоПромКонтракт» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать включить сведения об ООО «ЭнергоПромКонтракт» (ИНН:

4027056022; ОГРН: 1024001175736; адрес местонахождения: 248600, Калужская область, город Калуга, Георгиевская улица, 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.