

АКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-8011/77-18 о проверке сведений необходимости
включения в реестр недобросовестных поставщиков

02.07.2018 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение
процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Эксперт»
(далее также — Общество) от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее также —
Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание
услуг по обслуживанию наружных пожарных лестниц (реестровый № 31705978470,
далее — Аукцион), 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 — Постановление
№ 1211) (далее — Обращение),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение Заказчика о проведении
проверки факта уклонения ООО «Эксперт» от заключения договора.

Исходя из доводов обращения Общество признано уклонившимся от заключения
договора в связи с непредставлением в установленный Аукционной
документацией срок подписанного проекта договора.

Выслушав представителей, явившихся на заседание Комиссии, изучив документы,
представленные в материалы дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии
в действиях ООО «Эксперт» оснований для включения в реестр недобросовестных
поставщиков исходя из следующего.

Согласно протоколу проведения Аукциона № 12773/ОАЭ-ЦДРП/17/2
от 08.02.2018 победителем Аукциона признан участник ООО «Эксперт».

12.02.2018 посредством электронной почты Заказчиком был направлен проект
договора с приложениями в адрес победителя для заполнения и последующего
согласования с Заказчиком.

В соответствии с пунктом 296 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд
ОАО «РЖД» (далее — Положение о закупках) Договор заключается на условиях,
указанных в аукционной документации и в аукционной заявке победителя или
участника, с которым заключается договор.

Согласно пункту 8.3.3 Аукционной документации участник Аукциона, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора, иные документы, если документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны договор не позднее 5 (пяти) рабочих дней с даты получения проекта договора от заказчика.

Таким образом, крайним сроком направления указанных документов является 19.02.2018.

Как установила Комиссия, с 12.02.2018 по 14.02.2018 между Заказчиком и Обществом велась переписка по согласованию проекта договора и его приложений.

13.02.2018 и 14.02.2018 в адрес ОАО «РЖД» в качестве обеспечения исполнения договора Обществом были перечислены денежные средства на общую сумму 13 500 руб., что подтверждается копиями платежных поручений № 90 от 13.02.2018, № 93 от 14.02.2018, имеющихся в материалах дела.

При этом подписанный со своей стороны проект договора ООО «Эксперт» на бумажном носителе поступили в адрес Заказчика 01.03.2018, то есть в нарушение установленного Аукционной документацией срока.

Представитель Общества на заседании Комиссии пояснил, что действовал в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 11.12.2014

№ 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с которым срок заключения договора установлен не более 20 рабочих дней со дня принятия Заказчиком решения о заключении договора. Таким образом, действовал в регламентированные данным постановлением сроки.

Вместе с тем установленные Аукционной документацией сроки не противоречат вышеуказанному постановлению и не могут быть проигнорированы со участником, с которым заключается договор.

В соответствии с пунктом 298 Положения о закупках если победитель открытого аукциона, не подписал протокол 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 виду нарушения сроков представления документов, установленных Аукционной документацией, Общество протоколом заседания конкурсной комиссии № 12773/ОАЭ-ЦДРП/17/3 от 01.03.2018 было признано уклонившимся от заключения договора.

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 Конституционного Суда Российской Федерации от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О) применяемые государственными органами санкции должны соответствовать характеру

совершенного деяния, принципу юридического равенства, основываться на соразмерности конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, исключать произвольное толкование и применение.

Для признания Общества недобросовестным поставщиком, уклонившимся от заключения договора, Комиссия не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоответствия действий лица положениям законодательства (Документации), а обязана выяснить все обстоятельства дела, установить недобросовестность лица в совершении действий или бездействия, осуществленных намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и в их совершении по неосторожности, когда участник по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

Таким образом, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является совокупность факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а также факта недобросовестного поведения (в контексте изложенной выше правовой позиции) в виде уклонения от заключения договора или от исполнения его условий.

На заседании Комиссии было установлено, что между Заказчиком и Обществом велась активная переписка по согласованию проекта договора и его приложений, что подтверждает заинтересованность Общества в заключении данного договора. Денежные средства в качестве обеспечения исполнения договора были переведены на счет Заказчика в установленные Аукционной документацией сроки. В конечном итоге Обществом были направлены все требуемые Аукционной документацией документы для заключения договора.

Комиссией установлено, что в действиях ООО «Эксперт» отсутствуют признаки недобросовестности, являющиеся основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков, поскольку им совершались действия по заключению договора по результатам Аукциона.

Комиссия, исходя из конкретных обстоятельств проведения Аукциона, оценивает доказательства, представленные в материалы дела, из которых следует, что действия Общества не имели недобросовестного умысла, а также не повлияли на ограничение конкуренции. Указанное подтверждается направлением денежных средств в адрес Заказчика в качестве обеспечения исполнения договора, а также представлением подписанного проекта договора. Следовательно, формальное незаключение договора в установленные сроки не свидетельствует об уклонении Общества от его заключения.

В настоящем случае Комиссией не установлено в действиях Общества признаков недобросовестного поведения в форме совершения действий или бездействия, осуществленных намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и в их совершении по неосторожности, когда участник по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков будет только такое уклонение лица, которое свидетельствует о недобросовестном поведении, совершении умышленных действий (бездействия), которое привело

к невозможности заключения контракта с этим лицом, признанным победителем Закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий или к нарушению срока исполнения договора.

Закон о закупках и Постановление № 1211 не обязывают Комиссию включать сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки действий в каждом конкретном случае.

Комиссия также считает необходимым отметить, что с участником, заявке которого было присвоено второе место, заключен договор от 10.04.2018 № 2870239, в связи с чем Комиссия приходит к выводу об отсутствии существенных негативных последствий для Заказчика.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия не усматривает оснований для включения сведений об ООО «Эксперт» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Эксперт» (адрес: 692342, Приморский Край, г. Арсеньев, ул. Щербакова, д. 52, ОГРН:1092501000679, ИНН:2501014463) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закон о закупках включение сведений 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.