

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-9155/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

10.09.2019 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 АО «ОЭК»: <...>

от ООО «РИО КАР»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «РИО КАР» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «ОЭК» (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 «ОЭК» о проведении проверки факта уклонения ООО «РИО КАР» от заключения договора на аренду легкового автомобиля без экипажа по результатам запроса предложений (реестровый № 31907604225) (далее - Закупка).

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 - 11.01.2019.

04.03.2019 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 3 102 500, 04 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 22.03.2019 № 31907604225-04 победителем было признано ООО «РИО КАР» с ценовым предложением в размере 1 602 000,00 руб. с НДС.

В соответствии с пунктом 52.1 Положения о закупках в течение 5 дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ и на электронной торговой площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предложения участника открытого конкурса в электронной форме о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры, осуществляемой в электронном виде.

Также в соответствии с пунктом 5.1 Закупочной документации в случае если по результатам закупочной процедуры цена договора, предложенная участником закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 (двадцать пять) и более процентов от начальной (максимальной) цены договора, победитель либо такой участник обязан предоставить заказчику обоснование снижения цены договора в виде технико-экономического расчета или сметного расчета (по Форме 14).

В течение 5 дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель электронной процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов (пункт 52.2 Положения о закупках).

Пунктом 20 извещения о проведении Закупки предусмотрено внесение обеспечения исполнения договора в размере 30 % от НМЦД.

25.03.2019 Заказчик направил в адрес Общества посредством электронной почты проект договора.

Таким образом, с учетом положений статьи 193 Гражданского кодекса Российской Федерации крайний срок подписания проекта договора Обществом, внесения

обеспечения его исполнения, а также представления технико-экономического обоснования снижения цены — 01.04.2019.

15.04.2019 — ООО «РИО КАР» было признано уклонившимся от заключения договора в связи с неподписанием договора.

23.04.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим второе место.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что 25.03.2019 в адрес Заказчика было направлено письмо о возникшей технической ошибке при направлении ценового предложения в ходе переторжки. Так, действительная цена предложенная ООО «РИО КАР» составляет 2 602 000,00 руб., в то время как цена в размере 1 602 000,00 является ошибочной и убыточной для организации.

В подтверждение возникшей технической неисправности оборудования при указании ценового предложения в материалы дела представлен акт технической экспертизы от 02.04.2019 № 261 (далее - Акт).

При этом 28.03.2019 Заказчиком в адрес ООО «РИО КАР» было направлено письмо о необходимости своевременного подписания проекта договора по цене, указанной ООО «РИО КАР» в ходе переторжки, представления обеспечения и технико-экономического обоснования снижения цены.

03.04.2019 Общество направило Заказчику дополнение о том, что в результате проведения экспертизы был установлен технический сбой программного обеспечения, в связи с чем заключение договора возможно только по цене 2 602 000,00 руб. К указанным дополнениям было приложено технико-экономическое обоснование снижения цены на сумму 2 602 000,00 руб.

Комиссия оценивает вышеизложенные доводы Общества критически в связи со следующим.

Из представленного в материалы дела Акта следует, что техническая ошибка при вводе ценового предложения возникла в результате некорректной работы клавиатуры (попадание жидкости) на дату 02.04.2019.

При этом указание Общества в письмах от 25.03.2019 и 03.04.2019 на наличие сбоя на электронной площадке указанным Актом не подтверждено, так как в нем идет речь о технической неисправности оборудования ООО «РИО КАР», что не может служить основанием для корректировки соответствующего ценового предложения участника.

Кроме того, Комиссия критически оценивает представленный Акт в связи с тем, что данный документ не является экспертным заключением по смыслу Федерального закона от 31.05.2001 «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» ввиду чего, не имеет юридической силы и не может быть принят Комиссией во внимание.

Также Комиссия считает необходимым отметить, что в связи с разницей между датой составления Акта и датой подачи окончательного ценового предложения в ходе переторжки (21.03.2019), невозможно достоверно установить, что техническая неисправность имела место при проведении переторжки.

Более того, Комиссия учитывает то, что Общество, зная о возникшей ситуации, не воспользовалось правом на направление в адрес Заказчика протокола разногласий.

Таким образом, реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «РИО КАР», согласившись на условия проведения Закупки, подало соответствующую заявку.

Комиссия отмечает, что, подав заявку на участие в закупочной процедуре ООО «РИО КАР» возложило на себя обязанность в случае признания ООО «РИО КАР» победителем подписать договор на условиях поданной заявки и на условиях, объявленных в Закупочной документации.

Из вышеизложенного следует, что ООО «РИО КАР» возложило на себя обязанность по заключению договора именно на сумму в размере 1 602 000,00 руб. с НДС руб.

Комиссия отмечает, что гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 ГК РФ).

В этой связи, хозяйствующий субъект, самостоятельно принявший решение участвовать в конкурентной процедуре, по итогам которой будет решен вопрос о заключении договора, принимает на себя все обязанности, связанные с соответствующим участием.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в торгах, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в торгах, ООО «РИО КАР», согласившись на условия проведения закупочной процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам которой признано победителем.

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 «РИО КАР» 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 «РИО КАР» 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, обеспечения исполнения договора Заказчику в регламентированные сроки, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «РИО КАР» 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 «РИО КАР» (ИНН: 2465154582; ОГРН: 1162468113994; адрес местонахождения: 660118, Красноярский край, город Красноярск, улица Алексеева, дом 49, помещение 236) 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.

