

Заключение № РНП-38-0059

07.06.2016г.

г. Иркутск

Комиссия Управления ФАС по Иркутской области по рассмотрению обращений на нарушение торгов и порядка заключения договоров (далее-Комиссия), а именно, жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным [ЗАКОНОМ](#) от 18 июля 2011 года N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#) Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), на которую приказом № 32 от 15.03.2016 г. возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 N 1211, в составе: (...); при участии (...);

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении «Торг Пром Консалтинг» в связи с уклонением участника закупки (извещение № 31603388790) – ООО «Торг Пром Консалтинг» от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Иркутской области обратился заказчик – ОГУЭП «Облкоммунэнерго» о включении сведений в отношении ООО «Торг Пром Консалтинг» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с уклонением участника закупки – ООО «Торг Пром Консалтинг» (извещение № 31603388790) от заключения договора на поставку пломбировочного материала для нужд филиалов ОГУЭП «Облкоммунэнерго» по результатам закупки № 28/16.

В Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Торг Пром Консалтинг» в соответствии с которыми, несвоевременное подписание договора связано с тем, что заказчик не рассмотрел направленный протокол разногласий, а также указанное в документации словосочетание «проект договора», по мнению общества, имеет двухсмысленное толкование.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения организатора торгов, возражения лица, в отношении которого поданы сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, **приходит к** следующим выводам.

Заказчиком 04.03.2016г. на официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru далее официальный сайт) размещено извещение о

проведении закупки № 31603388790 в форме запроса котировок цен на право заключения договора на поставку пломбирочного материала для нужд филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго».

Итоговым протоколом заседания закупочной комиссии № 28/16 вскрытия конвертов и рассмотрения заявок на участие в запросе котировок цен № 28/16 (утвержден 28.03.2016г., размещен на официальном сайте 29.03.2016 года), победителем (единственным участником) признано ООО «Торг Пром Консалтинг».

В соответствии с п. 23 запроса котировок цен № 2816 от 04.03.2016г., пунктами 19, 20 Положения о закупке товаров, работ, услуг ОГУЭП «Облкоммунэнерго», утв. приказом ОГУЭП «Облкоммунэнерго» от 05.02.2013г. № 48, **срок подписания проекта договора** со всеми приложениями к нему с учетом условий, предложенных в заявке, и представления его заказчику – **не позднее 10 рабочих дней со дня размещения итогового протокола закупки на официальном сайте.**

Итоговый протокол размещен **29.03.2016г.**, следовательно, ООО «Торг Пром Консалтинг» обязано подписать проект договора и представить его в адрес заказчика в срок до 12.04.2016г.

ООО «Торг Пром Консалтинг» подписанный проект договора со всеми приложениями к нему с учетом условий, предложенных в заявке, в срок до 12.04.2016г. не представил, при этом участником закупки в адрес заказчика направлено информационное письмо б/н от 31.03.2016г. (вх. № ВК /1577 от 04.04.2016г.), которым ООО «Торг Пром Консалтинг» сообщило об отказе подписать проект договор и предложило подписать протокол разногласий к данному проекту договора.

ОГУЭП «Облкоммунэнерго» письмом № ИК/041-728 от 08.04.2016г. уведомило ООО «Торг Пром Консалтинг» о необходимости в срок до 12.04.2016г. представить в адрес заказчика подписанный, по результатам проведенной процедуры запроса котировок цен № 28/16, проект договора со всеми приложениями к нему и проинформировало, о том, что в случае не предоставления проекта договора, сведения в отношении ООО «Торг Пром Консалтинг» будут направлены в уполномоченный орган на ведение реестра недобросовестных поставщиков.

Однако, ООО «Торг Пром Консалтинг» подписанный проект договора со всеми приложениями к нему, с учетом условий предложенных в заявке не представило, в установленный срок - 12.04.2016г.

Комиссией антимонопольного органа по результатам рассмотрения обращения установлено, что ООО «Торг Пром Консалтинг» своей заявке выразил согласие с условиями установленными заказчиком- ОГУЭП «Облкоммунэнерго» в документации о закупке № 28/16, включающей в том числе проект договора со всеми приложениями.

ООО «Торг Пром Консалтинг» не обжаловал документацию о закупке № 28/16.

Частью 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.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Комиссией установлено, что протокол разногласий, представленный ООО «Торг Пром Консалтинг», содержит в себе изменение существенных условий договора, в частности срока

устранения дефектов (п. 2.13.), что противоречит положениям действующего законодательства (ст. 432 ГК РФ).

Пункты 6.3., 6.4., 6.9, проекта договора, утвержденного заказчиком в документации о закупке № 28/16, изложены ООО «Торг Пром Консалтинг» в иной редакции.

Победитель закупки лишен права изменять существенные условия договора, установленные в проекте договора, являющегося неотъемлемой частью документации о закупке, утвержденной заказчиком.

Договор формируется путем включения условий, предложенных в заявке участником закупки, в проект договора.

Кроме того, согласно действующему законодательству Российской Федерации, разногласия могут касаться только положений проекта договора, не соответствующих, по мнению победителя закупки, извещению о проведении закупки, документации о закупке, а также заявке победителя на участие в закупке.

Однако, направленный ООО «Торг Пром Консалтинг» протокол разногласий не содержал в себе замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о проведении закупки в форме запроса котировок цен, документации о ней и своей заявке на участие в такой закупке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Вместо замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о проведении закупки № 28/16, ООО «Торг Пром Консалтинг» направил в адрес заказчика информационное письмо б/н от 31.03.2016г. в котором пункты 6.3., 6.4., 6.9, проекта договора, утвержденного заказчиком в документации о закупке № 28/16, изложены обществом в иной редакции, а в п. 2.13 проекта договора изменен срок.

Таким образом, ООО «Торг Пром Консалтинг», злоупотребив своим правом на направление протокола разногласий, намеренно затягивало подписание проекта договора с целью получения удобных для него условий.

Согласно 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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 223-ФЗ, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

Нарушение процедуры заключения договора по итогам запроса котировок цен, влекущее признание участника уклонившимся, и включение сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков, носит формальный характер, в связи с чем существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается не в наступлении каких-либо материальных последствий, а в пренебрежительном отношении к исполнению своих обязанностей в сфере закупок.

ООО «Торг Пром Консалтинг» не исполнило свое обязательство по заключению договора, вытекающее из статуса победителя закупки (запроса котировок цен № 28/16), в рамках осуществления им предпринимательской деятельности оно несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой

силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств (статья 401 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Следовательно, ООО «Торг Пром Консалтинг» не предприняты все необходимые и разумные меры с целью заключения договора, в поведении Общества наличествуют признаки недобросовестности и включение ООО «Торг Пром Консалтинг» в реестр недобросовестных поставщиков в настоящем случае является необходимой мерой его ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Таким образом, в ходе проведения проверки подтвердился факт недобросовестного поведения ООО «Торг Пром Консалтинг» при заключении договора поставку пломбирочного материала для нужд филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (закупка № 28/16), следовательно, на основании части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановления Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", сведения в отношении ООО «Торг Пром Консалтинг», подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия антимонопольного органа, рассмотрев обращение ОГУЭП «Облкоммунэнерго» о включении ООО «Торг Пром Консалтинг» в реестр недобросовестных поставщиков, не установила в документации о закупке № 28/16 двусмысленного толкования отдельных ее положений.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 N 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении ООО «Торг Пром Консалтинг», дата подведения итогов закупки: 29.03.2016г., сведения о договоре: поставка пломбирочного материала для нужд филиалов ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (извещение № 31603388790), код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг: 22.29.29.000, 25.93.11.110; валюта договора: Российский рубль; цена договора: 1 030 105, 93 (без учета НДС); код валюты договора - 643, срок исполнения договора: 45 (сорок пять) календарных дней с момента подписания договора) включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.
2. Копии решения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

(...)

Члены комиссии

(...)

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.