

09.06.2016г.

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 ООО «СтройИнвест», в связи с уклонением участника закупки (извещение № 31603348514, лот № 6) – ООО «СтройИнвест» от заключения договора,

УСТАНОВИЛА:

В Управление ФАС по Иркутской области обратился заказчик – ОГУЭП «Облкоммунэнерго» о включении сведений в отношении ООО «СтройИнвест» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением участника закупки - ООО «СтройИнвест» от заключения договора по результатам запроса котировок цен № 21/16 от 24.02.2016 г. по лоту № 6 по выбору организации на право заключения договора на приобретение опор деревянных для нужд филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго» «Тайшетские электрические сети».

В Иркутское УФАС России поступили письменные пояснения ООО «СтройИнвест» в соответствии с которыми, несвоевременное подписание договора связано с тем, что заказчик не направил протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок с приложением проекта договора в адрес общества для его подписания. ООО «СтройИнвест» неоднократно, начиная с 18.03.2016г. проводил переговоры для подписания договора, подписание договора по результатам закупки приостановлено по просьбе директора ОГУЭП «Облкоммунэнерго» до стабилизации финансового состояния предприятия.

По мнению ООО «СтройИнвест», протокол рассмотрения и оценки заявок размещен на официальном сайте www.zakupki.gov.ru 18.03.2016г. в нарушение сроков.

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 24.02.2016г. 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 № 31603348514 в форме запроса котировок цен по выбору организации на право заключения договора на приобретение опор деревянных для нужд филиалов ОГУЭП «Облкоммунэнерго» (многолотовая), в частности лот № 6 –выбор организации на право заключения договора на приобретение опор деревянных для нужд филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго» «Тайшетские электрические сети».

Итоговым протоколом заседания закупочной комиссии № 21/16 вскрытия конвертов и рассмотрения заявок на участие в запросе котировок цен № 21/16 (утвержден 17.03.2016г., размещен на официальном сайте 18.03.2016 года), победителем (единственным участником) признано ООО «СтройИнвест».

В соответствии с п. 23 запроса котировок цен № 21/16 от 24.02.2016г., 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 **18.03.2016г.**, следовательно ООО «СтройИнвест» обязано подписать проект договора и представить его в адрес заказчика в срок до 01.04.2016г.

ООО «СтройИнвест» подписанный проект договора со всеми приложениями к нему с учетом условий, предложенных в заявке, в срок **до 01.04.2016г.** не представило.

ОГУЭП «Облкоммунэнерго» письмом №ИК/062-655 от 31.03.2016г. уведомило ООО «СтройИнвест» о необходимости в срок до 01.04.2016г. представить в адрес ОГУЭП «Облкоммунэнерго» подписанный по результатам указанной выше процедуры закупки проект договора и предупредило, что в случае его непредставления сведения об ООО «СтройИнвест» как о недобросовестном участнике закупок будут направлены в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков.

Письмом от **14.04.2016г.** исх. № 21 ООО «СтройИнвест» направило в адрес ОГУЭП «Облкоммунэнерго» письмо, в котором просило согласовать 100% предоплату заказчика по всем договорам, заключаемым с ООО «СтройИнвест» на основании протокола закупки от 17.03.2016г. № 21/16.

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 письмо, представленное ООО «СтройИнвест», содержит в себе изменение существенных условий договора, в частности срока оплаты, что противоречит положениям действующего законодательства (ст. 432 ГК РФ).

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, направленное ООО «СтройИнвест» письмо не содержало 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 № 21/16, ООО «СтройИнвест» направило в адрес заказчика информационное письмо исх. № 21 от 14.04.2016г. (за пределами срока подписания проекта договора -01.04.2016г.) в котором просило согласовать иные условия оплаты по договору, заключаемому по результатам проведенной закупки № 21/16 (протокол о результатах закупки от 17.03.2016г.), а именно: предоплата 100% после предоставления банковской гарантии на обеспечение исполнения договора.

Таким образом, ООО «СтройИнвест», злоупотребив своим правом, 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 «СтройИнвест» не исполнило свое обязательство по заключению договора, вытекающее из статуса победителя закупки (запроса котировок цен № 21/16), 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 «СтройИнвест» не предприняты все необходимые и разумные меры с целью заключения договора, в поведении Общества наличествуют признаки недобросовестности и включение ООО «СтройИнвест» 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 «СтройИнвест» при заключении договора на приобретение опор деревянных для нужд филиала ОГУЭП «Облкоммунэнерго» «Тайшетские электрические сети» (закупка № 21/16), 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 «СтройИнвест», подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия антимонопольного органа, рассмотрев обращение ОГУЭП «Облкоммунэнерго» о включении ООО «СтройИнвест» в реестр недобросовестных поставщиков, не установила нарушение по срокам размещения протокола вскрытия и рассмотрения заявок на участие в закупке № 21/16 от 17.03.2016г., размещенного на сайте www.zakupki.gov.ru 18.03.2016г.

Факт того, что подписание договора по результатам закупки приостановлено по просьбе директора ОГУЭП «Облкоммунэнерго» до стабилизации финансового состояния предприятия, документально не подтвержден.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что Положением о закупке товаров, работ, услуг ОГУЭП «Облкоммунэнерго», утв. приказом ОГУЭП «Облкоммунэнерго» от 05.02.2013г. № 48, документацией о закупке № 21/16 (извещением) не предусмотрена обязанность заказчика направлять победителю закупки протокол рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок цен с приложением проекта договора, при этом данными актами прямо установлена обязанность победителя закупки **по подписанию 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.**

Проект договора является неотъемлемой частью документации о закупке, размещенной на официальном сайте закупок Российской Федерации, следовательно, у победителя закупки ООО «СтройИнвест» имелась беспрепятственная возможность направить в адрес заказчика ОГУЭП «Облкоммунэнерго» подписанный проект договора со всеми приложениями путем включения условий, предложенных в заявке ООО «СтройИнвест», в проект договора.

Довод ООО «СтройИнвест» о том, что доказательством того, что общество не уклонялось от заключения договора является подписанный со стороны ООО «СтройИнвест» проект договора, входящий в состав многолотовой заявки ООО «СтройИнвест», признан комиссией антимонопольного органа несостоятельным, поскольку указанный проект договора не заполнен победителем закупки с учетом своего коммерческого предложения по каждому заявленному лоту.

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 «СтройИнвест» , включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.
2. Копию заключения 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.