

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-2271/77-19 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

05.03.2019 г. Москва

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

<...>

от ФГУП «НТЦ «Атлас»: <...>

от ООО «СТАН»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения

ООО «СТАН» (далее также — Общество) от заключения договора с ФГУП «НТЦ «Атлас» (далее также — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на предоставление права использования на ПО (реестровый № 31806881729) (далее — Закупка), 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 «НТЦ «Атлас» о проведении проверки факта уклонения ООО «СТАН» от заключения договора на предоставление права использования на ПО.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика доводы и требования Обращения поддержал.

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 - 13.07.2018.

Согласно представленным материалам и информации Заказчиком на Официальном сайте 03.09.2018 размещена Закупочная документация. Начальная (максимальная) цена договора 221 440,86 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 12.09.2018 победителем Закупки было признано ООО «Стан» (порядковый номер заявки - 1) с ценовым предложением в размере — 172 199,25 руб.

В соответствии с пунктами 38, 39 Информационной карты договор по результатам Закупки заключается в бумажной форме в срок не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Согласно подпункту 1.4.19 (10) Закупочной документации проект договора, заключаемого по итогам закупки направляется лицом, с которым заключается договор, в адрес заказчика, организатора закупки в течение 5 (пяти) дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки и определен ее победитель.

Таким образом, крайний срок направления в адрес Заказчика подписанного Обществом проекта договора — 17.09.2018.

При этом срок подписания договора — не ранее 22.09.2018, но не позже 02.10.2018.

13.09.2018 Заказчиком в адрес победителя был направлен проект договора для подписания посредством электронной почты.

14.09.2019 Общество направило в адрес Заказчика заполненный в соответствии с требованиями Закупочной документации проект договора посредством электронной почты.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что 17.09.2018 Заказчик направил запрос на представление дополнительных документов, не предусмотренных Закупочной документацией, в частности требование представить копию лицензионного договора, который невозможно было представить, так как данный договор содержит коммерческую тайну. В связи с этим 21.09.2018 Общество представило информацию о наличии договорных взаимоотношений с ООО «Программ плюс», то есть подтвердило возможность исполнения договора.

17.09.2018 Заказчик направил запрос в ООО «Доктор Веб» о наличии у ООО «Стан» права распространения программного обеспечения, на который был получен отрицательный ответ.

По данному факту представитель Общества пояснил, что ООО «Доктор Веб» не заключает напрямую лицензионные договоры с партнерами, названные договоры заключаются с дистрибьюторами, поэтому ответ от 17.09.2018 нельзя рассматривать в качестве доказательств отсутствия возможности у ООО «Стан» исполнить обязательства по спорному договору.

В дальнейшем никаких запросов со стороны Заказчика в адрес Общества не поступали, в связи с чем сотрудниками ООО «Стан» был сделан вывод о прохождении этапа согласования проекта договора со своей стороны.

В рамках рассмотрения настоящего дела Заказчиком не представлено доказательств, что ООО «Стан» не мог надлежащим образом исполнить договорные обязательства.

21.09.2018 ООО «Стан» признан уклонившимся от заключения Договора по результатам Закупки.

05.10.2019 Заказчик подписал договор с участником, занявшим второе место — ООО «Абисофт».

При этом 21.09.2018 Обществом подписан со своей договор на электронной торговой площадке и направлен Заказчику в бумажном виде с использованием курьерской службы (соответствующие доказательства представлены в материалы дела). Согласно представленным материалам Заказчик уклонялся от получения вышеназванных документов.

Комиссия критически оценивает действия Заказчика, так как Общество было неправомерно признано уклонившимся от заключения договора. Так, согласно подпункту 1.4.19 (20) Закупочной документации участник закупки Признается уклонившимся от заключения договора в случае:

(1) непредставления подписанного им договора в предусмотренные извещением сроки;

(2) непредставления ИМ обеспечения исполнения договора, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере (с учетом, при необходимости, антидемпинговых мер), предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований извещения или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме;

(3) поступления заказчику в письменной форме заявления об отказе от подписания договора;

1.

4. предъявления встречных требований по условиям договора, за исключением случаев, предусмотренных извещением;

5. непредоставления документов, предусмотренных в подпунктом 1.4.19 (5) Закупочной документации.

При этом по состоянию на 21.09.2018 срок заключения договора, указанный в пункте 38 Информационной карты, не только не истек, но и у Заказчика ещё не возникло право на заключение такого договора, так как десятый день с момента опубликования протокола итогов не наступил.

Таким образом, Заказчик сам создал ситуацию, при которой заключение договора в сроки, предусмотренные Закупочной документацией, оказалось невозможным.

Комиссия также считает необходимым отменить, что договор по результатам закупочной процедуры должен заключаться в соответствии с положениями Закупочной документацией. Требование на этапе заключения договора

дополнительных документов сверх перечня, установленного документацией, является недопустимым.

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 от 07.06.2001 № 139 О, от 07.02.2002 № 16-О) применяемые государственными органами санкции должны соответствовать характеру совершённого 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.

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных поставщиков является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества в совершении вменяемого правонарушения.

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 договора с этим лицом, признанным победителем закупочной процедуры, и нарушающих права заказчика относительно условий или к нарушению срока исполнения договора.

Вместе с тем Комиссией не установлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях Общества умысла по незаключению договора. Напротив, все действия ООО «Стан» были направлены на заключение договора, свидетельствующих о намерении исполнить взятые на себя при подаче заявки обязательства.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая направление Заказчику подписанного проекта договора в десятидневный срок с момента подведения итогов Закупки, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения ООО «Стан» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Стан» (ИНН: 3728020777; ОГРН: 1033700085374; адрес местонахождения: 153022, Ивановская область, город

Иваново, улица Богдана Хмельницкого, дом 44 корпус 2) 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.