

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-12502/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

09.10.2018 г. Москва

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

<...>

при участии представителей:

от ФГУП «Почта России»: <...>

от ООО «ГазТранс»: <...>

рассмотрев обращение ФГУП «Почта России» (далее — Заказчик) по вопросу включения сведений об ООО «ГазТранс» (далее также — Общество) в реестр недобросовестных поставщиков, 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 «Почта России» о проведении проверки факта уклонения ООО «ГазТранс» от заключения договора по результатам проведения открытого аукциона на оказание услуг и выполнение работ по перевозке почтовых отправок и прочих товарно-материальных ценностей автотранспортом по магистральным маршрутам, включая осуществление погрузо-разгрузочных работ в местах начала и окончания маршрута, а также в пунктах обмена, по 42-м (сорока двум) лотам (реестровый № 31705975143, лот № 3) (далее — Аукцион).

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

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено 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 - 25.08.2017.

Согласно представленным материалам и информации Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт, ЕИС) 28.12.2017 размещена Аукционная документация. Датой окончания подачи заявок определено — 22.01.2018, дата рассмотрения заявок — 25.01.2018, дата подведения итогов— 30.01.2018. Начальная (максимальная) цена договора 35 828 482,98

В соответствии с протоколом подведения итогов от 30.01.2018 № 31705975143-2 победителем Аукциона признано ООО «Премьер», второе место присвоено заявке ООО «ГазТранс».

При этом 17.04.2018 протоколом № 3 ООО «Премьер» было признано уклонившимся от заключения договора в связи с ненаправлением проекта договора в установленные Положением сроки.

Согласно пункту 9.1.19 Положения о закупках в случае если победитель открытого аукциона в электронной форме признан уклонившимся от заключения договора, Заказчик передает договор для заключения участнику открытого аукциона в электронной форме, заявке которого присвоен второй номер.

Из пояснения представителя Заказчика следует, что в соответствии с внутренними правилами ФГУП «Почта России» направило в Министерство цифрового развития, связи и массовых коммуникаций Российской Федерации (далее — Минкомсвязи России) протокол о согласовании заключения договора с ООО «ГазТранс» как с участником, занявшим второе место по результатам Аукциона.

Протоколом Минкомсвязи России от 23.07.2018 № 62 было одобрено заключения договора с ООО «ГазТранс».

01.08.2018 с помощью функционала электронной торговой площадки ЗАО «Сбербанк-АСТ» в адрес Общества был направлен проект договора.

В нарушение требований пункта 19.9.4 Положения о закупках, согласно которому ООО «ГазТранс» было обязано в течение пяти дней направить оператору электронной площадки подписанный проект договора, документ об обеспечении исполнения договора или протокол разногласий, Общество свои обязательства не исполнило.

Вместе с тем, 07.08.2018 от ООО «ГазТранс» в адрес Заказчика поступили возражения, направленные через электронную торговую площадку ЗАО «Сбербанк-АСТ», в которых Общество отказалось от заключения договора по результатам Аукциона.

На основании изложенного, 07.09.2018 ООО «ГазТранс» было признано уклонившимся от заключения договора, оформленное соответствующим протоколом.

На заседании Комиссии представители Общества попросили Комиссию учесть следующие обстоятельства.

После подведения итогов по Аукциону, не став победителем, Обществом было принято решение об участии в другой закупочной процедуре (реестровый № SBR035-180002293200052) с аналогичным предметом закупки и маршрутом перевозки, проводимой ФГУП «Почта России».

18.05.2018 по результатам вышеназванной закупочной процедуры ООО «ГазТранс» было признано победителем. 31.05.2018 между ФГУП «Почта России» и Обществом был заключен соответствующий договор.

Представитель Общества пояснил, что транспортные средства, которые ООО «ГазТранс» планировало использовать при оказании услуг по перевозке в случае признания его победителем в Аукционе уже задействованы по договору от 31.05.2018. Таким образом, Общество не имеет возможности заключить и исполнить спорный договор.

Кроме того, с момента подведения итогов Аукциона до направления проекта Обществу прошло более 6 месяцев, а с момента признания ООО «Премьер» уклонившимся от заключения договора более 3 месяцев.

Представитель Заказчика пояснил, что такой продолжительный временной промежуток между действиями Заказчика связан с длительностью процедуры согласования документов с Минкомсвязи, а сроки направления проекта договора участнику, занявшему второе место не регламентированы Положением о закупках.

Комиссия оценивает довод Заказчика критически в связи с тем, что отсутствие установленного порядка заключения договора с участником, занявшим второе место в закупочной процедуре, не позволяет Заказчику злоупотреблять своим правом на заключение такого договора.

Положения Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

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.

В гражданском законодательстве добросовестность неразрывно связана требованием разумности. Разумным необходимо считать направление договора в период со дня, когда у Заказчика возникло право на заключение договора с участником Аукциона до дня, когда, исходя из конкретных обстоятельств дела, дальнейшее ожидание считалось бы недобросовестным.

Учитывая тот факт, что Общество является коммерческой организацией, целью деятельности которого является извлечение прибыли и в его распоряжении

находится определенное количество материально-технических ресурсов, ожидание заключения договора по результатам Аукциона более 6 месяцев нельзя признать обоснованным и экономически целесообразным для организации.

Кроме того, внутренние правила согласования заключения договора при отсутствии информирования ООО «ГазТранс» об уклонении победителя от заключения договора, о котором Заказчику было известно с 17.04.2018, не может служить оправданием для столь позднего направления Обществу проекта договора.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика не отвечают признакам добросовестности и разумности, а следовательно, у Заказчика отсутствовало право требования о заключении договора к Обществу.

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.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных подрядных организаций 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 является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действия (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «ГазТранс» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, не нашли своего правового подтверждения.

При таких обстоятельствах, отсутствуют основания для включения сведений об ООО «ГазТранс» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

РЕШИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «ГазТранс» (ИНН: 7714345300; ОГРН: 1157746589241; место нахождения: 117105, г. Москва, Варшавское ш., д. 1, стр. 1-2, комн. 49) 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.