

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-18118/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

24.12.2019 г. Москва

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

<...>

в присутствии представителей:

от АО «МПП им. В.В. Чернышева»: <...>

от ООО «Машнабор»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Машнабор» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «МПП им. В.В. Чернышева» (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 «МПП им. В.В. Чернышева» о проведении проверки факта уклонения ООО «Машнабор» от заключения договора на поставку абразивного инструмента по результатам проведения аукциона (реестровый № 31908239692) (далее - Аукцион).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в обращении, возражениях на них, 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 Аукциона, размещено в ЕИС - 29.05.2019.

27.08.2019 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 48 201 429,36 руб.

В соответствии с итоговым протоколом от 03.10.2019 (размещен в ЕИС — 04.10.2019) победителем признано ООО «Машнабор» (идентификационный номер участника 68486) с ценовым предложением в размере 42 393 745,09 руб.

Согласно пункту 4.20.10 (1) Аукционной документации проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком в адрес лица, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней с даты официального размещения протокола по итогам закупки (итогового протокола), которым определен победитель.

09.10.2019 Заказчик разместил проект договора на электронной торговой площадке.

Пунктом 37 Информационной карты установлено, что договор заключается не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Также в соответствии с пунктом 30 Информационной карты победитель должен представить обеспечение исполнения договора в размере 5% от НМЦД.

Таким образом, крайний срок возможного заключения сторонами договора — 24.10.2019.

28.10.2019 ООО «Машнабор» было признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредставлением подписанного проекта договора и обеспечения его исполнения в регламентированный срок.

10.10.2019 ООО «Машнабор» направило в адрес Заказчика проект банковской гарантии для его согласования.

14.10.2019 Общество указало на отсутствие со стороны АО «МПП им. В.В. Чернышева» согласования проекта банковской гарантии, направленного ранее.

В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим документации о закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств ЭТП. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания (пункт 4.20.13 Аукционной документации).

14.10.2019 в адрес Заказчика направлен протокол разногласий, в котором Общество изменить сроки поставки товара по заявкам.

Вместе с тем Заказчиком не был рассмотрен названный протокол разногласий.

После неоднократного направления писем в адрес Заказчика проект банковской гарантии был согласован 17.10.2019.

Обществом в материалы дела представлена копия банковской гарантии от 21.10.2019, выданная ПАО Банк «Финансовая Корпорация Открытие», полученная ООО «Машнабор» в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам Аукциона.

Кроме того, представитель Общества пояснил, что во исполнение обязательств по заключаемому с Заказчиком договору ООО «Машнабор» были заключены договоры с производителями необходимого товара, по которым была частично произведена оплата (копии договоров и платежных поручений представлены в материалы дела).

Также, получив заявку Заказчика на поставку партии продукции Общество, несмотря на то, что договор не был заключен сторонами, изыскивало возможность поставить запрашиваемую продукцию, что подтверждается представленными запросами, направленными производителям.

Комиссия, оценивая заявленные Обществом доводы, представленные в материалы дела доказательства, считает необходимым учесть следующее.

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.

В настоящем случае Комиссией принято во внимание, что Обществом представлены документы, подтверждающие отсутствие умысла Общества на уклонение от заключения договора с Заказчиком.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая наличие подтвержденных действий со стороны Общества, направленных на заключение договора, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Машнабор» 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 «Машнабор» (ИНН: 7730639868; ОГРН: 1117746158584; адрес местонахождения: 121170, город Москва, Кутузовский проспект, дом 36 строение 2, эт 3 пом I ком 20), 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.