

1. ФГБУ «РЭА» Минэнерго России

129110, Москва, ул. Щепкина, д. 40, стр. 1

2. ООО «Проф Лингва»

115035, Москва, ул. Пятницкая, д. 6/1, стр. 8

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-8858/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

03.08.2017 г. Москва

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

при участии в заседании:

ФГБУ «РЭА» Минэнерго России:

ООО «Проф Лингва»:

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Проф Лингва» от заключения договора с ФГБУ «РЭА» Минэнерго России при проведении открытого конкурса на право заключения договора на оказание услуг по письменному и устному (синхронному и последовательному) переводу с русского языка на иностранные языки и с иностранных языков на русский язык (реестровый № 31705004568), 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»,

УСТАНОВИЛА:

Федеральное государственное бюджетное учреждение «Российское энергетическое агентство» Министерства энергетики Российской Федерации (далее — Заказчик) 21.07.2017 обратилось в Московское УФАС России с заявлением за вх. № 34735/17 о проведении проверки факта уклонения общества с ограниченной ответственностью «Проф Лингва» (далее — ООО «Проф Лингва», Общество) от заключения договора на оказание услуг по письменному и устному (синхронному и последовательному) переводу с русского языка на иностранные языки и с иностранных языков на русский язык (реестровый № 31705004568).

В заседании представитель Заказчика доводы и требования заявления поддержал.

Представитель ООО «Проф Лингва» возразил по заявлению.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Из материалов дела следует, что Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен открытый конкурс на право заключения договора на оказание услуг по письменному и устному (синхронному и последовательному) переводу с русского языка на иностранные языки и с иностранных языков на русский язык.

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 12.04.2017 Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса. Дата подведения итогов Конкурса — 24.05.2017.

В соответствии с протоколом оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе от 24.05.2017 № 31705004568-03 Общество признано победителем Конкурса с предложением по цене единицы услуги 775 110,00 руб.

Также, в ЕИС Заказчиком 15.06.2017 размещен протокол отказа от заключения договора с победителем Конкурса от 13.06.2017 № б/н, согласно которому Заявитель признан уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 6.1.2 Положения о закупках договор с победителем либо иным лицом, с которым в соответствии с Положением о закупках заключается договор, по результатам проведения процедуры закупки должен быть заключен Заказчиком не позднее двадцати дней со дня подписания итогового протокола.

Следовательно, Заказчик обязан заключить договор по итогам Конкурса не позднее 20 дней со дня подписания итогового протокола оспариваемой закупки.

Согласно пункту 27.2 Конкурсной документации по результатам конкурса договор заключается на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе, поданной участником, с которым заключается договор, и в конкурсной документации. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурса

Таким образом, заключение договора по итогам Конкурса осуществляется на условиях, указанных в заявке участника, с которым заключается договор, и Конкурсной документации.

Согласно пункту 23 Информационной карты Конкурсной документации при заключении договора по итогам Конкурса участникам закупки необходимо представить обеспечение исполнения договора в размере 30% от начальной (максимальной) цены договора, что составляет 296 317,72 руб.

При этом, исполнение договора может обеспечиваться предоставлением банковской гарантии, выданной банком и соответствующей требованиям статьи 45 Закона о контрактной системе, или внесением денежных средств на указанный заказчиком счет, на котором, в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику. Способ обеспечения исполнения договора определяется участником закупки, с которым заключается договор, самостоятельно.

Пунктом 6.1.3 Положения о закупках установлено, что договор с участником закупки, обязанным заключить договор, заключается после предоставления таким участником обеспечения исполнения договора, соответствующего требованиям документации о закупки (если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора было предусмотрено Заказчиком в документации о закупке).

Аналогичное положение установлено пунктом 27.4 Конкурсной документации.

Таким образом, заключение договора по итогам Конкурса осуществляется только после предоставления участником Конкурса, с которым заключается договора, обеспечения исполнения договора.

В силу пункта 6.1.4 Положения о закупках в случае, если участник закупки, обязанный заключить договор, не предоставил Заказчику в срок, указанный в документации о закупке, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой участник признается уклонившимся от заключения договора. В случае уклонения участника закупки от заключения договора внесенное обеспечение заявки такому участнику закупки не возвращается (если требование о предоставлении обеспечения заявки на участие в закупке было предусмотрено Заказчиком в документации о закупке).

Вместе с тем, пунктом 6.1.6 Положения о закупках регламентировано, что под

уклонением от заключения договора понимаются действия лица, с которым заключается договор, которые не приводят к его подписанию в сроки, установленные в извещении и (или) документации о закупке, на условиях, определяемых согласно требованиям документации о закупке.

Кроме того, в соответствии с пунктом 6.1.7 Положения о закупках, под уклонением от заключения договора также понимается:

неподписание участником проекта договора в предусмотренный для этого в документации о закупке срок;

предъявление при подписании договора встречных требований по условиям договора в противоречие ранее установленным в документации о закупке и (или) в заявке такого участника, а также достигнутым в ходе преддоговорных переговоров условиям.

Аналогичные положения предусмотрены пунктами 27.5, 27.10, подпунктами 2 и 4 пункта 27.11 Конкурсной документации.

Таким образом, в случае непредоставления участником, с которым заключается договор, в сроки, установленные Конкурсной документацией в адрес Заказчика подписанного договора, обеспечения исполнения договора, а также в случае предъявления при подписании договора встречных требований по условиям договора в противоречие ранее установленных в Конкурсной документации и (или) в заявке такого участника условиям, такой участник признается уклонившимся от заключения договора.

Изучив представленные на заседание документы и сведения, Комиссия установила следующее.

24.05.2017 Заказчиком опубликован протокол оценки и сопоставления заявок на участие в Конкурсе от 24.05.2017 № 31705004568-03, согласно которому Заявитель признан победителем Конкурса с предложением по цене единицы услуги 775 110,00 руб.

Таким образом, крайним сроком для заключения договора Заказчиком по итогам Конкурса является 13.06.2017.

26.05.2017 Заказчиком в адрес Заявителя направлен проект договора, факт получения которого не оспаривается Заявителем.

Вместе с тем, по состоянию на 31.05.2017 Заявителем в адрес Заказчика были направлены следующие документы: банковская гарантия от 31.05.2017 № 17777-447-22541 и протокол разногласий от 30.05.2017 № 300517_01, в соответствии с которым Заявитель предлагает исключить из заключаемого договора условия, касающиеся способа расчета объема фактически оказанных услуг, а именно пункт 3.2.3 Проекта договора Конкурсной документации (существенные условия заключаемого договора).

Гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 ГК РФ).

В этой связи хозяйствующий субъект, самостоятельно принявший решение

участвовать в конкурентной процедуре, по итогам которой будет решен вопрос о заключении договора, принимает на себя все обязанности, связанные с соответствующим участием.

В рассматриваемой конкурентной процедуре заключение договора является уже не правом лица, от которого оно может отказаться, а обязанностью, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

В ответ на указанный выше протокол разногласий Заказчиком был дан ответ от 01.06.2017 № 19/1034 об отказе в принятии ранее направленного Заявителем протокола с указанием невозможности принятия предложенных участником условий, поскольку они предусмотрены Проектом договора Конкурсной документации.

При этом, Комиссия отмечает, что в составе заявки Общества представлено согласие на оказание услуг на условиях Конкурсной документации, в том числе Проекта договора. Более того, Заявителем в составе заявки представлено подписанное ООО «Проф Лингва» соглашение об уровне обслуживания, положения которого (раздел 7 указанного соглашения) дублируют положения Проекта договора, оспариваемые Заявителем в протоколе разногласий.

Между тем, Обществом неоднократно (06.06.2017 № 060617_1, 09.06.2017 № 090617_01) направлялись запросы о внесении изменений в проект договора, что также свидетельствует об отсутствии со стороны Общества заинтересованности в заключении договора на ранее установленных Проектом договора Конкурсной документации, а также предложенных в заявке условиях.

09.06.2017 Обществом в адрес Заказчика был представлен подписанный договор с учетом ранее направленного протокола разногласий от 30.05.2017 № 300517_01.

Вместе с тем, по состоянию на 13.06.2017 Заказчиком в адрес Общества был направлен повторный запрос посредством электронной почты об уточнении намерения второго об отзыве спорного протокола разногласий, в ответ на который Общество представило ответ об оставлении в силе такого протокола. При этом, данный факт также не оспаривается ООО «Проф Лингва».

Таким образом, на крайний срок заключения договора, Обществом не представлен в адрес Заказчика подписанный договор на условиях Конкурсной документации, а также заявки, поданной на участие в Конкурсе, в связи с чем 13.06.2017 Заказчиком принято решение об отказе в заключении договора с победителем Конкурса (протокол от 13.06.2017 № б/н).

В силу части 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», 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. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В действиях ООО «Проф Лингва» на этапе заключения договора наличествовало явное отклонение от правил и обычаев делового оборота, а также, по сути, от требований публичного правопорядка, учитывая статус заказчика и проведенную процедуру.

Действия участника могли привести к срыву корпоративной закупки.

Комиссия указывает, что проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации, своевременно не был оспорен Обществом до подведения итогов Конкурса.

Более того, в составе заявки Общество представило согласие на условия Конкурсной документации, в том числе в части спорных пунктов проекта договора.

Комиссия, учитывая вышеуказанные обстоятельства, а также предъявление Обществом при подписании договора встречных требований по условиям договора в противоречие ранее установленным в документации о закупке и в заявке такого участника условиям установила правомерность отказа Заказчика от заключения договора с Обществом и признание последнего уклонившимся от заключения договора в соответствии с пунктами 6.1.4, 6.1.6 и 6.1.7 Положения о закупках.

В соответствии с частью 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.

Комиссия считает, что ООО «Проф Лингва» не проявило должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договора, а следовательно, к нарушению нормального (обычного) режима функционирования Заказчика.

Подобные действия участника нарушают нормальный ход закупки, поскольку завершение процедуры каким-либо иным образом, кроме как заключением договора, является неприемлемым, что влечет за собой необходимость обращения Заказчика к административному органу.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Проф Лингва» от заключения договора подтвержден.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Проф Лингва» установлен факт уклонения от заключения договора с ФГБУ «РЭА» Минэнерго России.

2. Рекомендовать включить ООО «Проф Лингва» (ИНН: 7721690184, адрес местонахождения: 115035, Москва, ул. Пятницкая, д. 6/1, стр. 8) 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.