Заключение по обращению о проведении проверки факта уклонения ООО «Электро Пул» от заключения договора с АО «Концерн Росэнергоатом»

Номер дела: 2-19-6821/77-18

Тип документа: Решения по жалобам

Управление: Московское УФАС России

Дата публикации: 24.08.2018

Сферы деятельности:

- Антимонопольное регулирование контроль проведения торгов

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-6821/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

09.06.2018 г. Москва

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

при участии:

от ООО «Электро Пул» - <...> (по доверенности от 01.06.2018 № 67),

в отсутствие АО «Концерн Росэнергоатом» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России 29.05.2018 № ИГ/25408/18, о переносе заседания Комиссии от 04.06.20218 № б/н),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Электро Пул» (далее также - Общество) от заключения договора с АО «Концерн Росэнергоатом» (далее - Заказчик) при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на изготовление и поставку трансформаторов напряжения 750 кВ для Курской АЭС (реестровый № 31705927258) (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 - Постановление № 1211) (далее - Обращение),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение Заказчика о проведении проверки

факта уклонения ООО «Электро Пул» от заключения договора.

Заказчик разместил Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Концерн Росэнергоатом» (далее - Положение о закупках, Положение) в Единой информационной системе закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее - Официальный сайт, ЕИС) и Документацию.

Согласно протоколу заседания комиссии по рассмотрению заявок на оценочной стадии № 31705927258-05 от 30.01.2018 (далее - Протокол) ООО «Электро Пул» - победитель Закупки с ценовым предложением 11043603,36 рублей без НДС.

Выслушав представителя, явившегося на заседание Комиссии, изучив документы, представленные в материалы дела, Комиссия приходит в выводу об отсутствии в действиях Общества оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков исходя из следующего.

Документация является неотъемлемым приложением к Единому отраслевому стандарту закупок Госкорпорации «Росатом».

Так согласно статье 9.1 Единого отраслевого стандарта закупок государственной корпорации по атомной энергии «РОСАТОМ» (далее — Стандарт) установлено, что заключение договора по итогам Закупки осуществляется в сроки и порядке, предусмотренные действующим законодательством, Стандартом, и Документацией.

Согласно пункту 22 Извещения, являющегося неотъемлемой частью Документации, Заказчик в течение 8 рабочих дней со дня размещения Протокола на Официальном сайте и ЭТП передает лицу, с которым заключается договор, проект договора.

Заказчик должен обеспечить получение подтверждение от лица, с которым заключается договор, что данный проект таким лицом получен.

Вместе с тем Заказчиком в данном случае не были выполнены все действия, предусмотренные пунктом 22 Извещения для заключения договора.

С учетом того, что Протокол размещен Заказчиком 30.01.2018, последний должен был обеспечить передачу договора Обществу в срок до 09.02.2018.

Однако, в адрес Общества договор со стороны Заказчика поступил только 26.02.2018, что подтверждается представленным мониторингом доставки №814445446, то есть с существенных нарушением сроков, предусмотренных Документацией, за пределами сроков заключения договора.

Кроме того, попытка со стороны Общества согласовать изменение материала с Заказчиком не имеет правового значения для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков, поскольку самим Заказчиком нарушена процедура заключения договора в рамках Закупки.

При этом на повторное заседание Комиссии Заказчик не явился, и не представил доказательств обратному.

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 Конституционного Суда Российской Федерации 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.

Таким образом, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является совокупность факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а также факта недобросовестного поведения (в контексте изложенной выше правовой позиции) в виде уклонения от заключения договора или от исполнения его условий.

В материалах дела отсутствуют доказательства наличия фактов недобросовестного поведения в действиях ООО «Электро Пул», вины Общества в уклонении от заключения договора, а также любые иные сведения, свидетельствующие о злоупотреблении Обществом своими правами. Комиссией отмечается, что Обществом совершены все возможные и зависящие от него действия, в отличие от Заказчика.

В настоящем случае Комиссией не установлено в действиях Общества признаков недобросовестного поведения в форме совершения 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.

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

Закон о закупках и Постановление № 1211 не обязывают Комиссию включать сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки действий в каждом конкретном случае.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия не усматривает оснований для включения сведений об ООО «Электро Пул» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании статьи 5 Закона о закупках, Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включать сведения об ООО «Электро Пул» (ИНН:6165135089, адрес:ул. Толмачева, д. 111, г. Ростов-на-Дону, 344090) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закон о закупках включение сведений 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.