

1. Акционерное общество «Федеральный центр науки и высоких технологий «Специальное научно-производственное объединение «Элерон» (АО «ФЦНИВТ «СНПО «Элерон»)

ул. Генерала Белова, д. 14, Москва, 115563

2. ООО «Новая энергия»

ул. Новопоселковая, д. 6, Москва, 125459

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-11275/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

21.09.2017 г. Москва

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

при участии в заседании АО «ФЦНИВТ «СНПО «Элерон», ООО «Новая энергия»,

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Новая энергия» от заключения договора с акционерным обществом «Федеральный центр науки и высоких технологий «Специальное научно-производственное объединение «Элерон» при проведении открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку контейнерных дизельных электростанций (реестровый № 31705261084), 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:

акционерное общество «Федеральный центр науки и высоких технологий «Специальное научно-производственное объединение «Элерон» (далее — АО «ФЦНИВТ «СНПО «Элерон», Заказчик) 11.09.2017 обратилось в Московское УФАС России с заявлением за вх. № 43649/17 о проведении проверки факта уклонения общества с ограниченной ответственностью «Новая энергия» (далее — ООО «Новая энергия», Общество) от заключения договора на поставку контейнерных дизельных электростанций (реестровый № 31705261084) (далее — Закупка).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, 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 сведения о присоединении к Единому отраслевому стандарту закупок Государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» (далее — Стандарт, Положение), размещены 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 запрос предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку контейнерных дизельных электростанций.

Согласно представленным материалам и информации 26.06.2017 размещено извещение о проведении Закупки. Дата подведения итогов — 04.08.2017; начальная (максимальная) цена договора составляет 8 929 000,00 рублей.

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии, оценочной стадии и подведению итогов по запросу предложений от 26.07.2017 № 2346849-4 (далее — Протокол от 26.07.2017 № 2346849-4) победителем процедуры признан участник, предложивший лучшие условия исполнения договора и которому присвоен первое место — ООО «Новая энергия», с ценовым предложением 8 275 000,00 рублей.

Согласно пункту 13 Закупочной документации, победителем закупки признается, по решению закупочной комиссии, допущенный участник закупки, предложивший наилучшие условия исполнения договора, по совокупности критериев, объявленных в закупочной документации.

В соответствии с пунктом 20 Закупочной документации, заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня размещения протокола заседания закупочной комиссии по подведению итогов закупки на официальном сайте и ЭТП, либо со дня завершения выше указанных мероприятий, передает лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке, с учетом преддоговорных переговоров, в проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

Протокол от 26.07.2017 № 2346849-4, определяющий победителя Закупки, опубликован в ЕИС 26.07.2017.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

С учетом изложенного, Заказчику необходимо в срок до 02.08.2017 (включительно) направить в адрес победителя Закупки проект договора для его подписания.

На заседании Комиссией установлено, что 27.07.2017 Заказчиком посредством электронной почты в адрес Общества направлен проект договора. Обществом данный факт подтверждается.

Лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить заказчику подписанный и заверенный печатью со своей стороны договор в течение 5 (пяти) дней со дня направления указанного договора (пункт 20 Закупочной документации).

Таким образом, Обществу необходимо было до 01.08.2017 направить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора.

Между тем, исходя из представленных при рассмотрении Обращения сведений и материалов установлено, что по истечении срока, предусмотренного пунктом 20 Закупочной документации, 08.08.2017 Заказчиком получено от Общества письмо об отказе от заключения договора.

Как пояснило Общество при рассмотрении Обращения, в целях исполнения обязательств по спорному договору предполагалось привлечь подрядчика (АО «БЭЗ»), с которым в ходе устных переговоров на стадии формирования заявки на участие в Закупке было достигнуто соглашение о поставке продукции, соответствующей требованиям Технического задания.

После признания ООО «Новая энергия» победителем Закупки 28.07.2017 Обществом был получен проект договора № 1050/33 от АО «БЭЗ» на поставку дизель-генераторных электростанций. Между тем, спецификация и иные положения договора не содержали технических характеристик оборудования и не отражали их состава (марка и модель двигателя и генератора).

При запросе Обществом дополнительной информации по оборудованию, предполагаемому к поставке выяснилось, что оборудование АО «БЭЗ» не соответствует требованиям Технического задания, в связи с чем Обществу не представилось возможным привлечь данного подрядчика в целях исполнения спорного договора в установленные сроки.

Вместе с тем, гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия,

связанные с участием в торгах, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в торгах, ООО «Новая энергия», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Закупки признано победителем.

В такой 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 соответствии с пунктом 20 Закупочной документации, срок заключения договора: в течение 20 (двадцати) рабочих дней, но не ранее чем через 10 (десять) дней после размещения на официальном сайте и на ЭТП протокола подведения итогов закупки.

Таким образом, рассматриваемый договор подлежал заключению до 23.08.2017.

Между тем, в ни в сроки, установленные пунктом 20 Закупочной документации, ни в общие сроки заключения договора, участником не был представлен Заказчику подписанный со своей стороны договор.

Помимо изложенного, на заседании Комиссии Обществом не представлены объективные доказательства предоставления потенциальным подрядчиком недостоверных сведений при формировании Обществом заявки на участие в Закупке, его отказа от выполнения взятых на себя обязательств в соответствии с проектом договора № 1050/33.

Кроме того, Обществом также не предоставлены доказательства невозможности привлечения иного подрядчика для исполнения обязательств по рассматриваемому договору, предпринятия действий по поиску нового контрагента.

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 «Новая энергия» 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.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 17 Приложения № 12 к Стандарту о закупках, лицо, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора по основаниям, предусмотренным статьей 9.5 Стандарта.

Согласно пункту части 1 статьи 9.5 Стандарта, под уклонением от заключения договора понимаются действия лица, с которым заключается договор прямой письменный отказ от подписания договора.

ООО «Новая энергия» было осведомлено о наличии подобного порядка.

На заседании Комиссии Заказчик сообщил, что 04.08.2017 составлен протокол о признании Общества уклонившимся от заключения договора.

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 «Новая энергия» 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 «Новая энергия» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Новая энергия» установлен факт уклонения от заключения договора с АО «ФЦНИВТ «СНПО «Элерон».

2. Рекомендовать включить ООО «Новая энергия» (ИНН: 7733820180, адрес местонахождения: 125459, г. Москва, ул. Новопоселковая, 6, 216.1, пом. 8; 47; 48) 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.