

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-10765/77-18 о проверке факта уклонения и необходимости включения сведений об участнике в реестр недобросовестных поставщиков

03.09.2018 г. Москва

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

при участии:

от ОАО «РЖД» – <...> (по доверенности от 24.08.2018 № 577-ДП),

в отсутствие представителей ООО «ПС-Стандарт» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 29.08.2018 № б/н),

рассмотрев обращение ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) о проведении проверки факта уклонения ООО «ПС-Стандарт» (далее также - Общество) от заключения договора по результатам проведенного открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по техническому обслуживанию и планово-предупредительному ремонту систем пожарной автоматики (реестровый № 31806271933) (далее - Аукцион), 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 Заказчика о проведении проверки факта уклонения Общества от заключения договора по результатам Аукциона.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в обращении и в выступлении присутствовавшего в заседании представителя Заказчика, 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](http://www.zakupki.gov.ru) Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС).

Согласно представленным материалам и информации 22.03.2018 размещено извещение о проведении Аукциона. Дата окончания подачи заявок — 13.04.2018. Начальная максимальная цена договора - 2 401 064,00 рублей.

В соответствии с протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме № 1955/ОАЭ-ЦМ/18/2 от 03.05.2018 (далее - Протокол) победителем признано ООО

«ПС-Стандарт», снизившее цену на 48% по сравнению с начальной максимальной ценой.

В соответствии с пунктом 8.3.2 Документации Заказчик направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект этого договора в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

Итоговый Протокол, определяющий в настоящем случае победителя Аукциона, размещен в ЕИС 04.05.2018.

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 11.05.2018 (включительно) направить в адрес победителя Аукциона проект договора для его подписания.

Заказчик письмом от 10.05.2018 № 683/ЗсиБТСК направил посредством электронной почты на адрес Общества, указанный в заявке, проект договора.

В ответ Обществом направлено в адрес Заказчика письмо от 28.05.2018 № ПС 3/46, согласно которому ООО «ПС-Стандарт» не может заключить договор в связи с отказом ПАО «Сбербанк России» в выдаче банковской гарантии и отсутствием денежных средств, необходимых для оформления обеспечения исполнения договора.

При этом пунктом 7 Извещения о проведении Аукциона предусмотрена необходимость внесения обеспечения исполнения договора в размере 101 740,00 рублей. Комиссия отмечает, что требование о представлении обеспечения в таком размере было известно Обществу заранее, еще до момента подачи заявки, поскольку было указано в Извещении. Кроме того, оценивая указанное обстоятельство, Комиссия отмечает, что сумма требуемого ко внесению обеспечения исполнения контракта не выходила за пределы обычной хозяйственной деятельности Общества и не являлась для юридического лица столь существенной, что препятствовала последнему в исполнении своих обязательств в ходе заключения договора.

Таким образом, Общество отказалось заключить договор на условиях, предложенных в своей заявке.

Между тем, исходя из представленных при рассмотрении Обращения сведений и материалов установлено, что 30.05.2018 Заказчиком от Общества получено письмо об отказе от заключения договора.

Вместе с тем, 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, а также все риски, связанные с неисполнением таких обязательств.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в аукционе, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в Аукционе, ООО «ПС-Стандарт», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Аукциона 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 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 Российской Федерации 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 «ПС-Стандарт» 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.

ООО «ПС-Стандарт» было осведомлено о наличии подобного порядка.

17.05.2018 Заказчиком составлен протокол № ЗСИБ ТСК 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, исходя из конкретных обстоятельств проведения Аукциона, оценивает доказательства, представленные в материалы дела, из которых следует, что действия Общества имеют недобросовестный характер.

Комиссия считает, что Общество 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 Общества от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия,

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

Рекомендовать включить сведения об ООО «ПС-Стандарт» (ИНН:5404354808, адрес: пр. Дмитрова, д. 17, под. 4, оф. 65, Новосибирск, 630132) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: Заключение Московского УФАС России может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.