

1. Общество с ограниченной ответственностью «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД»
(ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД»)

Ангарская ул., д. 69А, оф. 304, г. Волгоград, 400081

2. Публичное акционерное общество «Федеральная сетевая компания единой энергетической системы»

(ПАО «ФСК ЕЭС»)

Ак. Челомея ул., д. 5А, г. Москва, 117630

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 2-19-10652/77-18 о проверке сведений необходимости включения
в реестр недобросовестных поставщиков**

27.08.2018 г. Москва

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

председателя Комиссии:

«..» — заместителя руководителя;

членов Комиссии:

«..» — **главного специалиста-эксперта отдела административных производств;**

«..» — **специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов;**

в присутствии представителей:

от ПАО «ФСК ЕЭС»: «..»;

от ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД»: «..»,

рассмотрев **обращение о проведении проверки факта уклонения** ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» от заключения договора № 232 с ПАО «ФСК ЕЭС» по результатам проведения открытого запроса цен в электронной форме на поставку реактора по титулу «Реконструкция ПС 220 кВ Северная. Замена реактора РБ-6-400 ф. 19»

(1 шт.) для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» Волго-Донского ПМЭ (реестровый № 31806230176) (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 — Обращение),**

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России 10.07.2018 поступило обращение ПАО «ФСК ЕЭС» (далее — Заказчик) (вх. № 34727/18) **о проведении проверки факта уклонения** ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» от заключения договора № 232 на поставку реактора по титулу «Реконструкция ПС 220 кВ Северная. Замена реактора РБ-6-400 ф. 19» (1 шт.) для нужд филиала ПАО «ФСК ЕЭС» Волго-Донского ПМЭ (далее - Договор).

Положение о закупке товаров, работ, услуг ПАО «ФСК ЕЭС» (далее — Положение о закупках, Положение) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее — ЕИС) — 28.06.2017.

13.03.2018 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора — 1 286 200,00 руб.

Согласно извещению о проведении Закупки дата окончания подачи заявок - 26.03.2018. Дата рассмотрения заявок — 26.03.2018. Дата подведения итогов — 28.05.2018.

По результатам проведения закупочной процедуры на основании протокола № 5/38866 заочного заседания закупочной комиссии по подведению итогов открытого запроса цен от 27.04.2018 победителем закупки было признано ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» с ценовым предложением 1 096 000,00 руб.

Согласно подпункту 14.2 пункта 14 Документации о закупке договор между Заказчиком и Участником, чья заявка признана лучшей, подписывается в течение 20 (двадцати) дней с момента определения лучшей Заявки, но не ранее 10 календарных дней с даты размещения итогового протокола на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок. При этом в течение 2 рабочих дней с момента получения от Заказчика конечной редакции договора для

подписания, Участник обязан направить в адрес Заказчика оформленные приложения к проекту договора и подписать договор в течение 5 рабочих дней.

Протокол № 5/38866 от 27.04.2018 размещен в ЕИС 27.04.2018. Таким образом, договор подлежал заключению не позднее 17.05.2018.

Между тем, по состоянию на 17.05.2018 в адрес Заказчика проект подписанного ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» договора не поступал.

Вместе с тем, 25.05.2018 ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» в адрес Заказчика направило письмо (исх. № ЭЮВ-25/05), согласно которому ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» отказывается в заключении договора ввиду отсутствия возможности поставить товар по условиям заключаемого договора.

Так, согласно письменным пояснениям ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» при формировании заявки на участие в данной процедуре ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» был направлен запрос о предоставлении документов, разрешающих поставку реакторов на объекты ДЗО ПАО «Россети» в ООО «Электромашиностроительный завод». ООО «Электромашиностроительный завод» в ответ на запрос была представлена скан-копию протокола № ПД-101/17 от 28.08.2017.

Между тем, после признания заявки победителем ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» было обнаружено, что протокол, направлен ООО «Электромашиностроительный завод» не в полном объеме. После получения и ознакомления протокола в полном объеме ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» было установлено, что товар необходимый к поставке по условиям договора, не соответствует требованиям Заказчика. В связи с тем, что ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» не могло обеспечить поставку необходимого товара по условиям договора, ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» было принято решение об отказе в заключении договора.

Комиссия отмечает, что 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.

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 «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД», согласившись на условия проведения закупочной процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам которой 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.

На заседании Комиссией было установлено следующее.

При подаче заявки ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» было декларировано, что ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» берет на себя обязательства по заключению договора в установленный в закупочной процедуре срок, в случае признания Общества победителем по итогам проведения запроса цен.

Также, в составе заявки ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» возложило на себя обязательство предоставлять достоверные и неискаженные документы, сведения и/или информацию, приведенные заявке.

Таким образом, довод о том, что при подаче заявки ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» было введено в заблуждение, в связи с предоставлением ООО «Электромашиностроительный завод» протокола не в полном объеме, Комиссией не принимается во внимание, ввиду того, что на этапе подачи заявки ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» не проявило должной осмотрительности при изучении данного протокола, что, в свою очередь, повлекло за собой участие в процедуре на условиях, которые ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» фактически не может исполнить.

Таким образом, обнаружив несоответствие поставляемого товара требованиям Заказчика своевременно ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» могло предотвратить ошибочное участие в данной закупке.

Более того, стоит отметить, что ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» обратилось в адрес Заказчика относительно невозможности поставки необходимого по условиям договора товара только по истечению срока отведенного на заключение договора, а не после выявления невозможности исполнения условий по договору.

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.

Кроме того, исходя из позиции Арбитражного суда Московского округа, изложенной в постановлении от 13.05.2016 по делу № 204155/2015, включение участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков возможно только при наличии в действиях такого поставщика (подрядчика, исполнителя) недобросовестного поведения. При этом недобросовестность юридического лица

должна определяться не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Таким образом, основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям действующего законодательства Российской Федерации о закупках, в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права Заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием денежных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

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

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, оценив фактические обстоятельства дела в их совокупности и взаимосвязи приходит к выводу об уклонении ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» от заключения договора, что свидетельствует о наличии в действиях последнего признаков недобросовестности и является основанием для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» установлен факт уклонения от заключения договора с ПАО «ФСК ЕЭС».
2. Рекомендовать включить сведения об ООО «ЭЛЕКТРОЮГВОЛГОГРАД» (место нахождения: г. Волгоград, ул. Ангарская, д. 69А, оф. 304; **дата регистрации — 23.12.2016; ОГРН 1163443084881; ИНН 3443133510; КПП 344301001**) 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.

Председатель Комиссии «.»»

члены Комиссии «.»»

«.»»