

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-3608/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

30.03.2018 г. Москва

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

председателя Комиссии:

<...>ой - заместителя руководителя Московского УФАС России,

членов Комиссии:

<...>ой - главного специалиста-эксперта отдела административных производств,

<...>ой - специалиста-эксперта правового отдела,

в присутствии представителей:

от ГБУК г. Москвы «МАМТ»: <...> (доверенность от 28.03.2018 б/н), <...> (доверенность от 28.03.2018 б/н),

в отсутствие представителя ООО «Авто-транс» (извещено письмами Московского УФАС России от 22.03.2018 № ИГ/13243/18 и от 28.03.2018 № ИГ/14390/18),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Авто-транс» от заключения договора с ГБУК г. Москвы «МАМТ» (далее - Заказчик) при проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по ответственному хранению 32 морских контейнеров 40НС и их частичной перевозке (реестровый № 31705887046) (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:

19.02.2018 в Московское УФАС России поступило обращение ГБУК г. Москвы «МАМТ» (далее - Заказчик) (вх. № 8512/18) о проведении проверки факта уклонения ООО «Авто-транс» от заключения договора на оказание услуг по ответственному хранению 32 морских контейнеров 40НС и их частичной перевозке.

На заседании представители Заказчика доводы и требования Обращения поддержали.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях

на них, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Положение о закупке товаров, работ, услуг ГБУК г. Москвы «МАМТ» (далее - Положение о закупках, Положение) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) 01.12.2017.

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен Аукцион.

Согласно представленным материалам и информации в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт, ЕИС) 14.12.2017 размещена Документация об аукционе. Подведение итогов - 15.01.2018. Начальная (максимальная) цена договора: 4 399 000,00 руб.

В соответствии с протоколом проведения аукциона от 15.01.2018 ООО «Авто-транс» предложило наиболее низкую цену договора — 3 490 005,00 руб.

Согласно пункту 33.7 раздела 33 Положения о закупках победителем аукциона признается лицо, предложившее наиболее низкую цену договора.

Таким образом, в соответствии с протоколом проведения аукциона от 15.01.2018, который размещен в ЕИС в тот же самый день, Общество признано победителем Аукциона.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Разделом 34 Положения о закупках и разделом 6 Аукционной документации предусмотрен порядок заключения договора по итогам аукциона.

Согласно пункту 34.1 Положения о закупках Заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола аукциона передает победителю аукциона проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных победителем аукциона, в проект договора, прилагаемый к аукционной документации.

Согласно пункту 34.3. Положения о закупках договор должен быть заключен Заказчиком не ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов аукциона и не позднее двадцати дней со дня подписания указанного протокола. При непредставлении Заказчиком участником закупки в срок, предусмотренный аукционной документацией, подписанного договора, а также обеспечения исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, такой участник закупки признается уклонившимся от заключения договора.

В соответствии с пунктом 8.37 Информационной карты Аукционной документации исполнитель подписывает в течение пяти дней с даты направления заказчиком проекта договора. Договор должен быть заключен Заказчиком не ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов аукциона и не позднее двадцати дней со дня подписания указанного протокола.

18.01.2018 Заказчик направил победителю Аукциона проект договора через функционал электронной торговой площадки.

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.

Следовательно, в срок до 23.01.2018 включительно Общество должно было подписать переданный ему Заказчиком договор и вернуть его Заказчику.

Вместе с тем, из заявления Заказчика следует, что Обществом в адрес Заказчика направлено письмо от 19.01.2018 № 5, согласно которому ООО «Авто-транс» отказывается от заключения договора, в связи с отсутствием возможности выполнения условий технического задания.

Комиссия, в свою очередь, критически оценивает обоснование возникших препятствий для заключения договора со стороны Общества, поскольку 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 закупочной процедуре, ООО «Авто-транс», согласившись на условия проведения Аукциона, подало соответствующую заявку.

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 34.2. Положения о закупках в случае если победитель аукциона или участник закупки, который сделал предпоследнее предложение о цене договора, в срок, предусмотренный аукционной документацией, не представил Заказчику подписанный договор на условиях, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, и в аукционной документации, а также обеспечение исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, победитель аукциона или участник закупки, который сделал предпоследнее предложение о цене договора, признается уклонившимся от заключения договора.

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.

Таким образом, в действиях ООО «Авто-транс» на этапе заключения договора наличествовало явное отклонение от правил и обычаев, а также, по сути, от требований публичного правопорядка, учитывая статус Заказчика и проведенную процедуру.

Пунктом 2 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства России от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» предусмотрено, что, в случае уклонения победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор, при уклонении победителя закупки от заключения договора,

заказчик направляет сведения о таких лицах в ФАС России в срок не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с вышеуказанным участником закупки или со дня истечения срока подписания 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 Управления пришла в выводу, что ООО «Авто-транс» 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.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая ненаправление договора и обеспечения исполнения договора Заказчику, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Авто-транс» 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 «Авто-транс» установлен факт уклонения от заключения договора с ГБУК г. Москвы «МАМТ».

2. Рекомендовать включить ООО «Авто-транс» (ИНН: 7706743466, КПП 770601001, ОГРН 1107746746612, место нахождения: 119180, г. Москва, ул. Большая Полянка, д. 13/16, стр. 1) 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.

Председатель Комиссии: <...>а

Члены Комиссии: <...>а

<...>a