

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

### **по делу № 2-19-3318/77-19 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**26.03.2019 г. Москва**

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

<...>

в присутствии представителей ФГБУ «Рослесинфорг» <...>

в отсутствие представителей ООО «ДЕГА» (извещено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 20.03.2019 № ТФ/12849/19);

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Дега» (далее также — Общество) от заключения договора с ФГБУ «Рослесинфорг» (далее также — Заказчик), 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 ФГБУ «Рослесинфорг» о проведении проверки факта уклонения ООО «Дега» от заключения договора на поставку газовых плит для нужд филиала ФГБУ «Рослесинфорг» «Севлеспроект» по результатам запроса котировок в электронной форме (реестровый № 31807003607) (далее — Закупка).

На заседании Комиссии Управления представители Заказчика доводы и требования Обращения поддержали.

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

В единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки,

размещено в ЕИС - 10.07.2018.

Согласно представленным материалам и информации Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее — Официальный сайт, ЕИС) 08.10.2018 размещена Закупочная документация. Начальная (максимальная) цена договора — 42 000 ,00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения и оценки заявок на участие в Закупке от 16.10.2018 №31807003607-01 (далее - Протокол) заявка ООО «Дега» признана соответствующей требованиям Закупочной документации и является единственной поданной на участие в процедуре заявкой.

Согласно подпункту 1 пункта 6 Закупочной документации в течение двух рабочих дней, исчисляемых со дня, следующего за днем размещения в ЕИС протокола, на основании которого возникает обязанность по заключению договора, Заказчик направляет победителю торгов копию такого протокола, а также проект договора (в двух экземплярах) с учетом предложений об условиях исполнения договора, в том числе предложения о цене договора или цене за единицу товара, услуги, содержащихся в заявке победителя торгов.

18.10.2018 Заказчик разместил проект договора на электронной торговой площадке.

Победитель торгов обязан подписать проект договора (в двух экземплярах) и обеспечить получение проекта договора (в двух экземплярах) Заказчиком в срок не позднее трех календарных дней, исчисляемых со дня, следующего за днем получения проекта договора победителем торгов (подпункт 2 пункта 6 Закупочной документации).

Таким образом, крайний срок подписания договора со стороны Общества — 22.10.2018.

16.11.2018 на электронной торговой площадке Обществом размещен подписанный со своей стороны проект договора.

В связи с нарушением сроков подписания договора ООО «Дега» признано уклонившимся от заключения договора по результатам Закупки.

В соответствии с пунктом 9 Закупочной документации уклонение победителя торгов от заключения договора оформляется протоколом отказа от заключения договора, который ведется и подписывается Заказчиком, и размещается Заказчиком в ЕИС в течение трех календарных дней, исчисляемых со дня, следующего за днем подписания.

16.11.2018 на Официальном сайте опубликован протокол отказа от заключения договора.

Комиссия критически оценивает действия Заказчика ввиду следующего.

Согласно пункту 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие

последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

В соответствии с позицией Верховного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное юридическому лицу, направляется по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим юридическим лицом.

Правила статьи 165.1 ГК РФ о юридически значимых сообщениях применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон (пункт 2 статьи 165.1 ГК РФ).

При этом, как было установлено на заседании Комиссии, Закупочная документация не содержит иного порядка направления проекта договора победителю. Кроме того, стоит учесть, что Протокол не содержит информации о признании победителем заявки ООО «Дега». Таким образом, Заказчик, не исполнив надлежащим образом обязанность по направлению проекта договора в адрес Общества, создало ситуацию, при которой Обществу не был известен его правовой статус по результатам закупочной процедуры.

Положения Гражданского кодекса Российской Федерации, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

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.

При этом Заказчиком в материалы дела не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что в период с 18.10.2018 по 16.11.2018 Обществу было известно о том, что с ним планируется заключение договора.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика не отвечают признакам добросовестности, а следовательно, у Заказчика отсутствовало право требования о заключении договора к Обществу.

Кроме того, на заседании Комиссии было установлено, что 28.11.2018 между ООО «Дега» и ФГБУ «Рослесинфорг» был заключен договор на поставку газовых плит на условиях, аналогичных условиям Закупочной документации. В письменных пояснениях ООО «Дега» содержатся также акты приемки-передачи товара

подписанные сторонами, что также свидетельствует о намерении Общества заключить спорный договор и исполнять надлежащим образом договорные обязательства. При этом добросовестное исполнение в рамках договора поставки от 28.11.2018 не отрицается Заказчиком.

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 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.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров.

По своей правовой природе включение общества в реестр недобросовестных подрядных организаций является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества в совершении вменяемого правонарушения.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действия (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения договора с этим лицом и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе надлежащее исполнение договора поставки от 28.11.2018, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Дега» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, не нашли своего правового подтверждения.

При таких обстоятельствах, отсутствуют основания для включения сведений об ООО «Дега» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Дега» (ИНН: 3444184500, ОГРН: 1113444015343; место нахождения: 400005, Волгоградская область, город Волгоград, Советская улица, 49) 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.