

1. Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова» (МГУ)

119991, Москва, Ленинские Горы, дом 1

2. ООО «Донской»

301740, обл. Тульская, р-он Кимовский,  
г. Кимовск, р.п. Епифань, ул. Тульская, д. 66

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-8640/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

03.08.2017 г. Москва

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

в присутствии представителя:

МГУ

ООО «Донской»

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Донской» (далее — Общество) от заключения договора с МГУ (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на закупку спирта этилового из пищевого сырья для биологического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова (реестровый № 31704951918) (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:

17.07.2017 в Московское УФАС России поступило Обращение МГУ (вх. № 33885/17) о проведении проверки факта уклонения ООО «Донской» от заключения договора на закупку спирта этилового из пищевого сырья для биологического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова (реестровый № 31704951918).

В заседании представитель Заказчика доводы и требования заявления поддержал.

Представители ООО «Донской» возражали по Обращению.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, возражениях на него и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

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).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на закупку спирта этилового из пищевого сырья для биологического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова (реестровый № 31704951918).

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 29.03.2017 размещено извещение о проведении Закупки. Подведение итогов — 18.04.2017. Начальная (максимальная) цена договора составляет 906 000,00 руб.

Согласно протоколу рассмотрения и оценки заявок на участие в запросе котировок от 18.04.2017 № 223.ЗК.287 победителем Закупки признано ООО «Донской» с ценовым предложением 875 570,48 рублей.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 3.14.3 Закупочной документации, выигравшей признается заявка на участие в запросе котировок, содержащая предложение по наиболее низкой цене договора, при условии ее допуска к участию в запросе котировок.

Согласно пункту 3.18.4 Закупочной документации, участнику закупки, с которым в соответствии с настоящим положением Заказчик вправе заключить договор, заказчик в течение 30 рабочих дней вправе направить предложение о заключении договора и проект договора. Данные документы могут быть направлены Заказчиком, в том числе посредством электронной почты.

Согласно статьи 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.

Протокол, определяющий победителя Закупки, размещен в ЕИС 19.04.2017.

Таким образом, Заказчику необходимо до 05.06.2017 направить в адрес победителя Закупки предложение о заключении договора и проект договора.

На заседании Комиссией установлено, что во исполнение пункта 3.18.4 Закупочной документации Заказчиком 21.04.2017 посредством электронной почты направлен ООО «Донской» проект договора. В подтверждение данного факта Заказчиком представлен снимок экрана с электронной почты.

Пунктом 3.18.6 Закупочной документации установлено, что в случае, если документацией о закупке было предусмотрено предоставление участником процедуры закупки обеспечения исполнения договора или обеспечения исполнения гарантийных обязательств, то он обязан предоставить указанные обеспечения в форме, порядке и размере, установленном в документации о закупке, вместе с подписанным им (уполномоченным лицом) проектом договора в течение 8 рабочих дней после направления ему проекта договора. В случае непредставления в срок указанных документов участник считается уклонившимся от заключения договора.

Согласно пункту 1.1.7 Информационной карты, размер обеспечения исполнения контракта: 10% от начальной (максимальной) цены контракта, что составляет 90 600 руб.

Обеспечение исполнения договора может предоставляться участником закупки путем внесения денежных средств на счет заказчика, указанный в документации о закупке или безотзывной банковской гарантией. Выбор способа обеспечения исполнения договора осуществляется участником закупок.

С учетом изложенного, победителю Закупки необходимо в срок до 04.05.2017 представить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора и обеспечение исполнения договора (денежные средства/банковская гарантия).

Между тем, в установленные Закупочной документацией сроки Обществом не представлен подписанный проект договора и обеспечение исполнения (денежные средства/банковская гарантия). Обществом данный факт не оспаривается.

В соответствии с Техническим заданием, предметом поставки является спирт этиловый ректифицированный из пищевого сырья.

Как следует из представленных материалов дела, 24.04.2017 Обществом в адрес Заказчика направлено письмо о внесении изменений в спецификацию проекта договора ввиду необходимости заключения непосредственно Заказчиком дополнительного договора на транспортировку продукции с ООО «СЭПТ», так как перевозка не включена в стоимость договора.

Вместе с тем, в соответствии с пунктом 1.1.3 Информационной карты, в цену договора должны быть включены все расходы участника закупки по предмету закупки, в т.ч. по доставке, упаковке, маркировке, погрузке, транспортировке, разгрузке товаров (если при выполнении работ (оказании услуг) осуществляется поставка товара), а также прочие расходы и налоги, уплаченные или подлежащие

уплате.

Согласно пункту 3.6 Закупочной документации, все цены должны быть указаны с учетом налогов и других обязательных платежей, стоимости перевозки, погрузки и разгрузки материалов.

Согласно пункту 1 Технического задания, в цену товара должны быть включены все расходы участника закупки по доставке, упаковке, маркировке, погрузке, транспортировке, разгрузке товаров, а также прочие расходы и налоги, уплаченные или подлежащие уплате. Цена договора должна оставаться неизменной до момента исполнения обязательств по договору.

Таким образом, в Закупочной документации неоднократно указано, что цена договора должна включать в себя все расходы участника закупки по поставке спирта этилового ректифицированного из пищевого сырья.

На заседании Комиссией установлено, что в Форме 1 заявки Общества указано, что в стоимость договора, в том числе включены услуги по осуществлению перевозки продукции.

Согласно пункту 4.2 Закупочной документации, Поставщик/Подрядчик/Исполнитель должен выполнить договор в соответствии с частью 3 документации о закупке (Техническое задание).

Пунктом 14 Технического задания установлено, что перевозка товара должна осуществляться автотранспортом, имеющим лицензию на перевозку спиртосодержащей продукции в соответствии со статьей 18 Федерального закона «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» и Постановлением Правительства Российской Федерации от 28.06.2012 № 648 «О лицензировании перевозок этилового спирта (в том числе денатурата) и нефасованной спиртосодержащей продукции с содержанием этилового спирта более 25 процентов объема готовой продукции».

Пунктом 1.1.14 Информационной карты установлено, что в составе заявки участнику Закупки необходимо представить копию лицензии на производство, хранение и поставку этилового спирта от производителя.

Кроме того, в соответствии с Описью документов, предоставляемых участником на участие в Закупке (часть 2 Закупочной документации), также следует, что в составе заявки необходимо представить названную лицензию.

Таким образом, Закупочной документацией установлено требование о наличии в составе заявки лицензии на производство, хранение и поставку этилового спирта от производителя.

Комиссией установлено, что данная лицензия представлена Обществом в составе заявки на участие в Закупке.

Вместе с тем, лицензия на перевозку спиртосодержащей продукции в соответствии с Техническим заданием должны быть у автотранспорта.

Между тем, как указывает Общество, исполнение обязательств, предусмотренных

договором, в части осуществления перевозки продукции, предусмотренной условиями договора, не представляется возможным в связи с отсутствием у ООО «Донской» соответствующей лицензии.

Вместе с тем, Комиссия указывает, что в случае наличия у Общества вопросов, связанных с исполнением спорного договора, пунктом 3.4 Закупочной документации установлено, что участники закупки вправе направить заказчику запрос о разъяснении положений документации о закупке.

Между тем, Общество не воспользовалось предоставленным правом на направление запроса о разъяснении положений документации, как и правом на обжалование действий Заказчика, связанных с установлением требований в Закупочной документации (часть 2 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции).

При этом, в Закупочной документации отсутствует требование о наличии у исполнителя лицензии на перевозку спиртосодержащей продукции.

Пунктом 14 Технического задания установлено, что перевозка товара должна осуществляться автотранспортом, имеющим лицензию на перевозку спиртосодержащей продукции.

Реализуя свое право на участие в торгах, ООО «Донской», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам отбора признано победителем.

Из приведенных выше положений названной документации представляется возможным сделать вывод, что перевозка товара осуществляется за счет поставщика (исполнителя по договору), при этом отсутствует требование о том, что перевозку должен осуществлять непосредственно поставщик. Следовательно, осуществлять перевозку товара в рамках исполнения заключаемого договора может как сам поставщик, так и привлеченный на основании договора перевозчик, имеющий соответствующую лицензию, услуги которого оплачивает поставщик и которые включены в цену договора.

Как указано в пункте 2.2 Формы 1 заявки Общества, в качестве лицензированного перевозчика предлагается рассмотреть ОАО «СЭПТ», обладающего соответствующей лицензией (итого стоимость с доставкой составит 875 570,48 руб.).

Пунктом 2.2.4 названной Формы установлено, что доставка продукции производится на основании договора, заключенного между заказчиком и перевозчиком указанной продукции (ОАО «СЭПТ») по цене, предложенной в данной заявке.

Между тем, на заседании Комиссии Заказчик сообщил, что каких-либо обращений со стороны ОАО «СЭПТ» не поступало.

В соответствии с пунктом 2.3 Закупочной документацией, участник закупки несет все расходы и риски, связанные с участием в закупочных процедурах Заказчика. Заказчик не отвечает и не имеет обязательств по этим расходам независимо от характера проведения и результатов закупочных процедур, за исключением случаев, прямо предусмотренных действующим законодательством.

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 «Донской», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам отбора 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.

Согласно части 1 статьи 432 ГК РФ, существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Таким образом, действия Общества по исключению из проекта договора существенного условия относительно осуществления перевозки продукции и возложение обязанности по заключению дополнительного договора на Заказчика, что не предусмотрено Закупочной документацией, недопустимо и свидетельствуют о направленности Общества на заключения договора на отличных от объявленных условий договора.

25.04.2017 Заказчиком в адрес Общества направлено письмо о недопустимости внесения изменений в проект 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.

В действиях ООО «Донской» 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.

Как было указано ранее, пунктом 3.18.6 Закупочной документации установлено, что в случае непредставления в срок подписанного проекта договора и обеспечения исполнения договора, участник считается уклонившимся от заключения договора

ООО «Донской» было осведомлено о наличии подобного порядка.

По истечении предусмотренного Закупочной документацией срока для направления победителем Закупки подписанного договора и предоставления обеспечения исполнения договора, протоколом от 11.05.2017 № 223.зк.287 ООО «Донской» признано уклонившимся от заключения договора с Заказчиком.

Таким образом, на заседании Комиссии установлено, что ООО «Донской» не направило в установленные сроки в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечение исполнения договора, кроме того, Общество намеревалось изменить условия проекта договора, на которые изначально была подана заявка на участие в торгах, в связи с чем, Заказчиком принято правомерное решение о признании Общества уклонившимся от заключения договора с Заказчиком.

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 «Донской» 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.

При условии отсутствия оспаривания требований Закупочной документации на этапе подачи заявок, 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 «Донской» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

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

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

1. В действиях ООО «Донской» установлен факт уклонения от заключения договора с МГУ.

2. Рекомендовать включить ООО «Донской» (ИНН: 7115500500, адрес: 301740, обл. Тульская, р-он Кимовский, г. Кимовск, р.п. Епифань, ул. Тульская, д. 66) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» 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.