

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-10223/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

20.08.2018 г. Москва

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

при участии:

от ФГУП «Почта России» - <...> (по доверенности от 27.07.2018 № 77/822-н/77-2018-30-354),

генерального директора ООО «СВ Транс» - <...> (по решению от 10.05.2017 № 2/17),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «СВ Транс» (далее также - Общество) от заключения договора с ФГУП «Почта России» (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг и выполнение работ по перевозке почтовых отправлений и прочих товарно-материальных ценностей автотранспортом по магистральным маршрутам, включая осуществление погрузо-разгрузочных работ в местах начала и окончания маршрута, а также в пунктах обмена, по 50-ти лотам (реестровый № 31705700867 лоты № 13, 15, 16, 30) (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, возражениях на них и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, 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 Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС; Официальный сайт).

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие от 28.11.2018 и протоколом подведения итогов от 07.12.2017 № 31705700867 (далее - Протоколы) победителем процедуры признан участник, предложивший лучшие условия исполнения договора и которому присвоено первое место - ООО «СВ Транс».

Согласно пунктам 19.5.17, 19.9.2 Положения и пунктам 4.6, 9.1.2 Документации Заказчиком были направлены оператору электронной площадки проекты договоров для подписания участником: по лоту № 13 - 13.12.2017, по лоту №15 - 13.12.2017, по лоту № 16 - 5.12.2017, по лоту № 30 - 13.12. 2017.

В соответствии с пунктом 19.9.4 Положения, пункта 9.1.4 Документации, в течение пяти дней со дня получения проекта договора участник Аукциона направляет оператору электронной площадки проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника Аукциона, а также подписанный усиленной электронной подписью лица документ об обеспечении исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора или протокол разногласий.

В нарушение пункта 19.9.4 Положения, пункта 9.1.4 Документации ООО «СВ Транс» в установленный срок не направило оператору электронной площадки проекты договоров, подписанные усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника Аукциона, а также подписанные усиленной электронной подписью лица документы об обеспечении исполнения договоров или протоколы разногласий.

В соответствии с пунктом 19.9.17 Положения и со статьей 5 Закона о закупках Заказчиком принято решение признать ООО «СВ Транс» уклонившимся от заключения договоров по лотам №13, №15, №16, №30.

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, Заявителю необходимо было направить в срок по лоту № 13 - до 18.12.2017, по лоту №15 - до 18.12.2017, по лоту № 16 - до 11.12.2017, по лоту № 30 - до 18.12. 2017 (включительно) направить в адрес Заказчика подписанные проекты договоров.

При этом на заседании Комиссии установлено, что письмом от 12.12.2017 Общество отказалось от заключения договора с Заказчиком на условиях проведения Аукциона в связи с технической ошибкой и некорректного просчета выполнения маршрутов, и попросил аннулировать подписание договоров по лотам № 13, 15, 16, 30.

Однако на заседании Комиссии Общество пояснило отказ от заключения внезапным повышением цен на бензин. Исходя из вышеизложенного, заключение договора Заявителем не представлялось возможным.

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

В соответствии с пунктом 16 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018, изменение договора, заключенного по правилам Закона о закупках, которое повлияет на его условия по сравнению с условиями Документации, имевшими существенное значение для формирования заявок, определения победителя, определения цены договора, не допускается.

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.

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 «СВ Транс», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Аукциона признано победителем.

Оспаривание же условий договора на этапе его заключения не говорит о желании добросовестно выполнить все действия, накладываемые на Общество согласием с Документацией. У ООО «СВ Транс» было право оспаривать Документацию на этапе подачи заявок, однако Общество данным правом не воспользовалось.

Проект договора был размещен в свободном доступе, и ни от кого не скрывался.

Вышеуказанный договор Обществом не оспаривался, а соответственно его условия Обществу понятны и известны уже на этапе подачи заявок.

Комиссия отмечает, что несогласие Общества подписать договор на условиях Документации является основанием для внесения сведения в реестр недобросовестных поставщиков. Иного на заседании Комиссии не установлено, а доказательств, опровергающих данную позицию - не представлено.

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 «СВ Транс» 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.

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 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 Аукциона, 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 «СВ Транс» (ИНН:1659117210, адрес:ул. Николая Ершова, д. 1А, оф. 834, г. Казань, 420061) 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.