

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-8826/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

23.07.2018 г. Москва

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

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «ФОРТ-НН» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «ФЦНИВТ «СНПО «Элерон» (далее — Заказчик) при проведении открытого запроса цен в электронной форме на поставку кабельных стяжек (реестровый № 31806034073, 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 поступило обращение Заказчика **о проведении проверки факта уклонения** ООО «Форт-НН» от заключения договора по результатам Закупки.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в обращении и в выступлении присутствовавших в заседании лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Из материалов дела следует, что Единый отраслевой стандарт закупок государственной корпорации по атомной энергии «Росатом» (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС).

Согласно представленным материалам и информации 22.01.2018 размещено извещение о проведении Закупки. Дата рассмотрения и оценки заявок — 16.02.2018.

В соответствии с протоколом № АТОМ20021800153-3 от 23.03.2018 (далее — Протокол) победителем процедуры признан участник ООО «Форт-НН».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9.1 Положения договор по результатам проведения процедур закупок должен быть заключен с победителем не ранее десяти дней и не позднее 20 дней после размещения итогового протокола в ЕИС.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 9.5 Положения под уклонением от заключения договора понимаются действия лица, выразившиеся в прямом

письменном отказе от подписания договора.

Из материалов дела следует, что письмом от 18.04.2018 № 331 ООО «Форт-НН» уведомило Заказчика об отказе от заключения договора на поставку кабельных стяжек.

Как пояснил представитель Общества, отказ от заключения договора мотивирован отсутствием денежных средств у последнего для закупки кабельных стяжек с их дальнейшей поставкой Заказчику.

Таким образом, Общество не заключило договор на условиях, предложенных в своей заявке.

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, лицо, самостоятельно принявшее 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 спорной процедуре, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в Закупке, Общество, согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Закупки 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.

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 Общества 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.

Общество было осведомлено о наличии подобного порядка.

03.05.2018 Заказчиком составлен протокол № 166 о признании участника закупки уклонившимся от заключения 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.

В настоящем случае недобросовестность Общества выразилось в халатном, непредусмотрительном, ненадлежащем исполнении своих обязанностей, возникающих из требований закона к процедуре заключения контракта по результатам проведенной процедуры.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.05.2012 № ВАС-5621/12 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, включение общества в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет экономическую самостоятельность и инициативу общества, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и в данном случае не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности общества.

В связи с изложенным, Комиссия, исходя из конкретных обстоятельств проведения Закупки, оценивает доказательства, представленные в материалы дела, из которых следует, что действия Общества имеют недобросовестный характер.

Комиссия считает, что Общество не проявило в 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 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 **Общества** от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать включить сведения об ООО «Форт-НН» (ИНН: 5262347746, адрес: ул. Салганская, д. 30, пом. 3, г. Нижний Новгород, 603105) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: Заключение Московского УФАС России может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.