

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 2-19-3345/77-19 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 Управления) в составе:

<...>

в присутствии представителей ООО «ППТК» (Организатор торгов) - <...>

в отсутствие представителей ООО «ТСК Новая Москва», ООО «СЭТ» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 21.03.2019 № ТФ/12970/19);

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «СЭТ» от заключения договора с ООО «ТСК Новая Москва» (далее также — Заказчик) по результатам проведения открытого запроса предложений в электронной форме на поставку лакокрасочной продукции (в т.ч. герметиков) для нужд Заказчика (реестровый № 31806977278) (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 ООО «ТСК Новая Москва» о проведении проверки факта уклонения ООО «СЭТ» от заключения договора на поставку лакокрасочной продукции (в т.ч. герметиков) для нужд Заказчика.

На заседании Комиссии Управления представители Организатора торгов 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 - 29.12.2017.

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) 28.09.2018 размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 561 220,01 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 16.11.2018 победителем Закупки было признано ООО «СЭТ» с ценовым предложением в размере — 560 631,50 руб. (без учета НДС).

Вышеназванный протокол был размещен Заказчиком в ЕИС 22.11.2018.

Пунктом 2.23.2 Закупочной документации установлено, что договор по результатам Запроса предложений может быть заключен не ранее, чем через 10 дней и не позднее, чем через 20 дней с даты размещения в Единой информационной системе информации об итогах Запроса предложений.

Таким образом, крайний срок подписания договора сторонами — 12.12.2018.

Согласно пункту 2.23.4 Закупочной документации Организатор не ранее чем через 10 (десять) дней с даты размещения протокола заседания комиссии по подведению итогов запроса предложений в Единой информационной системе направляет на адрес электронной почты, указанный в заявке участника, чья заявка признана лучшей, подписанный Организатором договор, на условиях, содержащихся в Документации и предоставленной участником заявке.

03.12.2018 Заказчиком посредством электронной почты в адрес Общества был направлен для подписания проект договора, что подтверждается представленным в материалы дела скриншотом.

Участник, чья заявка признана лучшей, обязан в течение 3 (трех) рабочих дней с даты получения договора от Организатора по электронной почте, направить Организатору на адрес электронной почты подписанный им договор на условиях, содержащихся в Документации и предоставленной участником заявке (пункт 2.23.4.1 Закупочной документации).

Между тем, по состоянию на 06.12.2018 от ООО «СЭТ» в адрес Организатора торгов подписанного проекта договора представлено не было.

10.12.2018 Заказчиком от Общества получено письмо (исх. от 06.12.2018 № 587/18), согласно которому ООО «СЭТ» в связи с тяжелым финансовым положением не может взять на себя обязательства по исполнению договора по результатам Закупки и отказалось подписывать со своей стороны такой договор.

Стоит отметить, что ООО «СЭТ» в материалы дела не представлено доказательств, подтверждающих объективную невозможность исполнения обязательств по договору.

В соответствии с пунктом 2.23.5 Закупочной документации в случае, если участник, представивший заявку, признанную лучшей, не представил Организатору/Заказчику в установленный в пункте 2.23.4.1 Документации срок, подписанный со своей стороны договор, подготовленный в соответствии с пунктом 2.23.4 Документации, такой участник считается уклонившимся от заключения договора.

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.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «СЭТ», согласившись на условия проведения Закупки, подало соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора является обязанностью, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

Между тем, невозможность ООО «СЭТ» выполнить работы на условиях, установленных Аукционной документацией, не снимает с победителя закупочной процедуры ответственности перед Заказчиком.

При формировании предложения участнику необходимо учитывать все риски, связанные с участием в закупочной процедуре и последующим исполнением договора, что, в свою очередь, ООО «СЭТ» не предусмотрело.

Неисполнение ООО «СЭТ» условия о выполнении работ на условиях Аукционной документации по вышеназванному обстоятельству не может служить основанием для отказа от исполнения обязательств, так как данное обстоятельство не является форс-мажорным, поскольку не имеет чрезвычайного характера.

Комиссия отмечает, что гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 ГК РФ).

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.

Действия ООО «СЭТ» по уклонению от заключения договора расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Закупки в связи с неисполнением обязательств, взятых на себя Обществом при подаче соответствующей заявки на участие в Закупке.

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.

Таким образом, в действиях Общества 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.

Комиссия пришла к выводу, что ООО «СЭТ» 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 Заказчику, признание факта уклонения самим ООО «СЭТ» 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 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

Рекомендовать включить сведения об ООО «СЭТ» (ИНН: 5036074076; ОГРНИП: 1065074064263, адрес местонахождения: 142103, Московская область, город Подольск, улица Орджоникидзе, дом 8, офис 309) 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.