

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-9579/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

02.08.2018 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:

от АО «Мосводоканал»: <...> ,

от ООО «Иларавто Крым»: <...> ,

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Иларавто Крым» от заключения договора с АО «Мосводоканал» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на поставку седельного тягача MAN TGS 26/400 6X4 BLS-WWL для нужд АО «Мосводоканал» (реестровый № 31806204455) (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:

28.05.2018 в Московское УФАС России поступило обращение АО «Мосводоканал» (далее - Заказчик) (вх. № 26659/18) о проведении проверки факта уклонения ООО «Иларавто Крым» от заключения договора на поставку седельного тягача MAN TGS 26/400 6X4 BLS-WWL для нужд АО «Мосводоканал».

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика доводы и требования Обращения поддержал.

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Мосводоканал» (далее — Положение о закупках, Положение) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) 13.10.2017.

Согласно представленным материалам и информации Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — Официальный сайт, ЕИС) 02.03.2018 размещена Аукционная документация. Датой

окончания подачи заявок определено — 23.03.2018, датой окончания рассмотрения заявок — 27.03.2018. Начальная (максимальная) цена договора 15 655 922, 66 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 28.03.2018 № 31806204455-1 Аукцион признан несостоявшимся. На основании пункта 5.2.10 раздела 1.1 Аукционной документации Закупочной комиссией принято решение о заключении договора с единственным участником процедуры, допущенным к участию в аукционе: Общество с ограниченной ответственностью «Иларавто Крым», на условиях, предусмотренных Аукционной документацией.

Согласно пункту 32.9 Положения о закупках в случае если аукцион признан несостоявшимся и только один участник закупки, подавший заявку на участие в аукционе, признан участником закупки, Заказчик в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола рассмотрения заявок на участие в аукционе вправе передать участнику закупки проект договора, прилагаемого к аукционной документации. При этом договор заключается на условиях, предусмотренных аукционной документацией, по начальной (максимальной) цене договора (цене лота), указанной в извещении о проведении аукциона, или по согласованной с указанным участником закупки и не превышающей начальной (максимальной) цены договора (цены лота). Такой участник закупки не вправе отказаться от заключения договора.

В соответствии с пунктом 7.1.5 Аукционной документации в случае если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, договор заключается только после предоставления победителем аукциона или участником аукциона, с которым заключается договор в случае уклонения победителя аукциона от заключения договора, безотзывной банковской гарантии, или передачи Заказчику в залог денежных средств, в размере обеспечения исполнения договора, указанном в аукционной документации. Способ обеспечения исполнения обязательства из перечисленных в настоящей части способов определяется таким участником аукциона самостоятельно.

Пунктом 7.2.3 Аукционной документации установлено, что обеспечение исполнения договора должно быть предоставлено участником процедуры закупки до заключения договора.

Соответствующее требование установлено в пункте 22 Информационной карты Аукциона.

Также пунктом 34.3 Положения о закупках предусмотрено, что договор должен быть заключен Заказчиком не ранее десяти дней со дня размещения в ЕИС протокола подведения итогов аукциона и не позднее двадцати дней со дня подписания указанного протокола. При непредставлении Заказчику участником закупки в срок, предусмотренный аукционной документацией, подписанного договора, а также обеспечения исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора, такой участник закупки признается уклонившимся от заключения договора.

Заказчиком 28.03.2018 опубликован в ЕИС протокол, согласно которому принято решение о заключении договора с Обществом.

30.03.2018 АО «Мосводоканал» разместило на ЕЭТП проект договора для

подписания со стороны ООО «Иларавто Крым».

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.

Таким образом, крайний срок для подписания договора — 17.04.2018.

17.04.2018 от ООО «Иларавто Крым» получено письмо № 17-04/1 о невозможности подписания договора по цене, установленной по итогам проведенного Аукциона, в связи с существенным увеличением стоимости поставляемого по договору товара ввиду роста курса евро и добавления к цене товара утилизационного сбора. Кроме того, ООО «Иларавто Крым» не предоставило Заказчику обеспечение исполнения договора в срок, установленный Аукционной документацией.

На заседании Комиссии было установлено, что изменение утилизационного сбора было утверждено постановлением Правительства Российской Федерации от 19.03.2018 № 300.

Представитель Общества затруднился пояснить, каким образом увеличилась стоимость поставляемого товара в связи с изменением утилизационного сбора.

Комиссия считает необходимым отметить, что в соответствии с частью 1 статьи 2 ГК РФ под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Соответственно, лица при осуществлении предпринимательской деятельности принимают на себя определенные риски, связанные с осуществлением такой деятельности.

Предпринимательская деятельность осуществляется в условиях конкурентной среды. Конкуренция предполагает, в том числе, наличие равных условий для осуществления предпринимательской деятельности всеми субъектами предпринимательских правоотношений. Изменение курса валют или размера транспортных сборов являются факторами риска, которые должны учитываться соответствующими субъектами.

Вместе с тем, реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «Иларавто Крым», согласившись на условия проведения Аукциона, подало соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора является 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 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 «Иларавто Крым» по уклонению от заключения договора на основании повышения курса валют и изменении размера утилизационного сбора расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Аукциона в связи с неисполнением обязательств, взятых на себя Обществом при подаче соответствующей заявки на участие в Аукционе.

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.

Комиссия Управления пришла к выводу, что ООО «Иларавто Крым» 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 и обеспечения исполнения договора Заказчику, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Иларавто Крым» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Иларавто Крым» установлен факт уклонения от заключения договора с АО «Мосводоканал».

2. Рекомендовать включить сведения об ООО «Иларавто Крым» (ИНН: 9102202267, ОГРН: 1159102133354, адрес местонахождения: 295033, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Автомобилистов, д. 4) 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.