

1. ООО «ВАЙНЕР ГРУПП»

111524, Москва город, улица Электродная, дом 2, строение 34, этаж 2, помещение IV, комната 48

2. АО «ВДНХ ЭКСПО»

129223, Москва город, проспект Мира,
дом 119, строение 70

3. ФАС России

(для сведения)

Садовая-Кудринская ул., д. 11, г. Москва, 125993

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4536/2020 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

16.03.2020 г. Москва

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

«...»

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» (далее также Общество) от заключения договора с АО «ВДНХ ЭКСПО» (далее — Заказчик) по результатам проведения конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на выполнение работ по замене въездных загрузочно/разгрузочных (монтажных) ворот №№ 2, 3, 4, 5, 6, 7 (**реестровый № 31908656177**) (далее — Конкурс), 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 АО «ВДНХ ЭКСПО» о проведении проверки факта уклонения ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» от заключения договора по результатам Конкурса.

12.12.2019 в единой информационной системе в сфере закупок (далее - ЕИС) Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса (далее — Извещение) с начальной (максимальной) ценой договора в размере 17 548 218,98 руб.

Согласно извещению дата рассмотрения первых частей заявок — 26.12.2019; дата рассмотрения вторых частей заявок — 09.01.2020; дата подведения итогов — 10.01.2020.

По результатам проведения Конкурса на основании протокола подведения итогов процедуры от 10.01.2020, размещенного в ЕИС — 10.01.2020, Заказчиком было принято решение о заключении договора с ООО «ВАЙНЕР ГРУПП».

В силу пункта 20.23 Положения о закупках заключение договора по результатам проведения конкурса в электронной форме осуществляется в порядке, предусмотренном разделами 41 и 46 Положения.

В пункте 21 Информационной карты установлено, что заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Заказчик передает (направляет) проект договора победителю в срок не позднее 3 рабочих дней со дня подписания протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки.

Учитывая вышеизложенное, а также принимая во внимание, что итоговый протокол в системе ЕИС был размещен Заказчиком 10.01.2020, Заказчику не позднее 15.01.2020 надлежало направить в адрес Общества проект договора.

Установлено, что проект договора посредством функционала электронной торговой площадки направлен в адрес ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» 15.01.2020. Данный факт подтверждается представленным в материалы дела скриншотом от 23.01.2020.

В силу пункта 46.2 Положения о закупках в течение пяти дней с даты размещения

Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭТП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных разделом 42 настоящего Положения (при соответствии указанным условиям), либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель конкурентной процедуры в электронной форме составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке в электронной форме и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

В пункте 22 Информационной карты Заказчиком предусмотрено предоставление обеспечения исполнения договора в размере 10% от НМЦД.

Учитывая, что проект договора был направлен 15.01.2020, Обществу не позднее 20.01.2020 надлежало направить в адрес Заказчика, предусмотренные пунктом 46.2 Положения о закупках документы.

В соответствии с пунктом 26 Информационной карты победитель конкурентной процедуры, за исключением победителя, предусмотренного пунктом 41.6 Положения признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные разделами 41 и 46 Положения, он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, обеспечение исполнения договора или не исполнил требования, предусмотренные разделом 42 Положения.

Установлено, что ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» в регламентированный Положением о закупках срок, проект договора и обеспечение исполнения обязательств по договору представлены не были.

Представитель ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» на заседании Комиссии пояснил, что непредставление подписанного проекта договора и обеспечение исполнения обязательств по договору обусловлено несогласованием проекта банковской гарантии со стороны Заказчика.

Так, представитель ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» пояснил, что 15.01.2020 посредством электронной почты представителем Заказчика в адрес Общества было направлено письмо о необходимости направления банковской гарантии на согласование, что подтверждается распечаткой электронного письма.

20.01.2020 в 16:41 Обществом в адрес Заказчика был направлен макет банковской гарантии для согласования.

Представитель ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» указал, что поскольку Заказчиком банковская гарантия не была получена, Общество не предпринимало действий по

получению такой банковской гарантии в предусмотренный Положением о закупках срок.

На заседании Комиссии представитель Заказчика указал, что Обществу было известно о том, что, направленный Обществом 20.01.2020 макет банковской гарантии не соответствовал требованиям банковской гарантии, предъявленным Заказчиком в Конкурсной документации, а равно был оформлен ненадлежащим образом. Данный факт не опровергается ООО «ВАЙНЕР ГРУПП».

В связи с чем 22.01.2020 ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» был направлен исправленный макет банковской гарантии на согласование, то есть за пределами регламентированного Положением о закупках срока.

Комиссия отмечает, что сама банковская гарантия не была получена ООО «ВАЙНЕР ГРУПП», что Обществом не опровергается.

Более того, ссылка ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» на то, что Заказчиком не была согласована, отправленная на согласование банковская гарантия, не принимается Комиссией во внимание, поскольку положениями документации не предусмотрено, что банковская гарантия должна быть согласована Заказчиком.

В связи с чем у Общества отсутствовала обязанность по направлению на согласование банковской гарантии в адрес Заказчика.

Также Комиссия отмечает, что макет банковской гарантии в адрес Заказчика был направлен Обществом в последний день срока, отведенного на предоставление необходимого комплекта документов.

Комиссия отмечает, что, принимая участие в публично-правовой процедуре, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, Заявитель конклюдентно согласился с установленными Заказчиком требованиями, в связи с чем ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» надлежало в регламентированный Положением о закупках срок представить посредством электронной торговой площадки подписанный проект договора и надлежащем образом оформленную банковскую гарантию, что, в свою очередь, исполнено не было.

Доказательств, достоверно свидетельствующих об объективной невозможности предоставления необходимых для заключения договора документов, в материалы дела не представлено.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу, что ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» не проявило должной степени осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, поскольку Обществом не было представлено в материалы дела доказательств, свидетельствующих о совершении действий, направленных на подписание со своей стороны проекта договора в установленный Положением о закупках срок.

Поскольку, Общество фактически бездействовало, что в итоге привело к незаключению договора, а следовательно, к нарушению нормального (обычного)

режима функционирования Заказчика.

Из вышеизложенного представляется возможным сделать вывод о том, что договор не был заключен в установленный Заказчиком срок в результате недобросовестных действий ООО «ВАЙНЕР ГРУПП». Доказательств, свидетельствующих об обратном, в материалы дела не представлено, а Комиссией не установлено.

В силу пункта 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.

Таким образом, в действиях ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» 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.

В соответствии с части 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, оценив фактические обстоятельства дела в их совокупности и взаимосвязи, учитывая ненаправление подписанного проекта договора, а также невнесения обеспечения исполнения обязательств по договору в установленный Положением о закупке срок, приходит к выводу об уклонении ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» от заключения договора, что свидетельствует о наличии в действиях последнего признаков недобросовестности и является основанием для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Рекомендовать включить сведения об ООО «ВАЙНЕР ГРУПП» (место нахождения: 111524, Москва город, улица Электродная дом 2, строение 34, этаж 2, помещение IV, комната 48; дата регистрации — 10.08.2018; ОГРН 1187746744602; ИНН 7720440079) 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.

«...»