

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-12500/77-18 о проверке факта уклонения и необходимости включения сведений об участнике в реестр недобросовестных поставщиков

15.10.2018 г. Москва

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

при участии:

от ПАО «ФСК ЕЭС» – <...> (по доверенности от 18.12.2018 № 429-17), Голышева П.Н. (по доверенности от 06.07.2018 № 153-16),

в отсутствие представителей ООО «ЭК «Индустрия-ПРО» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 04.010.2018 № ИГ/47583/18, получено ходатайство о рассмотрении в отсутствие стороны),

рассмотрев обращение ПАО «ФСК ЕЭС» (далее - Заказчик) о проведении проверки факта уклонения ООО «ЭК «Индустрия-ПРО» (далее также - Общество) от заключения договора по результатам проведенного открытого запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на оказание услуг по разработке проектов образования отходов и лимитов на их размещение на объектах Волго-Донского ПМЭС (Волгоградская область) (реестровый № 31806582691) (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 Общества от заключения договора по результатам Закупки.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в обращении и в выступлении присутствовавших в заседании представителей Заказчика, пояснения Общества, 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).

Согласно представленным материалам и информации 07.06.2018 размещено

извещение о проведении Закупки. Дата окончания подачи заявок — 25.06.2018. Начальная максимальная цена договора - 1 099 925 ,00 рублей.

В соответствии с протоколом заседания комиссии по подведению итогов № 5/290594 от 18.07.2018 (далее - Протокол) победителем признано ООО «ЭК «Индустрия-ПРО», снизившее цену на 70% по сравнению с начальной максимальной ценой.

Пунктом 3.10.3 Документации предусмотрено, что договор между Заказчиком и участником, чья заявка признана лучшей, подписывается в течение 20 (двадцати) дней с момента определения лучшей заявки, но не ранее 10 календарных дней с даты размещения итогового протокола на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок. Для участника, чья заявка признана лучшей, срок для подписания договора – не позднее 5 рабочих дней с момента получения от Заказчика конечной редакции договора для подписания, при этом в течение 2 рабочих дней с момента получения от Заказчика соответствующего уведомления направить в его адрес оформленные приложения к проекту договора, соответствующие требованиям Документации.

Приложение 2 (график выполнения работ) и 3 (Смета, подтверждающая сумму победителя) являются неотъемлемой частью договора и должны быть оформлены и направлены Обществом самостоятельно, для дальнейшего включения их в договор.

Протокол, определяющий в настоящем случае победителя Закупки, размещен в ЕИС 24.07.2018. Уведомление было направлено на адрес электронной почты Общества письмом от 25.07.2018 № М1/П1/2/1828 в 14:52 и заказным письмом на юридический адрес Общества. Обществом в пояснениях не оспаривается то обстоятельство, что письмо от Заказчика им получено, что подтверждается представленными электронными письмами.

В ответ Обществом направлено в адрес Заказчика письмо от 02.08.2018 № 41, согласно которому ООО «ЭК «Индустрия-ПРО» запросило документы для составления сметы расходов.

При этом в пункте 2 ТЗ указан перечень всех видов работ, включающих выполнение обследования объектов Заказчика с целью инвентаризации источников образования отходов, разработку и оформление отчета об инвентаризации, выполнение расчета нормативного объема образования каждого вида отходов.

В этой связи Комиссия отмечает, что участник сам должен рассчитать свои затраты в соответствии с ТЗ и Документацией, а не перекладывать эту обязанность на Заказчика.

При этом фактически действия Общества противоречили Документации, поскольку в своей заявке ООО «ЭК «Индустрия-ПРО» согласилось со всеми условиями. Таким образом, Общество отказалось заключить договор на условиях, предложенных в своей заявке.

Между тем, исходя из представленных при рассмотрении Обращения сведений и материалов установлено, что 30.05.2018 Заказчиком от Общества получено письмо об отказе от заключения договора.

Вместе с тем, гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц, согласно части 1 статьи 8 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее — 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, а также все риски, связанные с неисполнением таких обязательств.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в Закупке, 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, ООО «ЭК «Индустрия ПРО», 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 ООО «ЭК «Индустрия-ПРО» 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.

07.06.2018 Заказчиком в ЕИС опубликован протокол № 6/290594 о признании Общества 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.

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 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 «ЭК «Индустрия-ПРО» (ИНН:3459066361, адрес: пр. им. В.И. Ленина, дом 102, оф. 220 А, г. Волгоград, 400078) 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.