

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-10227/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

27.08.2018 г. Москва

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

при участии:

от ФГУП «Почта России» - <> (по доверенности от 27.07.2018 № 77/822-н/77-2018-30-465),

в отсутствие представителей ООО «Премьер» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 14.08.2018 № ИГ/38951/18, от 20.08.2018 № б/н),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Премьер» (далее также - Общество) от заключения договора с ФГУП «Почта России» (далее также - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг и выполнение работ по перевозке почтовых отправлений и прочих товарно-материальных ценностей автотранспортом по магистральным маршрутам, включая осуществление погрузо-разгрузочных работ в местах начала и окончания маршрута, а также в пунктах обмена, по 50-ти лотам (реестровый № 31705700867 лот № 3) (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:

В Московское УФАС России поступило обращение Заказчика о проведении проверки факта уклонения Общества от заключения договора по результатам Аукциона.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, возражениях на них и в выступлениях присутствовавшего в заседании представителя, 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](http://www.zakupki.gov.ru) Единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС).

Согласно информации из ЕИС 28.12.2017 размещено извещение о проведении Аукциона. Дата подведения итогов - 30.01.2018.

В соответствии с протоколом подведения итогов аукциона от 30.01.2018 № 31705975143-02 (далее - Протокол) победителем процедуры признан участник, предложивший лучшие условия исполнения договора и которому присвоено первое место - ООО «Премьер».

Протокол, определяющий победителя Аукциона, размещен в ЕИС 02.02.2018.

Согласно пунктам 19.5.17, 19.9.2 Положения и пунктам 4.6, 9.1.2 Документации Заказчиком были направлены оператору электронной площадки проекты договоров для подписания участником: по лоту № 3 - 07.02.2018.

В соответствии с пунктом 19.9.4 Положения, пункта 9.1.4 Документации, в течение пяти дней со дня получения проекта договора участник Аукциона направляет оператору электронной площадки проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника Аукциона, а также подписанный усиленной электронной подписью лица документ об обеспечении исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено требование обеспечения исполнения договора или протокол разногласий.

В нарушение пункта 19.9.4 Положения, пункта 9.1.4 Документации Общество в установленный срок не направило оператору электронной площадки проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника Аукциона, а также подписанный усиленной электронной подписью лица документ об обеспечении исполнения договора или протокол разногласий.

В соответствии с пунктом 19.9.17 Положения и со статьей 5 Закона о закупках Заказчиком принято решение признать Общество уклонившимся от заключения договора по лоту № 3.

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.

С учетом изложенного, Заявителю необходимо было направить в срок до 12.02.2018 (включительно) в адрес Заказчика подписанный проект договора.

При этом на заседании Комиссии установлено, что представленным на заседание Комиссии информационным письмом Общество отказалось от заключения договора с Заказчиком на условиях проведения Аукциона в связи с нечеткостью положений Документации. Исходя из вышеизложенного, заключение договора Заявителем на условиях поданной заявки не представлялось Обществу возможным без дополнительного включения в цену договора расходов по проезду платных участков дорог.

Таким образом, Общество отказалось заключить договор на условиях, предложенных в своей заявке.

В соответствии с пунктом 16 Обзора судебной практики по вопросам, связанным с применением Закона о закупках, утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации от 16.05.2018, изменение договора, заключенного по правилам Закона о закупках, которое повлияет на его условия по сравнению с условиями Документации, имевшими существенное значение для формирования заявок, определения победителя, определения цены договора, не допускается.

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

Кроме того, реализовав свое право на участие в Аукционе, ООО «Премьер», согласилось на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Аукциона признано победителем.

Оспаривание же условий договора на этапе его заключения не говорит о желании добросовестно выполнить все действия, накладываемые на Общество согласием с Документацией. У ООО «Премьер» было право оспаривать Документацию на этапе подачи заявок, однако Общество данным правом не воспользовалось.

Проект договора, а именно пункты о том, что победителю Аукциона необходимо проезжать зону платных дорог был размещен в свободном доступе, и ни от кого не скрывался.

Вышеуказанный пункт Обществом не оспаривался, а соответственно его условия Обществу понятны и известны уже на этапе подачи заявок.

Комиссия отмечает, что именно несогласие Общества подписать договор на условиях Документации является основанием для внесения сведения в реестр недобросовестных поставщиков. Иного на заседании Комиссии не установлено, а доказательств, опровергающих данную позицию - не представлено.

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).

Как отмечено в определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 и вопреки утверждению представителя Общества на первом заседании Комиссии об обратном, уклонение от заключения контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник Закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил, и не обращает внимание на все пункты проекта договора.

Как следует из смысла статьи 55 Конституции Российской Федерации (в истолковании Постановлений Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П; Определений Конституционного Суда Российской Федерации от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О) применяемые государственными органами санкции должны соответствовать характеру совершённого деяния, принципу юридического равенства, основываться на соразмерности конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, исключать произвольное толкование и применение.

В действиях ООО «Премьер» 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.

17.04.2018 Заказчиком составлен протокол 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 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 Аукциона, 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, Комиссия,

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

Рекомендовать включить ООО «Премьер» (ИНН: 6167082308, адрес: ул. Вересаева, д. 98, г. Ростов-на-Дону, 344072) 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.