

1. Общество с ограниченной ответственностью «Электронные инженерные системы»

(ООО «ЭИС»)

Почтовая Б. ул., д. 18, стр. 2, г. Москва, 105082

2. Акционерное общество «Федеральная пассажирская компания»

(АО «ФПК»)

Маши Порываевой ул., д. 34, г. Москва, 107078

3. ФАС России

(для сведения)

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

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 2-19-15643/77-18 о проверке сведений необходимости включения
в реестр недобросовестных поставщиков**

17.12.2018 г. Москва

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

председателя Комиссии:

«...» — заместителя руководителя;

членов Комиссии:

«...» — старшего государственного инспектора отдела антимонопольного контроля торгов;

«...» — специалиста 1 разряда отдела антимонопольного контроля торгов,

в присутствии представителей:

АО «ФПК»: «...» по доверенности от 17.10.2018 № 477-Д;

ООО «ЭИС»: генерального директора ООО «ЭИС»«...»;

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «ЭИС» от заключения договора с АО «ФПК» (далее — Заказчик) по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме на выполнение работ по ремонту демпферов торговой марки «Sachs» производства ZF Friedrichshafen AG для нужд АО «ФПК» (**реестровый № 31806725124**) (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 05.10.2018 поступило обращение АО «ФПК» (далее — Заказчик) (вх. № 50374/18) о проведении проверки факта уклонения ООО «ЭИС» от заключения договора.

17.07.2018 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Конкурса с начальной (максимальной) ценой договора в размере 131 466 003,77 руб. с учетом НДС (цена договора без учета НДС составляет 111 411 867,60 руб.).

Согласно извещению о проведении Конкурса дата окончания подачи заявок — 07.08.2018, дата рассмотрения заявок — 13.08.2018, дата подведения итогов — 14.08.2018.

По результатам проведения конкурса на основании протокола заседания Комиссии по осуществлению закупок АО «ФПК» № 139 от 14.08.2018 (далее - Протокол) победителем закупочной процедуры был признан единственный участник ООО «ЭИС», заявка которого в своем составе содержала ценовое предложение в размере 111 411 867,60 руб. без учета НДС.

Согласно пункту 9.3.2 Конкурсной документации Заказчик направляет участнику конкурса, с которым заключается договор проект договора в течение 5 (Пяти) рабочих дней с даты опубликования итогов конкурса на сайтах.

Установлено, что Протокол размещен в системе ЕИС 17.08.2018.

Следовательно, Заказчик должен направить в адрес победителя закупочной

процедуры проект договора не позднее 24.08.2018.

Согласно реестру приема-передачи документов проект договора был передан ООО «ЭИС» 24.08.2018. Получение проекта договора подтверждается штампом ООО «ЭИС».

В соответствии с пунктом 9.3.3 Конкурсной документации участник конкурса, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в конкурсной документации), иные документы, если документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны договор не позднее 5 (пяти) рабочих дней с даты получения проекта договора от заказчика. Участник конкурса, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор.

При таких обстоятельствах, ООО «ЭИС» должно было представить обеспечение исполнения договора, а также подписанный договор в адрес Заказчика не позднее 31.08.2018.

29.08.2018 ООО «ЭИС» направило в адрес Заказчика письмо № 114-08/2018 о невозможности заключения договора по указанному в составе заявки ценовому предложению в связи с резким ростом курса евро.

В силу пункта 9.3.7 Конкурсной документации участник конкурса, с которым заключается договор, обязан заключить договор на условиях конкурсной документации, конкурсной заявки и своего технического предложения. Стоимость договора определяется на основании стоимости технического предложения такого участника без учета НДС, с учетом применяемой им системы налогообложения.

Комиссия отмечает, что, подав заявку на участие в закупочной процедуре ООО «ЭИС» возложило на себя обязанность в случае признания ООО «ЭИС» победителем подписать договор на условиях поданной заявки и на условиях, объявленных в Конкурсной документации.

Из вышеизложенного следует, что ООО «ЭИС» возложило на себя обязанность по заключению договора именно на сумму в размере **111 411 867,60 руб. (без учета НДС)**.

Комиссия отмечает, что 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 торгах, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить

доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в торгах, ООО «ЭИС», согласившись на условия проведения закупочной процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам которой 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 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 «ЭИС» 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.

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 РФ 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 части 2 статьи 5 Закона о закупках установлено, что 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 пришла к выводу, что ООО «ЭИС» 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 дела в их совокупности и взаимосвязи, учитывая ненаправление подписанного проекта договора на объявленных условиях по результатам проведения закупочной процедуры, а также непредоставление обеспечения исполнения договора приходит к выводу об уклонении ООО «ЭИС»

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 «ЭИС» (105082, г. Москва, ул. Большая Почтовая, д. 18, стр. 2; дата регистрации — 04.09.2018; ОГРН 1127746704986; ИНН 7701969621; КПП 770101001) 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.

Председатель Комиссии: «...»

члены Комиссии: «...»

«...»

