

АО «НПО «Микроген»

1-ая Дубровская ул., д/д. 15

Москва, 115088

<...>

ФАС России

Садовая Кудринская ул., д. 11,

Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 077/07/5-16026/2019 о проверке сведений необходимости  
включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**10.12.2019**

**Москва**

**г.**

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

рассмотрев **обращение о проведении проверки факта уклонения <...>** (далее также — Предприниматель) от заключения договора с АО «НПО «Микроген» (далее также — Заказчик), **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 «НПО «Микроген» о проведении проверки факта уклонения <...> от заключения договора на оказание услуг по доставке грузов автотранспортом (без температурного режима) по результатам проведения запроса котировок (реестровый № 31908262145) (далее - Закупка).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, возражениях на них, Комиссия установила следующее.

**02.09.2019 Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 4 500 000,00 руб.**

**В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 19.09.2019 № 31908262145-02 (размещен в ЕИС — 20.09.2019) победителем была признана <...> с ценовым предложением в размере 4 500 000,00 руб. с НДС, одинаковый процент снижения в отношении всех стоимостных величин единиц продукции 22%.**

**Согласно пункту 32 Извещения о проведении Закупки срок заключения договора не может превышать 20 (двадцать) календарных дней с момента опубликования протокола подведения итогов.**

**Таким образом, договор мог быть заключен сторонами не позднее 10.10.2019.**

**Пунктом 4.19.10 Закупочной документации установлено, что проект договора, заключаемого по итогам закупки направляется лицом, с которым заключается договор, в адрес заказчика, организатора закупки в течение 5 (пяти) дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки и определен победитель.**

**01.10.2019 <...> признана уклонившейся от заключения договора в связи с непредставлением подписанного со своей стороны проекта договора в регламентированный срок.**

14.10.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим второе место в Закупке.

В соответствии с пунктом 4.19.12 Закупочной документации по результатам проведения запроса котировок заключается договор, формируемый путем включения условий, предложенных в заявке участника запроса котировок, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о запросе котировок.

По своей сути, документация о проведении закупки является офертой, в соответствии с положениями которой впоследствии заключается договор. При этом проект договора является составной частью такой документации.

Пунктом 1 статьи 432 ГК РФ установлено, что договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу специфики проведения закупочных процедур в соответствии с положениями Закона о закупках такие существенные условия формируются Заказчиком в Закупочной документации.

При этом согласно части 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки в единой информационной системе размещаются информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке.

Пунктом 2 статьи 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Согласно пункту 1 статьи 435 ГК РФ офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.

Таким образом, из вышеприведенных положений гражданского законодательства можно сделать вывод о том, что конечной целью

оферты является заключение договора.

Пунктом 1 статьи 433 ГК РФ договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Следовательно, при проведении закупочной процедуры Заказчик выступает в качестве оферента, а участники такой процедуры являются акцептантами, в связи с чем именно Заказчик должен направить в адрес победителя проект договора, а последний его подписать (то есть акцептировать оферту).

В настоящем случае Заказчик, формируя Закупочную документацию на основании собственной потребности и размещая извещение о проведении конкурентной процедуры, направляет оферту, а участники, принимая участие в такой процедуре, акцептируют оферту, возлагая на себя обязанность по заключению договора с Заказчиком на предложенных условиях.

В связи с тем, что в силу действующего законодательства в сфере закупок обязанность по формированию закупочной документации возложена именно на Заказчика, перекладывание ответственности по формированию проекта договора на участника не соответствует положениям закона.

В соответствии с пунктом 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).

Заказчик, воспользовавшись тем, что Закон о закупках не содержит прямого указания на то, кем именно направляется проект договора, возлагая на участника обязанность по первичному направлению проекта договора, злоупотребил правом в части формирования спорного порядка заключения договора, что не соответствует пункту 1 части 10 ГК РФ.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что порядок заключения договора, обязывающий участника процедуры самостоятельно формировать проект договора является неправомерным, так как подобный порядок способствует затягиванию завершения закупочной процедуры, а равно препятствует своевременному удовлетворению потребностей Заказчика, а также может быть использован Заказчиком как инструмент отказа от заключения договора

**с негодными Заказчику лицами.**

**При таком поведении Заказчика Комиссия приходит к выводу о недостаточности оснований для применения к <...> такой серьезной меры ответственности как включение в реестр недобросовестных поставщиков.**

**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.**

**С учетом совокупности фактических обстоятельств и представленных в материалы дела доказательств, Комиссия не усматривает оснований для включения сведений об <...> 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:**

**Не рекомендовать включение сведений об <...> (<...>) 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.**