

Фонд развития промышленности

Лялин пер., д. 6, стр. 1,

Москва, 105062

ООО «ДЖЕТА»

Тверская ул., д. 3, пом. 1031,

Казань, 420034

ФАС России

Садовая Кудринская ул., д. 11,

Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 077/07/5-1839/2020 о проверке сведений необходимости
включения в реестр недобросовестных поставщиков**

18.02.2020

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 ООО «ДЖЕТА» (далее также — Общество) от заключения договора с Фондом развития промышленности (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 Фонда развития промышленности о проведении проверки факта уклонения ООО «ДЖЕТА» от заключения договора на оказание услуг по предоставлению доступа к информационным ресурсам, содержащим информацию о юридических лицах и индивидуальных предпринимателях по результатам проведения запроса котировок (реестровый № 31908358853) (далее - Закупка).

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

01.10.2019 Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) **размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 604 800,00 руб.**

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 10.10.2019 № 31908358853-03 победителем была признано ООО «ДЖЕТА» с ценовым предложением в размере 540 000,00 руб.

Согласно пункту 18 Извещения срок заключения договора не может превышать 20 (двадцать) дней с момента опубликования протокола подведения итогов.

Таким образом, договор мог быть заключен сторонами не позднее 30.10.2019.

Победитель (участник) запроса котировок в электронной форме, с которым заключается договор обязан предоставить на подпись заказчику 2 (два) экземпляра договора, подписанного со стороны

победителя (участника), составленного по форме, установленной проектом договора, в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки (при наличии технической возможности электронной торговой площадки) или в бумажной форме, в срок не позднее 5-ти рабочих дней с даты публикации протокола подведения итогов запроса котировок в электронной форме в единой информационной системе.

12.10.2019 в адрес Заказчика со стороны Общества был направлен проект договора посредством почтового отправления.

21.10.2019 ООО «ДЖЕТА» признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредставлением подписанного со своей стороны проекта договора в регламентированный срок (протокол размещен в ЕИС — 17.02.2020).

06.11.2019 Заказчиком заключен договор с участником, заявке которого присвоено второе место.

Комиссия обращает внимание Заказчика на необходимость соблюдения десятидневного «моратория» при заключении договора, в том числе с участником, которому присвоен следующий порядковый номер <...> в целях реализации в соответствии со статьей 18.1 Закона о защите конкуренции права участника, признанного уклонившимся, на обжалование соответствующих действий Заказчика. Однако, настоящий договор согласно сведениям, размещенным в ЕИС, был заключен Заказчиком от 06.11.2019, в связи с чем Заказчик своими действиями лишил Общество возможности оспаривания протокола признания такого участника уклонившимся.

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 определено 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 неудобными Заказчику лицами.

Комиссией также принято во внимание, что Общество признано уклонившимся от заключения договора до наступления срока для заключения договора в соответствии с положениями действующего законодательства в сфере закупок, а именно ранее истечения 10 дней с момента публикации итогового протокола.

При таком поведении Заказчика Комиссия приходит к выводу о недостаточности оснований для применения к ООО «ДЖЕТА» 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 ООО «ДЖЕТА» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «ДЖЕТА» (ИНН: 1328909832; ОГРН: 1081300000253; адрес места нахождения: 420034, Казань, Тверская ул., д. 3, пом. 1031) 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.