

ФГУП «ЦЭНКИ»

Щепкина ул., 42, стр. 1, 2,

Москва, 107996

ООО «Транспортно-логистическая компания «Динакс»

Рощинская ул., д. 74, кв. 106,

Екатеринбург, 620023

ФАС России

Садовая Кудринская ул., д. 11,

Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 077/07/5-2196/2020 о проверке сведений необходимости  
включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**11. 0 2 . 2 0 2 0**

**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 «ТЛК «Динакс» (далее также — Общество) от заключения договора с

ФГУП «ЦЭНКИ» (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 ФГУП «ЦЭНКИ» о проведении проверки факта уклонения ООО «ТЛК «Динакс» от заключения договора на поставку рельсов Р65 по результатам проведения запроса котировок (реестровый № 31908436442) (далее - Закупка).

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

**24.10.2019 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 18 522 000,00 руб.**

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 05.11.2019 № 31908436442-01 победителем была признано ООО «ТЛК «Динакс» с ценовым предложением в размере 16 999 000,00 руб. с НДС.

Согласно пункту 28 Информационной карты 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 25.11.2019.

Пунктом 4.19.8 Закупочной документации установлено, что проект договора, заключаемого по итогам закупки, а также обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с пунктом 30 информационной карты) направляется лицом, с которым заключается договор, в адрес заказчика, организатора закупки в течение 10 (десяти) дней с даты официального размещения

протокола, которым были подведены итоги закупки и определен победитель.

Также Заказчиком установлено требование о внесении обеспечения исполнения договора в размере 5 556 600,00 руб. (пункт 30 Информационной карты).

26.11.2019 ООО «ТЛК «Динакс» признано уклонившимся от заключения договора в связи с непредставлением подписанного со своей стороны проекта договора и обеспечения его исполнения в регламентированный срок.

В соответствии с пунктом 4.19.10 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 неудобными Заказчику лицами.**

**При таком поведении Заказчика Комиссия приходит к выводу о недостаточности оснований для применения к ООО «ТЛК «Динакс» 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 «ТЛК «Динакс» 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 ООО «ТЛК «Динакс» (ИНН: 6679023270; ОГРН: 1126679026660; адрес места нахождения: 620023 Екатеринбург, Рощинская ул., д. 74, кв. 106) 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.**