

АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1»

Буженинова ул., д. 13,

Москва, 107023

ООО «Сивер инжиниринг»

Хлебозаводский пр., д. 5, стр. 7,

Москва, 115477

ФАС России

Садовая-Кудринская ул., д. 11,

Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 077/07/5-17327/2019 о проверке сведений необходимости  
включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**17. 1 2 . 2 0 1 9**

**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 «Сивер инжиниринг» (далее - Общество) от заключения договора с

АО «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» (далее — 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 «МОСОТДЕЛСТРОЙ № 1» о проведении проверки факта уклонения ООО «Сивер инжиниринг» от заключения договоров на поставку механизированных парковочных систем для завершения строительства объектов незавершенного строительства по результатам проведения Заказчиком аукционов (реестровые №№ **31907662957, 31907662972, 31907668937, 31907668995, 31907669135, 31907671183, 31907671270, 31907662951, 31907662955**) (далее - Аукционы).

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

20.03.2019, 21.03.2019, 22.03.2019 Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) размещены извещения о проведении Аукционов.

В соответствии с протоколами подведения итогов Аукционов от 19.04.2019 № 31907662951-02 (размещен в ЕИС — 19.04.2019), 31907671183-02 (размещен в ЕИС — 22.04.2019), 31907662972-02 (размещен в ЕИС — 22.04.2019), 31907668937-02 (размещен в ЕИС — 22.04.2019), 31907669135-02 (размещен в ЕИС — 22.04.2019), 31907662955-02 (размещен в ЕИС — 19.04.2019), 31907671270-02 (размещен в ЕИС — 22.04.2019), 31907668995-02 (размещен в ЕИС — 22.04.2019), 31907662957-02 (размещен в ЕИС — 19.04.2019) победителем было признано ООО «Сивер инжиниринг» с ценовыми предложениями в размере 26 300 000,00 руб., 38 250 000,00 руб., 16 850 000,00 руб., 37 175 112,99 руб., 39 200 000,00 руб., 45 600 000,00 руб., 37 250 000,00 руб., 37 220 000,00 руб., 32 000 000,00 руб. с НДС.

В соответствии с пунктом 16.2 Аукционной документации в течение 5 дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения закупки или протокола, составленного в ходе проведения

закупки в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ и на электронной площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предложения участника закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры, осуществляемой в электронном виде.

В течение 5 дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель электронной процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов (пункт 16.2 Аукционной документации).

23.04.2019 Заказчик направил в адрес Общества посредством функционала электронной площадки проекты договоров.

26.04.2019 Заказчиком сформирован отказ от заключения договора с Обществом, ввиду представления недостоверных сведений.

06.05.2019 в Московское УФАС России поступила жалоба от ООО «Сивер инжиниринг», мотивированная несогласием Общества с действиями Заказчика, выразившимся в отказе от заключения договоров по результатам проведения конкурентных процедур.

28.05.2019 Комиссия Московского УФАС России в рамках дела № 077/07/00-1331/2019 принято решение о признании жалобы обоснованной и выдано обязательное для исполнения предписание об отмене протоколов уклонения от заключения договоров и о завершении процедуры с учетом решения Комиссии.

Во исполнение предписания антимонопольного органа, выданного в рамках рассмотрения дела № 077/07/00-13331/2019, Заказчику надлежало завершить проведение закупочных процедур в соответствии с требованиями части 1 статьи 447 Гражданского кодекса Российской Федерации, Положением о закупках, Аукционными документациями и с учетом решения Комиссии по делу № 077/07/00-13331/2019.

21.06.2019 Заказчиком во исполнение предписания Московского УФАС России отменены протоколы уклонения от заключения договоров.

В связи с чем Заказчиком 24.06.2019 в адрес ООО «Сивер инжиниринг» посредством функционала электронной торгов площадки было направлено 9 проектов договоров.

В пункте 16.2 Информационной карты Заказчиком установлен порядок заключения договора по результатам проведения конкурентных процедур.

Так, в соответствии с пунктом 16.2 Информационной карты в течение 5 дней с даты размещения Заказчиком в ЕИС посредством функционала ЕАИСТ проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный проект договора и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель электронной процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Протокол разногласий направляется победителем электронной процедуры Заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной торговой площадки не более чем один раз.

**Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику закупки доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.**

Исходя из того, что проекты договора были размещены Заказчиком 24.06.2019, а также принимая во внимание положения пункта 16.2 Информационной карты и требования статьи 193 ГК РФ, участнику

ООО «Сивер инжиниринг» **не позднее 01.07.2019** надлежало подписать проекты договоров либо направить протоколы разногласий.

По состоянию на 01.07.2019 подписанных проектов договоров со стороны

ООО «Сивер инжиниринг» в адрес Заказчика не поступало.

В силу пункта 16.2 Информационной карты победитель закупки признается Заказчиком уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не представил Заказчику обеспечения исполнения договора или не исполнил требования, предусмотренные пунктом 15 Информационной карты.

Между тем установлено, что 04.07.2019 ООО «Сивер инжиниринг» по всем договорам были направлены протоколы разногласий. Таким образом, Заявителем не был соблюден регламентированный Заказчиком срок для направления соответствующих протоколов разногласий к проектам договоров.

Более того, согласно направленным в адрес Заказчика проектам договоров участнику ООО «Сивер инжиниринг» выражает свое несогласие с проектами договоров, что расценивается Комиссией критически.

Проекты договоров были размещены Заказчиком при проведении конкурентных в составе Аукционных документаций.

Между тем, Обществом положения Аукционных документаций не оспаривались, следовательно, принимая участие в публично-правовых процедурах, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, Общество конклюдентно согласилось с установленными Заказчиком требованиями, в том числе предусмотренных в Проектах договоров.

Изучив положения, направленных ООО «Сивер инжиниринг» протоколов разногласий, Комиссией установлено, что участник фактически предлагает изменить условия договоров с которыми он уже согласился, подавая соответствующие заявки.

Более того, Комиссия отмечает, что положениями Аукционных документаций предусмотрено, что участник не вправе направлять более одного раза.

Вместе с тем, ООО «СИВЕР ИНЖИНИРИНГ» по каждому договору было направлено по два протокола разногласий, что также не соответствует

требованиям Заказчика.

09.07.2019 ООО «Сивер инжиниринг» было признано уклонившимся от заключения договоров в связи с неподписанием проектов договоров.

Представитель ООО «Сивер инжиниринг» указал, что договоры не были заключены в связи с несогласием порядка применения Заказчиком положений Постановления Правительства № 925. Данное обстоятельство расценивается Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Аукционов в связи с неисполнением обязательств, взятых на себя Обществом при подаче соответствующей заявки на участие в процедуре.

Более того, указанное Обществом обстоятельство ранее было предметом рассмотрения в рамках дела от 23.07.2019 № 077/07/00-5228/2019, а спорное применение положений Постановления Правительства № 925 антимонопольный орган оценил как правомерное.

Вместе с тем, Обществом договоры с регламентированный срок подписаны не были, обеспечения их исполнения в адрес Заказчика не представлены, обстоятельств препятствующих заключению договоров в материалы дела не представлены.

Комиссия, оценивая действия Общества, отмечает следующее.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «Сивер инжиниринг», согласившись на условия проведения Аукционов, подало соответствующие заявки.

При таких обстоятельствах заключение договоров является 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.

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 России 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 соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договора.

Комиссия пришла в выводу, что ООО «Сивер инжиниринг» не проявило должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договоров, а следовательно, к нарушению нормального (обычного) режима функционирования Заказчика.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая ненаправление договоров Заказчику, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Сивер инжиниринг» от заключения договоров, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

Не рекомендовать включение сведений об **ООО «Сивер инжиниринг»** (ОГРН: 1117746439205, ИНН 7724793004; адрес местонахождения: 115477, Москва, Хлебозаводский пр., д. 5, стр. 7) 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.**