

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 077/07/5-8025/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**03.09.2019 г. Москва**

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

<...>

в присутствии представителя ООО «Энергосервис» - <...>

в отсутствие представителей АО «ФЦНиВТ» СНПО «Элерон» (извещены надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 23.08.2019);

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Энергосервис» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «ФЦНиВТ» СНПО «Элерон» (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 «ФЦНиВТ» СНПО «Элерон» о проведении проверки факта уклонения ООО «Энергосервис» от заключения договора на поставку стальных труб по результатам проведения запроса котировок (реестровый № 31907590426) (далее - Закупка).

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

В единой информационной системе в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС - 21.02.2019.

28.02.2019 на Официальном сайте размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 9 675 000, 00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок от 25.03.2019 № 31907590426-01 к дальнейшему участию в процедуре допущены 4 заявки.

В соответствии с пунктом 19 Извещения о проведении Закупки договор по результатам процедуры заключается в течение 20 (двадцати) дней, но не ранее чем через 10 (десять) дней после размещения на официальном сайте и на ЭТП протокола подведения итогов закупки.

Заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня размещения протокола заседания закупочной комиссии по подведению итогов закупки на официальном сайте и ЭТП, либо со дня завершения выше указанных мероприятий, передает лицу, с которым заключается договор (победителю закупки или единственному участнику закупки), проект договора, который составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных лицом, с которым заключается договор, в заявке на участие в закупке, с учетом преддоговорных переговоров, в проект договора, прилагаемый к закупочной документации.

Заказчик должен обеспечить получение подтверждения от лица, с которым заключается договор, что данный проект договора таким лицом получен.

Лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить заказчику подписанный и заверенный печатью со своей стороны договор в течение 5 (пяти) дней со дня направления указанного договора.

В составе документов направленного Заказчиком Обращения содержится итоговый протокол от 29.03.2019 № АТОМ28021900215-2, исходя из которого Закупка признана несостоявшейся в связи с признанием только одной заявки соответствующей требованиям документации. Вместе с тем указанный протокол не содержит сведений о заключении договора с ООО «Энергосервис».

При этом указанный договор не опубликован на Официальном сайте, что не соответствует пункту 19 Извещения о проведении Закупки.

Также материалах дела содержится письмо от 03.04.2019, направленное Заказчиком на электронную почту Общества, о заключении договора с ООО «Энергосервис».

На заседании Комиссии представитель Общества не подтвердил факт получения письма от 03.04.2019, утверждал, что Обществу не было известно о намерении Заказчика заключить с ними договор по результатам проведения процедуры.

В материалы дела Заказчиком не представлено документов, свидетельствующих о получении ООО «Энергосервис» электронной письма от 03.04.2019.

Кроме того, согласно пункту 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

В соответствии с позицией Верховного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное юридическому лицу, направляется по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим юридическим лицом.

Правила статьи 165.1 ГК РФ о юридически значимых сообщениях применяются, если иное не предусмотрено законом или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон (пункт 2 статьи 165.1 ГК РФ).

При этом, как было установлено на заседании Комиссии, Закупочная документация не содержит иного порядка направления проекта договора победителю. Таким образом, Заказчик, не исполнив надлежащим образом обязанность по направлению проекта договора в адрес Общества, создало ситуацию, при которой Обществу не был известен его правовой статус по результатам закупочной процедуры.

Положения Гражданского кодекса Российской Федерации, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права (статья 3 ГК РФ), подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в статье 1 ГК РФ.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего недобросовестного поведения.

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.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу о том, что действия Заказчика не отвечают признакам добросовестности, а следовательно, у Заказчика отсутствовало право требования о заключении договора к Обществу, а равно не доказан факт соблюдения Заказчиком порядка заключения договора.

Согласно письму ФАС России от 04.08.2014 № ИА/31163/14 в ходе заседания Комиссии первоначально подлежат проверке действия Заказчика в части соблюдения последним порядка заключения договора, установленного закупочной документацией.

При нарушении Заказчиком порядка заключения договора, установленного документацией о закупке, в том числе в части сроков и формы передачи проекта договора участнику закупки, с которым заключается договор по результатам проведения закупки, сведения о таком участнике не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков в связи с нарушением Заказчиком порядка заключения договора.

При таких обязательствах, Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, учитывая факт недоказанности соблюдения Заказчиком порядка заключения договора, установленного Аукционной документацией, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения ООО «Энергосервис» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Энергосервис» (ИНН: 7460026427; ОГРН: 1167456069967; адрес местонахождения: 454047, Челябинская область, город Челябинск, улица Сталеваров, дом 26, квартира 76) 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.