

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 077/07/5-3514/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**25.06.2019 г. Москва**

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

<...>

при участии представителей:

от АО «Мосводоканал»: <...>

от ООО «Симург»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Симург» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «Мосводоканал» (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 «Мосводоканал» о проведении проверки факта уклонения ООО «Симург» от заключения договора на поставку электроинструмента, бензоинструмента и запасных частей для аварийно-ремонтных служб АО «Мосводоканал» в 2018 - 2019 гг. по результатам аукциона (реестровый № 31807081057) (далее - Аукцион).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, изучив материалы дела, 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 - 13.06.2018.

12.10.2018 Заказчиком на Официальном сайте размещены извещения о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 3 500 366,12 руб.

В соответствии с протоколом проведения Аукциона от 22.11.2018 № 31807081057-02 победителем было признано ООО «Симург» (порядковый номер заявки - 3) с ценовым предложением 1 820 190, 44 руб.

В соответствии с пунктом 7.1.2.1 Аукционной документации организатора в течение трех рабочих дней со дня подписания протокола аукциона передает победителю проект договора, который составляется путем включения цены договора предложенной победителем аукциона, в проект договора, прилагаемый к документации об аукционе.

27.11.2018 Заказчик разместил проект договора на электронной торговой площадке.

Победитель аукциона должен подписать и заверить печатью указанный проект договора и вернуть его Организатору в срок, установленный в пункте 20 Информационной карты.

Согласно пункту 20 Информационной карты договор должен быть заключен не ранее десяти дней со дня размещения на Официальном сайте протокола оценки и сопоставления заявок на участие в аукционе и не позднее двадцати дней со дня подписания указанного протокола.

Заключение договора по результатам аукциона осуществляется в электронной форме на электронной торговой площадке в порядке, определенном Регламентом электронной торговой площадки.

Также пунктом 22 Информационной карты установлено требование о внесении победителем обеспечения исполнения договора в размере 5 % от начальной (максимальной) цены договора, то есть 175 081, 31 руб.

Таким образом, крайний срок подписания договора и внесения обеспечения исполнения договора - 12.12.2018.

28.11.2018 Общество разместило протокол разногласий, в котором выражено несогласие ООО «Симург» с пропорциональным снижением по разноименному товару разных производителей, предложенных в заявке победителя.

29.11.2018 Заказчиком повторно разместил проект договора на ЭТП.

29.11.2018 ООО «Симург» вновь разместило на ЭТП протокол разногласий по идентичным основаниям.

12.12.2018 Заказчик в третий раз разместил проект договора с указанием на необходимость его подписания до 16.00 текущего дня, на что ООО «Симург» вновь разместило протокол разногласий по тому же самому основанию.

29.12.2019 ООО «Симург» признано уклонившимся от заключения договора.

05.02.2019 Заказчик заключил договор с участником, занявшим второе место в

Аукционе.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что выставление Заказчику протоколов разногласий было связано с несогласием ООО «Симург», так как пропорциональное снижение по разноименному товару, предложенному к поставке, привело к тому, что на часть позиций занижены, а на другую часть завышены. Учитывая, что согласно условиям Аукционной документации указанный объем в ассортименте спецификации к договору является ориентировочным и у Заказчика нет обязанности выбора всего ассортимента продукции, то на сумму договора может быть выбрано любое количество позиций из спецификации.

Также представитель Общества указал на то обстоятельство, что ответ на протокол разногласий от 29.11.2018 был направлен в адрес ООО «Симург» только 12.12.2018 в 15:36, то есть за 24 минуты до истечения срока для подписания договора, в связи с чем у Общества отсутствовала объективная возможность своевременно осуществить требуемые действия.

Комиссия оценивает доводы Общества критически на основании следующего.

В соответствии с пунктом 7.1.4 Аукционной документации договор заключается на условиях, указанных в извещении о проведении аукциона и аукционной документации, заявке участника аукциона, по цене, предложенной победителем аукциона, либо в случае заключения договора с участником аукциона, который сделал предпоследнее предложение о цене договора, по цене, предложенной таким участником или иной согласованной с указанным участником аукциона цене договора, не превышающей начальной (максимальной) цены договора (цены лота)

При этом процент снижения по результатам аукциона применяется пропорционально к стоимости каждой номенклатурной позиции (пункт 7.1.3 Аукционной документации).

Таким образом, сведения о применении пропорционального снижения цены по отношению к каждой позиции (товару) были известны Обществу при подаче заявки.

При этом Комиссия отмечает, что ООО «Симург» положения Аукционной документации на этапе подачи заявок не оспаривались.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «Симург», согласившись на условия проведения Закупок, подало соответствующую заявку.

При таких обстоятельствах заключение договора является обязанностью, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

Довод Общества о позднем направлении проекта договора, влекущее невозможность его подписания, также отклоняется Комиссией как несостоятельный, так как предметом протоколов разногласий от 28.11.2018 и 29.11.2018 являлись одни и те же обстоятельства. Таким образом, получив ответ Заказчика на протокол разногласий от 28.11.2018, Обществу было известно об отказе внесения изменений в проект договора со стороны АО «Мосводоканал».

Представитель Общества приобщил к материалам дела переписку с Заказчиком, из которой следует, что 13.12.2018 ООО «Симург» сообщило о согласии на

заключение договора. При этом обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии было направлено Заказчику 04.12.2018. Следовательно, по мнению представителя Общества, ООО «Симург» имело намерение заключить договор по результатам Аукциона.

Комиссия критически оценивает доводы Общества, так как в соответствии с положениями Аукционной документации договор должен быть заключен не позднее 20 дней с момента размещения протокола, которым определен победитель. Данное условие Аукционной документации не было исполнено Обществом.

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.

Действия ООО «Симург» по уклонению от заключения договора на основании несогласия с положениями Аукционной документации расцениваются Комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Аукциона в связи с неисполнением обязательств, взятых на себя Обществом при подаче соответствующей заявки на участие в процедуре.

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 договоров.

Комиссия пришла к выводу, что ООО «Симург» не проявило должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру

обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договора, а следовательно, к нарушению нормального (обычного) режима функционирования Заказчика.

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

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

Рекомендовать включить сведения об ООО «Симург» (ИНН: 5029181920; ОГРН: 1145029000698; адрес местонахождения: 141108, Московская область, город Мытищи, улица Колпакова, дом 44а помещение 12, офис 12) 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.