

ООО «КМД Строй»

Лушниковка п., ул. Лесная, д. 26,
Бобровский р-он, Воронежская обл., 397703

АО «Мосводоканал»

пер. Плетешковский, д. 2,
Москва, 105005

ФАС России

Садовая-Кудринская ул., д. 11,
Москва, Д-242, ГСП-3, 125993

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 077/07/5-14076/2019 о проверке сведений необходимости
включения в реестр недобросовестных поставщиков**

12.11.2019

г. Москва

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 «КМД Строй» (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 «КМД Строй» от заключения договора на поставку металлоконструкций оборудования (отстойника диаметром 33 метра) для уплотнения осадка для нужд Курьяновских очистных сооружений АО «Мосводоканал» в 2019 году по результатам проведения Аукциона в электронной форме (реестровый № 31907619252, далее - Закупка).

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

07.03.2019 Заказчиком на сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС, Официальный сайт) размещено извещение о проведении Закупки с начальной (максимальной) ценой договора в размере 25 241 861,31 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Закупки от 01.04.2019 (размещен на официальном сайте 03.04.2019) победителем было признано ООО «КМД Строй» с ценовым предложением в размере 19 853 590,00 руб с НДС.

Пунктом 20 Информационной карты установлено, что договор должен быть заключен не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В течение 5 дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной 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 торговой площадке без своей подписи проект договора

Пунктом 21 Информационной карты также установлено, что обеспечение исполнения договора предусмотрено в размере 5 % от начальной (максимальной) цены договора, НДС не облагается. Обеспечение исполнения договора может быть оформлено в виде безотзывной банковской гарантии, выданной кредитной организацией (Форма 4 «Типовая форма банковской гарантии» Части III «ОБРАЗЦЫ ФОРМ И ДОКУМЕНТОВ ДЛЯ ЗАПОЛНЕНИЯ УЧАСТНИКАМИ ЗАКУПКИ»), или внесения денежных средств на указанный Заказчиком счет. Способ обеспечения исполнения договора выбирается участником закупки самостоятельно

03.04.2019 Заказчиком был размещен на электронной торговой площадке проект договора.

Таким образом, крайний срок подписания договора со стороны общества — 23.04.2019.

В период с 03.04.2019 по 25.07.2019 Обществом договор не подписан.

24.07.2019 (размещено на Официальном сайте 25.07.2019) ООО «КМД Строй» было признано уклонившимся от заключения договора.

19.08.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим второе место в Закупке.

Вместе с тем обстоятельства о правомерности действий общества уже рассматривались Комиссией Московского УФАС России в рамках дела 1-00-939/77-19 по жалобе ООО «КМД Строй» на действия АО «Мосводоканал». Указанная жалоба признала необоснованной ввиду следующего.

18.04.2019 Общество направило Заказчику протокол разногласий с просьбой отказаться от подписания договора по обоюдному соглашению сторон.

22.04.2019 Общество разместило повторно протокол разногласий с предложением изменить существенные условия договора.

В рамках рассмотренного дела Общество указывало на тот факт, что Заказчик отказался учесть содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Комиссия установила, что что в составе размещенной Закупочной документации отсутствует обязанность Заказчика каким-либо образом

реагировать на протокол разногласий, кроме того, что в п. 47.2 Положения указано, что договор по результатам проведенной закупки заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о закупке. Изменения проекта договора после проведения закупки не допускаются.

В этой связи данные доводы Общества были признаны необоснованными, поскольку Заказчик в данном случае не нарушал требования, установленные в Закупочной Документации.

Комиссия, оценивая действия Общества, в рамках проведения настоящей проверки, отмечает следующее.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «КМД Строй», согласившись на условия проведения Закупки, подало соответствующую заявку.

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

В силу пункта 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.

При этом не подписание договора со стороны Общества на основании несогласия с положениями Закупочной документации, оценивается комиссией как недобросовестное поведение со стороны победителя Закупки в связи с неисполнением обязательств, взятых Обществом при подаче заявки на участие в процедуре.

Комиссия пришла в выводу, что ООО «КМД Строй» 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 «КМД Строй» 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 «КМД Строй» (ИНН: 3602012312, ОГРН: 1143668019824; адрес местонахождения: 397703, Воронежская обл., Бобровский р-он, п. Лушниковка, ул. Лесная, д. 26) 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.