

## АКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-11138/77-18 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

12.09.2018 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 «НПП «НИТТИН» от заключения договора с АО «Наука и инновации» (далее — Заказчик) по результатам проведения открытого запроса предложений в электронной форме на поставку вакуумной электропечи (реестровый № 31806253822) (далее — Закупка), 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 26.07.2018 поступило обращение АО «Наука и инновации» (далее — Заказчик) (вх. № 37648-ЭП/18) о проведении проверки факта уклонения ООО «НПП «НИТТИН» от заключения договора на поставку вакуумной электропечи (далее — Договор).

05.08.2016 Заказчиком размещено в Единой информационной системе в сфере закупок ([www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) Положение о закупке товаров, работ, услуг АО «Наука и инновации» (далее — Положение о закупках, Положение), действующее на момент размещения извещения о проведении запроса предложений.

19.03.2018 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении запроса предложений с начальной (максимальной) ценой договора в рамзере 12 500 000,00 руб.

Согласно извещению о проведении запроса предложений дата окончания подачи заявок — 29.03.2018, дата рассмотрения заявок — 10.04.2018, подведение итогов — 20.04.2018.

По результатам проведения закупочной процедуры на основании протокола № 180319/2484/015-5 от 20.04.2018 победителем процедуры было признано ООО «НПП «НИТТИН».

В пункте 21 Извещения установлен порядок заключения договора по результатам проведения закупочной процедуры

Установлено, что 09.06.2018 Заказчиком в адрес победителя закупки, а именно ООО «НПП «НИТТИН», был направлен проект договора № 313/1358-Д, который включал в себя исходный проект договора, прилагаемого к закупочной документации, условия исполнения договора, предложенных в заявке победителя с учетом преддоговорных переговоров.

Согласно пункту 21 Извещения 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.

Таким образом, ООО «НПП «НИТТИН» должно было направить в адрес Заказчика подписанный проект договора не позднее 14.09.2018.

Вопреки установленному Заказчиком порядку заключения договора, 19.06.2018 ООО «НПП «НИТТИН» направило в адрес Заказчика свою подписанную версию проекта договора с приложением к нему протокола разногласий.

02.07.2018 Заказчик в адрес по результатам рассмотрения протокола разногласия направил письмо в соответствии с которым ООО «НПП «НИТТИН» надлежит подписать проект договора, направленный Заказчиком без учета протокола разногласий.

Таким образом, условия договора № 313/1358-Д не были согласованы между ООО «НПП «НИТТИН» и Заказчиком.

В связи с этим обстоятельством, ООО «НПП «НИТТИН» не подписало договор, предложенный Заказчиком.

На заседании Комиссии установлено, что принципиальные разногласия касались изменения установленных Заказчиком требований в Техническом задании, а также предложения самого участника закупочной процедуры.

Комиссия отмечает, что хозяйствующий субъект, самостоятельно принявший решение участвовать в конкурентной процедуре, по итогам которой будет решен вопрос о заключении договора, принимает на себя все обязанности, связанные с соответствующим участием.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в торгах, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в торгах, ООО «НПП «НИТТИН», согласившись на условия проведения закупочной процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам которой признано победителем.

В такой конкурентной процедуре заключение договора на объявленных условиях является уже не правом лица, от которого оно может отказаться, а обязанностью, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

Более того, при заполнении заявки по установленной Заказчиком форме № 1 ООО «НПП «НИТТИН» декларировано, что договор будет заключен на условиях, соответствующих в том числе техническому предложению.

Также, при подаче заявки ООО «НПП «НИТТИН» выразило свое согласие на подписание договор в соответствии с требованиями закупочной документации и условиями, поданной ООО «НПП «НИТТИН» заявкой.

В связи с чем, ООО «НПП «НИТТИН» обязано было заключить договор на объявленных Заказчиком условиях и в соответствии с предложенным в составе заявки техническим предложением.

Из вышеизложенного представляется возможным сделать вывод о том, что договор не был заключен в установленный Заказчиком срок в результате недобросовестных действий ООО «НПП «НИТТИН».

В связи с чем, такие действия ООО «НПП «НИТТИН» можно расценивать как уклонение от заключения договора.

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.

Таким образом, в действиях ООО «НПП «НИТТИН» на этапе заключения договора наличествовало явное отклонение от правил и обычаев, а также, по сути, от требований публичного правопорядка, учитывая статус Заказчика и проведенную процедуру.

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 РФ 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 части 2 статьи 5 Закона о закупках установлено, что 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.

Комиссия пришла к выводу, что ООО «НПП «НИТТИН» 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 дела в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая ненаправление подписанного проекта договора на объявленных условиях по результатам проведения закупочной процедуры, приходит к выводу об уклонении ООО «НПП «НИТТИН» от заключения договора, что свидетельствует о наличии в действиях последнего признаков недобросовестности и является основанием для включения сведений об Обществе 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:**

Рекомендовать включить сведения об ООО «НПП «НИТТИН» (ИНН 7706760091, место нахождения: Белгородская обл., г. Белгород, ул. Макаренко, д. 27; дата регистрации — 11.01.2012) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: Заключение Московского УФАС России может быть обжаловано в порядке, установленном главой 24 Арбитражного процессуального Кодекса, в Арбитражном суде г. Москвы в течение 3 месяцев с даты его принятия.