

Волгоградская область, г. Волгоград, улица Ленинградская, 109-55, 160000

ФГУП «ГВСУ № 14»

Улица Фруктовая, дом 5 А, г. Москва, 117556

ФАС России

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

#### ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-12611/77-18 о проверке факта уклонения и необходимости включения сведений об участнике в реестр недобросовестных поставщиков

11.02.2019 г. Москва

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

рассмотрев в открытом заседании обращение ФГУП «ГВСУ № 14» о проведении проверки факта уклонения ООО «ТД Волмикс» от заключения договора при проведении запроса котировок цен в электронной форме на право заключения договора на поставку мембраны (31806721853), 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 Заказчика о проведении проверки факта уклонения Общества от заключения договора по результатам закупки.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении и в выступлении присутствовавших в заседании лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

В контексте ч. 2 ст. 5 Закона о закупках уклонение лица от заключения договора является основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Частями 1 и 2 ст. 2 названного закона предусмотрено, что документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика и содержащим требования к проведению процедур закупки (включая способы закупки) и порядок заключения и исполнения договоров, является Положение о закупке товаров, работ, услуг для нужд заказчика.

Соответственно, рассматриваемая закупка регламентируется Законом о закупках, Положением о закупках, а также документацией в совокупности.

В соответствии с условиями указанного Положения заказчиком была проведена конкурентная процедура.

Как следует из материалов дела, заказчиком в единой информационной системе опубликовано извещение о проведении запроса котировок цен в электронной форме на право заключения договора на поставку мембраны максдрейн (31806721853).

В соответствии с протоколом от 26.07.2018 заявка общества «ТД Волмикс» признана победителем закупки, с которым заказчиком принято решение о заключении договора.

ФГУП «ГВСУ № 14» по результатам проведения запроса котировок цен в электронной форме на поставку мембраны максдрейн было принято решение о заключении договора с победителем закупки ООО «ТД Волмикс».

В соответствии с п. 31 документации, заказчик в течение 5 (пяти) рабочих со дня размещения в ЕИС протокола рассмотрения и оценки заявок передает победителю запроса котировок цен или участнику запроса котировок, с которым принято решение о заключении договора, проект договора, который составляется путем включения в него условий исполнения договора, предусмотренных извещением о запросе котировок цен, и условий, предложенных таким участником запроса котировок цен в котировочной заявке.

Как пояснил заказчик на заседании Комиссии проект договора направлен им был победителю закупки 03.08.2018 на электронный адрес, указанный в котировочной заявке.

В силу п. 32 документации победитель запроса котировок цен в течение 5 (пяти) рабочих дней, с даты получения от Заказчика проекта договора, подписывает договор со своей стороны и представляет все экземпляры подписанного договора Заказчику.

Таким образом, Участник должен был подписать договор не позднее 10.08.2018.

Вместе с тем Участник в адрес Заказчика направил информационное письмо от 23.08.2018 б/н об отказе от заключения договора.

В соответствии с п. 36 документации в случае, если Победитель запроса котировок цен или Участник запроса котировок цен, с которым заключается договор, в срок, предусмотренный настоящей документацией, не представил Заказчику подписанный договор, Победитель запроса котировок цен или Участник запроса котировок цен, с которым заключается договор, признается уклонившимся от заключения договора.

На заседании Комиссии представитель общества «ТД Волмикс» пояснил, что незаключение договора в срок было обусловлено тем, что после признания обществом победителем конкурентной процедуры обществом был получен запрос о предоставлении паспорта на продукцию, в связи с чем общество обратилось к поставщику ООО «ТЕМА НОРД» в целях получения паспорта и приобретения необходимой продукции в целях исполнения обязательств перед заказчиком, однако указанное общество отказалось в предоставлении паспорта, сославшись на необходимость обращения в иную компанию - «Гидрозо Санкт-Петербург», а та в свою очередь перенаправила общество к компании ООО «Сим Строй» - субъекту, имеющему в своем распоряжении необходимый товар в целях исполнения обязательств по договору. Однако общество «Сим Строй» также не оказало никакого содействия в целях приобретения победителем ООО «ТД Волмикс» необходимого товара и документов ввиду того, что ООО «Сим Строй» также участвовало в закупке и имело намерение самостоятельно исполнять обязательства.

Также представитель ООО «ТД Волмикс» указал, что предлагал заказчику к поставке товар из иного материала, вместе с тем заказчик не согласовал возможность изменения материала. При этом на заседании Комиссии Управления представитель заказчика представил договор, заключенный с ООО «Сим Строй» от 29.08.2018, пояснив, что он не понес никаких материальных затрат или иных негативных последствий, обусловленных незаключением договора с победителем ООО «ТД Волмикс».

В то же самое время, в целях соблюдения баланса частных и публичных интересов, стабильности публичных правоотношений и общегражданских правовых принципов добросовестного осуществления и защиты гражданских прав (ч. 3 ст. 1 ГК РФ, а также в целях соблюдения принципа соразмерности допущенного нарушения применяемой мере ответственности антимонопольному органу при принятии решения о включении либо невключении сведений о хозяйствующем субъекте в реестр недобросовестных поставщиков надлежит исходить из полной и всесторонней оценки поведения упомянутого субъекта. Использованный антимонопольным органом в настоящем случае подход к оценке представленных доказательств наиболее полно соответствует балансу частных и публичных интересов (на необходимость соблюдения которого указал Конституционный Суд Российской Федерации в постановлении от 29.03.2011 № 2-П), поскольку направлен на повышенную защиту прав участника закупки как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях. Обратное же приведет к несоблюдению общегражданских правовых принципов недопустимости извлечения преимуществ из своего незаконного или недобросовестного поведения (ч. 4 ст. 1 ГК РФ), а также недопустимости злоупотребления правом (ч. 1 ст. 10 ГК РФ).

Исходя из правовой позиции Пленума Верховного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлении № 25 от 23.06.2015 «О применении судами некоторых положений раздела 1 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. По общему правилу ч. 5 ст. 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное (п. 1).

Оценивая в настоящем случае действия общества в их совокупности и взаимной связи, представляется возможным сделать вывод о том, что все они были направлены на исполнение своих обязательств перед заказчиком и заключении договора.

На основании совокупности обстоятельств дела, Комиссия Управления не усматривает оснований для вывода о необходимости включения сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с чем на основании совокупности обстоятельств дела, Комиссия Управления не усматривает в действиях общества признаков уклонения от заключения контракта.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 Комиссия,

#### ЗАКЛЮЧИЛА:

рекомендовать не включать сведения об ООО «ТД Волмикс» (ОГРН: 1173525004652, адрес: Волгоградская область, г. Волгоград, улица Ленинградская, 109-55) 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.