

1. Акционерное общество «Торговый Дом РЖД» (АО «ТД РЖД»)

ул. Нижняя Красносельская, д. 39, стр. 1, Москва, 105066

2. ООО «ТК Урал-Трейд»

пр-т Победы, д. 160, оф. 412, г. Челябинск, обл. Челябинская, 454084

3. ФАС России

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

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-12797/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

26.10.2017 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 «ТК Урал-Трейд» от заключения договора с АО «ТД РЖД» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку валов карданных для нужд АО «Калужский завод «Ремпутьмаш» (реестровый № 31705428836) (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 11.10.2017 поступило Обращение ООО «ТД РЖД» (далее — Заказчик) (вх. № 49144-ЭП/17, направленное из ФАС России (от 10.10.2017 № РП/70025/17) о проведении проверки факта уклонения ООО «ТК Урал-Трейд» (далее — Общество) от заключения договора на поставку валов карданных для нужд АО «Калужский завод «Ремпутьмаш» (реестровый № 31705428836).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, возражениях на них и в выступлениях присутствовавших в заседании представителей участвующих в деле лиц, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд Заказчика в редакции, действовавшей на момент объявления Закупки (далее — Положение о закупке), размещено в Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС, Официальный сайт) на сайте www.zakupki.gov.ru.

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен запрос котировок в электронной форме на право заключения договора поставки валов карданных для нужд АО «Калужский завод «Ремпутьмаш».

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 16.08.2017 размещено извещение о проведении Закупки. Дата рассмотрения и оценки заявок — 24.08.2017, дата подведения итогов — 25.08.2017. Начальная (максимальная) цена договора составляет 3 500 736, 00 рублей.

В соответствии с протоколом заседания экспертной группы по рассмотрению и оценке котировочных заявок, представленных для участия в запросе котировок в электронной форме № К-187/17 от 24.08.2017 победителем запроса котировок признано ООО «ТК Урал-Трейд» со стоимостью технического предложения 3 288 000, 00 руб. без учета НДС.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

Согласно пункту 6.9.9 Закупочной документации победителем признается участник, заявка которого признана лучшей по итогам проведения запроса котировок.

В соответствии с пунктом 6.9.8 Закупочной документации лучшей признается котировочная заявка, которая отвечает всем требованиям, установленным в котировочной документации, и содержит наиболее низкую цену товаров, работ, услуг. При наличии нескольких равнозначных котировочных заявок лучшей признается та, которая поступила раньше.

В соответствии с протоколом заседания Комиссии по осуществлению закупок АО «ТД РЖД» от 25.08.2017, опубликованным в ЕИС 28.08.2017, Заказчиком принято решение поручить Департаменту материально-технического обеспечения АО «ТД РЖД» в установленном документацией порядке обеспечить заключение договора с победителем запроса котировок № К-187/17 в соответствии со стоимостью технического предложения ООО «ТК Урал-Трейд».

Согласно пункту 361 Положения о закупках договор заключается заказчиком на условиях и по цене, указанных в котировочной документации и в котировочной заявке победителя или участника закупки, с которым заключается договор.

В соответствии с пунктом 4 Закупочной документации заключение, исполнение договора осуществляется в соответствии с пунктом 8 котировочной документации.

В соответствии с пунктом 8.3.2 Закупочной документации Заказчик направляет участнику запроса котировок, с которым заключается договор проект договора в течение 7 (семи) календарных дней с даты опубликования итогов запроса котировок на сайтах.

Пунктом 8.3.3 Закупочной документации установлено, что участник запроса котировок, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в котировочной документации), иные документы, если документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны договор не позднее 7 (семи) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. Участник запроса котировок, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор.

Пунктом 1.7 Закупочной документации установлено, что обеспечение исполнения договора не предусмотрено.

В соответствии с пунктом 8.3.4 Закупочной документации договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями котировочной документации согласно приложению № 9 к котировочной документации в срок, не превышающий 30 (тридцать) календарных дней с даты подведения итогов запроса котировок. Под датой подведения итогов запроса котировок в настоящем

пункте документации понимается дата опубликования информации об итогах запроса котировок на сайтах.

В соответствии с изложенными нормами Закупочной документации, определен порядок заключения договора по итогам Закупки, согласно которому Заказчику необходимо в течение 7 (семи) дней направить, а Обществу надлежало в течение 7 (семи) календарных дней с момента получения договора от Заказчика представить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны договор.

Пунктом 8.3.4 Закупочной документации установлено, что договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями котировочной документации согласно приложению № 9 к котировочной документации в срок, не превышающий 30 (тридцать) календарных дней с даты подведения итогов запроса котировок. Под датой подведения итогов запроса котировок в настоящем пункте документации понимается дата опубликования информации об итогах запроса котировок на сайтах. При этом договор не может быть заключен, ранее 10 (десяти) календарных дней с даты опубликования информации об итогах запроса котировок на сайтах. В случаях, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления заказчика, согласование с государственными и иными органами, учреждениями, а также в случаях, когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуется в антимонопольном органе либо в судебном порядке, срок заключения договора исчисляется со дня одобрения заключения договора органом управления заказчика, согласование с государственными и иными органами, учреждениями, вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Письмом от 30.08.2017 № 5371 Заказчиком в адрес Общества посредством электронной почты (30.08.2017) направлен проект договора и спецификация к договору поставки в сроки, установленные Закупочной документацией.

В связи с направлением Заказчиком проекта договора 30.08.2017, Обществу надлежало в соответствии с порядком заключения договора, установленным в пункте 8.3.3 Закупочной документации, представить заказчику подписанный со своей стороны договор в срок до 06.09.2017.

Обществом, в нарушение установленного пунктом 8.3.3 Закупочной документацией срока заключения договора, заказчику не направлен подписанный договор.

Вместе с тем, письмом от 11.09.2017 исх. № 54/17 Общество сообщило Заказчику о невозможности поставки товара в соответствии с договором, в связи с загруженностью завода-производителя (с приложением письма).

В ходе заседания Комиссии Обществом представлено письмо от завода-производителя ООО «ЛТЗ» от 29.08.2017 № 720, в соответствии с которым сообщает о невозможности поставки товара, в связи с полной загруженностью производственной линии в период с 01.09.2017 по 01.02.2018.

Исходя из представленного документа следует, что Общество располагало информацией о невозможности отгрузки товара заводом производителем до направления Заказчиком проекта договора, а также в период, отведенный на заключения договора, в соответствии с условиями Закупочной документации, при этом не предприняло никаких действий, направленных на заинтересованность в заключении договора с Заказчиком.

Данный довод Комиссии подтверждается пояснениями Общества о том, что попыток заключения договора с иными заводами предпринято не было.

Кроме того, Обществом не представлено доказательств совершения иных действий, направленных на заключение спорного договора.

Между тем, Комиссия отмечает, что гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 ГК РФ).

В этой связи 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 конкурентной процедуре, Общество, согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Закупки признано победителем.

При этом, заключение договора по итогам процедуры является уже не правом лица, от которого оно может отказаться, а обязанностью, исходя из положений статьи 5 Закона о закупках.

Между тем, Обществом не представлен Заказчику подписанный со своей стороны рассматриваемый договор ни в сроки, установленные Закупочной документацией, ни в общие сроки, отведенные на заключение 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 Российской Федерации 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.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках 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.

Как следует из материалов дела и пояснений сторон, Общество не проявило должной степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что в итоге привело к незаключению договора по результатам Закупки, а следовательно, к нарушению нормального (обычного) режима функционирования Заказчика.

Данные обстоятельства в любом случае, вне зависимости от наличия или отсутствия убытков, причиненных Заказчику, нарушают нормальный ход закупки, поскольку завершение процедуры каким-либо иным образом, кроме как заключением договора является неприемлемым, и влечет за собой вступление в данные правоотношения государственного органа.

Таким образом, учитывая, что риски, связанные с исполнением обязательств поставщика лежат на поставщике, а также учитывая явное отклонение Общества от подписания договора, Комиссия в ходе проверки сведений о необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков, оценив фактические обстоятельства в совокупности и взаимосвязи приходит к выводу о подтверждении факта уклонения ООО «Урал-Трейд» от заключения договора и наличии в действиях последнего признаков недобросовестности.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Урал-Трейд» установлен факт уклонения от заключения договора с ОАО «ТД РЖД».

2. Рекомендовать включить ООО «Урал-Трейд» (ИНН: 7448161170, КПП: 744701001, адрес местонахождения: 454084, Челябинская область, г. Челябинск, пр-т Победы, д. 160, оф. 412) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Закон о закупках включение сведений 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.

