

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4387/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

09.07.2019 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 «Московский ЛРЗ»: <...>

от ООО «АВДТрейд»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «АВДТрейд» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «Московский ЛРЗ» (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 «Московский ЛРЗ» о проведении проверки факта уклонения ООО «АВДТрейд» от заключения договора на на выполнение работ по капитальному ремонту блоков управления отоплением на вагонах электропоездов по результатам проведения аукциона (реестровый № 31907421010) (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 (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 - 16.01.2019.

16.01.2019 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 1 196 388, 00 руб.

В соответствии с протоколом проведения Аукциона от 08.02.2019 № 31907421010-02 (размещен в ЕИС — 11.02.2019) победителем было признано ООО «АВДТрейд» с ценовым предложением в размере 892 270, 90 руб. без НДС.

В соответствии с пунктом 3.25.2 Аукционной документации заказчик направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора в течение 7 (семи) календарных дней с даты размещения итогового протокола на сайтах.

11.02.2019 Заказчик направил Обществу проект договора посредством электронной почты.

Участник аукциона, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной 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 (пункт 3.25.3 Аукционной документации).

Также пунктом 6 извещения о проведении Аукциона установлено требование о внесении обеспечения исполнения договора в сумме 150 000, 00 руб.

Таким образом, обязанность Общества по подписанию договора и внесению обеспечения его исполнения должна была быть исполнена не позднее 18.02.2019.

18.02.2019 Обществом в адрес Заказчика направлен отказ от заключения договора.

28.02.2019 ООО «АВДТрейд» признано уклонившимся от заключения договора.

18.03.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим второе место по результатам Аукциона.

На заседании Комиссии представители Общества пояснили, что ООО «АВДТрейд» было вынуждено отказаться от заключения договора в связи с форс-мажорными обстоятельствами в виде производственной аварии на участке.

Также представители Общества просили Комиссию учесть следующие обстоятельства. В тексте письма, направленном 11.02.2019 в адрес ООО «АВДТрейд» содержалось указание на проект договора на мойку вагонов, что не соответствует предмету Аукциона, в связи с чем данное письмо было проигнорировано Обществом как ошибочное.

Положение направленного проекта договора, помимо прочего, не содержит порядок возвращения Заказчиком вносимого обеспечения договора.

При этом проект договора не был размещен Заказчиком на электронной площадке, что, по мнению Общества, является нарушением части 28 статьи 3.4 Закона о закупках.

Таким образом, по мнению представителей, сведения об ООО «АВДТрейд» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков в связи с отсутствием факта уклонения от заключения договора.

Комиссия оценивает заявленные доводы Общества как несостоятельные ввиду того, что в соответствии с пунктом 3.23.5 Аукционной документации договор может быть заключен только после представления победителем или участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене), единственным участником, допущенным к участию в аукционе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником), обеспечения исполнения договора.

Вместе с тем Общество не представило в материалы дела доказательства внесения обеспечения исполнения договора.

Порядок возврата обеспечения исполнения договора установлен в пункте 3.23.14 Аукционной документации: «Денежные средства, внесенные победителем ... в качестве обеспечения исполнения договора, возвращаются на счет этого участника в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты получения полного комплекта документов, предусмотренных договором, подтверждающих надлежащее исполнение обязательств по договору в том числе, накладных о поставке товаров, акта (актов) о выполнении работ, оказании услуг».

Более того, в силу статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации, подавая заявку ООО «АВДТрейд» согласилось с требованиями документации, в том числе с редакцией проекта договора, размещенного в составе такой документации, в связи с чем утверждения представителей Общества о несогласии с ее положениями расценивается Комиссией как злоупотребления правом со стороны ООО «АВДТрейд».

ООО «АВДТрейд» также не представлено доказательств наличия форс-мажорных обстоятельств, на которые оно ссылается в письме от 18.01.2019, подтверждающих объективную невозможность подписания договора в установленные сроки.

При таких обстоятельствах Комиссия отмечает, что реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «АВДТрейд», согласившись на условия проведения Аукциона, подало соответствующую заявку.

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

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 «АВДТрейд» по уклонению от заключения договора 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 договора.

Комиссия пришла к выводу, что ООО «АВДТрейд» 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 наличие в материалах дела прямого отказа ООО «АВДТрейд» от заключения договора, а также отсутствие доказательств действий, направленных на заключение такого договора, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «АВДТрейд» 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 «АВДТрейд» (ИНН: 5040152104; ОГРН: 1175027028505; адрес местонахождения: 140181, Московская область, город

Жуковский, Кооперативная улица, дом 10 корпус 3, офис №2, №3) 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.