

1.Общество с ограниченной ответственностью «ФОРМУЛА УСПЕХА»

(ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА»)

Яковоапостольский пер., д. 7, стр. 1, пом. I,
г. Москва, 10564

2. Открытое акционерное общество «Российские железные дороги»

(ОАО «РЖД»)

Басманная Нов. ул., д. 2, г. Москва, 107174

3. ФАС России

(для сведения)

Садовая-Кудринская ул., д. 11, г. Москва, 125993

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 2-19-1729/77-19 о проверке сведений необходимости включения
в реестр недобросовестных поставщиков**

19.02.2019 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...»;

членов Комиссии:

«...»;

«...»;

в присутствии представителя ОАО «РЖД»: «...» по доверенности от 03.09.2018 № 696-ДП;

в отсутствие представителя ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА», извещенного надлежащим образом о дате проведения проверки письмом Московского УФАС России от 11.02.2019 № ПО/5949/19;

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА» от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) по результатам проведения открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3584/ОАЭ-ЦДИ ЦВ/18 на право заключения договоров выполнения работ по капитальному ремонту грузоподъемного оборудования (**реестровый № 31806434272 лот № 4**) (далее — Аукцион), 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 03.10.2018 поступило Обращение ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) (вх. № 49905-ЭП/18) о проведении проверки факта уклонения ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА» от заключения договора.

28.04.2018 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении Аукциона.

В соответствии с пунктом 1.3 Аукционной документации Аукцион проводится по 4 лотам.

Лот № 1: На право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту установки домкратной УДС-160.

Лот № 2: На право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту установок домкратных УДС-160.

Лот № 3: На право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту установок домкратных УДС-160.

Лот № 4: На право заключения договора выполнения работ по капитальному ремонту комплекса подъема вагонов КПВ-160.

В соответствии с Извещением начальная (максимальная) цена Лота № 4 составляет

944 084,98 руб.

Согласно Извещению о проведении Аукциона дата окончания подачи заявок — 24.05.2018, дата вскрытия заявок — 24.05.2018; дата рассмотрения заявок — 06.06.2018; дата подведения итогов — 08.06.2018.

По результатам проведения Аукциона на основании протокола № 3584/ОАЭ-ЦДИ ЦВ/18/2 от 08.06.2018 (далее - Протокол) победителем закупочной процедуры по лоту № 4 был признан участник ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА», заявка которого в своем составе содержала ценовое предложение в размере 600 054,02 руб.

На заседании комиссии представитель Заказчика пояснил, что в связи с направлением 13.07.2018 победителем в адрес Заказчика письменного отказа от заключения договора, Заказчиком было принято решение о признании победителя уклонившимся от заключения договора.

Комиссией установлено следующее.

Согласно пункту 8.3.2 Аукционной документации Заказчик направляет участнику закупочной процедуры, с которым заключается договор, проект договора в течение 5 (Пяти) рабочих дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

Установлено, что Протокол Заказчиком размещен в системе ЕИС 08.06.2018.

Следовательно, Заказчик должен направить в адрес победителя закупочной процедуры проект договора не позднее 15.06.2018.

13.06.2018 Заказчиком в адрес победителя посредством электронной почты с электронного адреса di-GorodkovLG@nrr.rzd на электронный адрес a.rodionov@itdfos.com (указанный в заявке на участие в аукционе ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА» в качестве контактного адреса) был направлен проект договора, что подтверждается переставленным в материалы дела скриншотом.

В силу пункта 8.3.3 Аукционной документации 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 5 (Пяти) рабочих дней с даты получения проекта договора от заказчика. Участник аукциона, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор.

При таких обстоятельствах, в силу положений пункта 8.3.3 Аукционной документации, ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА» должно было предоставить обеспечение исполнения договора, а также подписанный со своей стороны проект договора не позднее 20.06.2018.

Между тем, по состоянию на 20.06.2018 от ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА» в адрес

Заказчика подписанного проекта договора, а также документов, подтверждающих внесение обеспечения исполнения договоров представлено не было.

Более того, 13.07.2018 ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА» направило в адрес Заказчика письмо № 76 о невозможности заключения договора, в связи с невозможностью исполнения обязательств по договору.

Стоит отметить, что ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА» в материалы дела не представлено доказательств, подтверждающих объективную невозможность исполнения обязательств по договору.

В силу пункта 8.3.7 Аукционной документации участник аукциона, с которым заключается договор, обязан заключить договор на условиях аукционной документации, аукционной заявки.

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.

Комиссия отмечает, что **ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА»**, подав заявку на участие в закупочной процедуре возложило на себя обязанность в случае признания **ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА»** победителем подписать договор на условиях поданной заявки и на условиях, объявленных в Аукционной документации.

Между тем, невозможность **ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА»** выполнить работы на условиях, установленных Аукционной документацией, не снимает с победителя закупочной процедуры ответственности перед Заказчиком.

При формировании предложения участнику необходимо учитывать все риски, связанные с участием в закупочной процедуре и последующим исполнением договора, что, в свою очередь, **ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА»** не предусмотрело.

Неисполнение **ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА»** условия выполнить работы на условиях Аукционной документации по вышеназванному обстоятельству не может служить основанием для отказа от исполнения обязательств, так как данное обстоятельство не является форс-мажорным, поскольку не имеет чрезвычайного характера.

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

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 «ФОРМУЛА УСПЕХА»** 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 Законом о закупках» 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 «ФОРМУЛА УСПЕХА»** 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, учитывая ненаправление подписанного проекта договора на объявленных условиях по результатам проведения закупочной процедуры, приходит к выводу об уклонении **ООО «ФОРМУЛА УСПЕХА»** 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 «ФОРМУЛА УСПЕХА»
(место нахождения: 105064, г. Москва, переулок Яковоапостольский, д. 7, стр. 1,
пом. I; дата регистрации — 25.12.2015; ОГРН 5157746213609; ИНН 7716813320) 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.**

Заместитель председателя Комиссии: «...»

члены Комиссии: «...»

«...»