

1. Общество с ограниченной ответственностью Транспортная компания «СКК-ТРАНС»»

(ООО ТК «СКК-ТРАНС»)

Вагнера ул., д. 72, г. Челябинск, 454078

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 № 2-19-12704/77-18 о проверке сведений необходимости включения
в реестр недобросовестных поставщиков**

23.10.2018 г. Москва

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

Заместителя председателя Комиссии:

«...» — заместителя начальника отдела антимонопольного контроля торгов;

членов Комиссии:

«...» — **главного специалиста-эксперта отдела административных производств;**

«...» — **специалиста 1 разряда правового отдела;**

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

в отсутствие ООО ТК «СКК-ТРАНС», извещено надлежащим образом о дате, месте и времени проведения проверки письмом Московского УФАС России от 18.10.2018 № ИГ/50224/18;

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО ТК «СКК-ТРАНС» от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) по результатам проведения запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключение договора на выполнение работ по разборке водонапорной башни водоснабжения ст. Нижне-Увельской (**реестровый № 31806539332**) (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 15.08.2018 поступило обращение ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) (вх. № 41107/18) **о проведении проверки факта** уклонения ООО ТК «СКК-ТРАНС» от заключения договора на выполнение работ по разборке водонапорной башни водоснабжения ст. Нижне-Увельской (далее — Договор).

13.04.2018 Заказчиком размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) Положение о закупке товаров, работ, услуг ОАО «РЖД» (далее — Положение о закупках, Положение), действующее на момент размещения извещения о проведении запроса котировок.

29.05.2018 в ЕИС Заказчиком размещено извещение о проведении запроса котировок с начальной (максимальной) ценой договора в размере **941 385,12** руб.

Согласно извещению о проведении запроса котировок дата окончания подачи заявок — 08.06.2018, дата рассмотрения заявок — 18.06.2018, подведение итогов — 19.06.2018.

По результатам проведения закупочной процедуры на основании протокола № 668/ЮУЖД от 19.06.2018 победителем процедуры было признано ООО ТК «СКК-ТРАНС».

В пункте 8.3.3 Закупочной документации Заказчиком установлено, что договор заключается в срок не более 20 (Двадцати) рабочих дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора. При этом договор не может быть заключен ранее 10 (Десяти) календарных дней с даты опубликования информации об итогах запроса котировок на сайтах.

На основании пункта 8.3.2 Закупочной документации победитель запроса котировок, с которым заключается договор, должен представить подписанный со своей стороны договор в течение 2 (Двух) рабочих дней со дня размещения протокола об итогах запроса котировок на ЭТЗП, а также на сайтах по адресу, указанному в пункте 4 котировочной документации.

Установлено, что протокол № 668/ЮУЖД от 19.06.2018 размещен Заказчиком в ЕИС 20.06.2018.

При таких обстоятельствах, в соответствии с пунктом 8.3.2 Закупочной документации ООО ТК «СКК-ТРАНС» должно было направить в адрес Заказчика подписанный проект договора **не позднее 22.06.2018**.

Между тем, по состоянию на 22.06.2018 в адрес Заказчика проект подписанного со стороны ООО ТК «СКК-ТРАНС» договора не поступал.

Более того, 05.07.2018 ООО ТК «СКК-ТРАНС» в адрес Заказчика направило проект договора, с отметкой об отказе в заключении данного договора.

В связи с чем, на основании протокола № 673/ЮУЖД от 24.07.2018 Заказчиком было принято решение о признании ООО ТК «СКК-ТРАНС» уклонившимся от заключения договора.

Согласно письменным пояснения ООО ТК «СКК-ТРАНС» 08.06.2018 Обществом была подана заявка на участие в закупочной процедуре. В этот же день ООО ТК «СКК-ТРАНС» было обнаружено, что поданная заявка не соответствовала требованиям Закупочной документации Заказчика, в связи с чем ООО ТК «СКК-ТРАНС» были предприняты попытки по отзыву заявки. Вместе с тем, отозвать заявку ООО ТК «СКК-ТРАНС» в предусмотренный Закупочной документацией срок не удалось.

В связи с чем, 15.06.2018 ООО ТК «СКК-ТРАНС» в адрес Заказчика направило уведомление об отзыве заявки.

Несмотря на то, что 15.06.2018 ООО ТК «СКК-ТРАНС» в адрес Заказчика было направлено уведомление об отзыве заявки от участия в закупочной процедуре, по результатам проведения запроса предложения заявка ООО ТК «СКК-ТРАНС» была признана победителем.

Вместе с тем, по мнению ООО ТК «СКК-ТРАНС», поданная Обществом заявка подлежала отклонению, следовательно, Заказчиком неправомерно ООО ТК «СКК-ТРАНС» было признано победителем. В связи с чем, ООО ТК «СКК-ТРАНС» была подана соответствующая жалоба в Челябинское УФАС России.

Комиссия отмечает, что неправомерное признание ООО ТК «СКК-ТРАНС» победителем закупочной процедуры не является предметом рассмотрения в данном случае, следовательно неправомерное определение победителя не входит в круг обстоятельств, подлежащих установлению в рамках проверки факта уклонения ООО ТК «СКК-ТРАНС» от заключения договора.

Также стоит учитывать, что ООО ТК «СКК-ТРАНС» не представлено доказательств о направлении жалобы в Челябинское УФАС России.

Между тем, Комиссия отмечает, что при подаче заявки на участие в закупочной процедуре ООО ТК «СКК-ТРАНС» удостоверило, что сделанные заявления и сведения, представленные в поданной заявке являются полными, точными и верными.

Факт соответствия заявки ООО ТК «СКК-ТРАНС» требованиям Закупочной документации также подтверждается признанием ООО ТК «СКК-ТРАНС» по результатам проведения закупочной процедуры победителем.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что заявка ООО ТК «СКК-ТРАНС» была подана в соответствии с требованиями Закупочной документации, доказательств, свидетельствующих об обратном в материалы дела не представлено.

В пункте 7.4.1 Закупочной документацией закреплено, что участник вправе изменить или отозвать поданную котировочную заявку в любое время до истечения срока подачи котировочных заявок, не утрачивая права на обеспечение.

Таким образом, документацией не предусмотрен отзыв заявки участником после истечения срока, отведенного на подачу заявок.

Между тем, ООО ТК «СКК-ТРАНС» в материалы дела не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности отзыва заявки до истечения установленного пунктом 7.4.1 Закупочной документацией срока, в том числе не представлены скриншоты, подтверждающие, что ООО ТК «СКК-ТРАНС» были предприняты своевременные попытки по отзыву заявки.

Следовательно, подав заявку на участие в закупочной процедуре ООО ТК «СКК-ТРАНС» возложило на себя обязанность в случае признания ООО ТК «СКК-ТРАНС» победителем подписать договор на условиях поданной заявки и на условиях, объявленных в Закупочной документации.

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 торгах, ООО ТК «СКК-ТРАНС», согласившись на условия проведения закупочной процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам которой признано победителем.

В такой конкурентной процедуре **заключение договора является уже не правом лица, от которого оно может отказаться, а 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.

Таким образом, в действиях ООО ТК «СКК-ТРАНС» 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 ТК «СКК-ТРАНС» 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 ТК «СКК-ТРАНС» 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 ТК «СКК-ТРАНС» (место нахождения: Челябинская обл., г. Челябинск, ул. Вагнера, д. 72, кв. 3к10; дата регистрации — 10.01.2013; ОГРН 1137449000050; **ИНН 7449111615**) 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: «...»

«...»