ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4837/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

16.07.2019 г. Москва

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

<...>

при участии представителя ОАО «РЖД» - <...>

в отсутствие представителей ООО «Региональное строительство» (извещены надлежащим образом уведомлением о переносе заседания комиссии от 09.07.2019);

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Региональное строительство» (далее также — Общество) от заключения договора с ОАО «РЖД» (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 ОАО «РЖД» о проведении проверки факта уклонения ООО «Региональное строительство» от заключения договора на выполнения работ по текущему ремонту подкрановых путей по результатам проведения аукциона (реестровый № 31807391034) (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 - 01.10.2018.

29.12.2018 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 5 143 188,00 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов Аукциона от 07.02.2019 № 31807391034-01 (размещен в ЕИС — 14.02.2019) единственная заявка подана от ООО «Региональное строительство», и Заказчиком принято решение о заключении договора.

По результатам проведения переговоров цена договора составила 5 100 00,00 руб, в том числе НДС в размере 850 000,00 руб.

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

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. Участник аукциона, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор (пункт 3.25.2 Аукционной документации).

Пунктом 6 извещения о проведении Аукциона также установлено требование об обеспечении исполнения договора в размере 15 % от НМЦД, то есть 642 898,50 руб.

18.02.2019 Заказчиком в адрес Общества был направлен проект договора.

Таким образом, крайний срок направления договора и внесения обеспечения его исполнения со стороны Общества — 25.02.2019.

В установленные сроки вышеназванные обязанности Обществом не исполнены.

26.02.2019 ООО «Региональное строительство» направило в адрес Заказчика письмо о невозможности заключения договора по результатам Аукциона.

13.03.2019 ООО «Региональное строительство» признано уклонившимся от заключения договора.

В своих письменных пояснениях Общество ссылается на то, что между ООО «Региональное строительство» и ОАО «РЖД» заключен иной договор от 20.07.2018, по которому Заказчиком не исполнена обязанность по оплате выполненных работ на сумму 8 000 000,00 руб., в связи с чем у Общества отсутствовала финансовая возможность внесения обеспечения в рамках Аукциона и существовал риск невыполнения работ по заключаемому договору.

По мнению Общества, уклонения от заключения договора не было, так как у ООО «Региональное строительство» имелось действительное намерение к его заключению, которое было явно выражено в письмах от 14.02.2019 и 21.02.2019.

При этом со стороны Общества Заказчику было предложено заключить мировое соглашение по договору от 20.07.2018, оплатить выполненные по указанному договору работы, что позволит ООО «Региональное строительство» продолжить сотрудничество между сторонами, в том числе заключить договор по результатам Аукциона.

Комиссия оценивает доводы Общества критически в связи с тем, что заключение договора по результатам закупочной процедуры не может ставиться победителем в зависимость от исполнения Заказчиком обязательств по иным договорам.

Тем более, Общество не вправе выдвигать Заказчику условия для подписания договора, так как стороны обязаны действовать в рамках правового поля и согласно положениями Аукционной документации.

Реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, ООО «Региональное строительство», 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 «Региональное строительство» 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 в выводу, что ООО «Региональное строительство» 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 ненаправление договора и обеспечения его исполнения Заказчику, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Региональное строительство» 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 «Региональное строительство» (ИНН: 6316149985; ОГРН: 1096316011417; адрес местонахождения: 443086, Самарская область, город Самара, улица Мичурина, дом 150, квартира 20) 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.