

1. ОАО «РЖД»

ул. Каланчевская, д. 16, стр. 1, Москва, 129090

2. ООО «Интеркомплекс»

ул. Карпинского, д. 10/2, г. Тверь, 170026

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-9162/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

17.08.2017 г. Москва

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

при участии в заседании:

от ОАО «РЖД»

от ООО «Интеркомплекс»

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Интеркомплекс» от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту объектов водоснабжения Великолукского территориального участка (реестровый № 31704895874), 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»,

УСТАНОВИЛА:

открытое акционерное общество «Российские железные дороги» (далее — Заказчик) 27.07.2017 обратилось в Московское УФАС России с заявлением за вх. № 35828/17 о проведении проверки факта уклонения общества с ограниченной ответственностью «Интеркомплекс» (ООО «Интеркомплекс») от заключения договора на выполнение работ по текущему ремонту объектов водоснабжения Великолукского территориального участка (реестровый № 31704895874).

В заседании представитель Заказчика доводы и требования заявления поддержал.

Представитель ООО «Интеркомплекс» возражал по заявлению.

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

Из материалов дела следует, что Положение о закупке товаров, работ, услуг Заказчика в редакции, действующей на момент объявления закупки (далее — Положение), размещено на Официальном сайте Российской Федерации в сети Интернет www.zakupki.gov.ru Единой информационной системы в сфере закупок (далее — ЕИС).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен открытый аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту объектов водоснабжения Великолукского территориального участка.

Согласно представленным материалам на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок по адресу www.zakupki.gov.ru 16.03.2017 размещено извещение о проведении Аукциона. Дата вскрытия заявок — 06.04.2017; начальная (максимальная) цена договора составляет 8 909 717,44 рублей.

В соответствии с протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме от 18.04.2017 № 1998/ОАЭ-ЦДТВ/17/2 победителем признано ООО «Интеркомплекс», с ценовым предложением 3 964 069,20 рублей.

Согласно пункту 6.6.13 Аукционной документации, победителем аукциона признается участник, предложивший наиболее низкую цену договора (цену лота), или, если при проведении аукциона цена договора (цена лота) снижена до нуля и аукцион проводится на право заключить договор, наиболее высокую цену договора (цену лота).

В соответствии с пунктом 8.3.4 Аукционной документации, договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями аукционной документации согласно приложению № 5 к аукционной документации в срок, предусмотренный постановлением Правительства Российской Федерации от

11.12.2014 № 1352 «Об особенностях участия субъектов малого и среднего предпринимательства в закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», не более 20 (двадцати) рабочих дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора, за исключением случаев, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления заказчика, а также в случаях, когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуется в антимонопольном органе либо в судебном порядке. В указанных случаях договор должен быть заключен в течение 20 (двадцати) рабочих дней со дня одобрения заключения договора органом управления заказчика, вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора. При этом договор не может быть заключен ранее 10 (десяти) календарных дней с даты опубликования информации об итогах аукциона на сайтах.

Следовательно, Заказчик обязан заключить договор по итогам Аукциона не позднее 20 рабочих дней со дня подписания итогового протокола оспариваемой закупки.

Протокол проведения открытого аукциона в электронной форме от 18.04.2017 № 1998/ОАЭ-ЦДТВ/17/2, определяющий победителя Аукциона, опубликован в ЕИС 18.04.2017.

Таким образом, рассматриваемый договор должен быть заключен до 19.05.2017.

В соответствии с пунктом 8.3.2 Аукционной документации, Заказчик направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

С учетом изложенного, Заказчику необходимо в срок до 25.04.2017 направить Обществу проект договора для его подписания.

Как следует из материалов дела, 19.04.2017 Заказчиком посредством электронной почты, 20.04.2017 путем направления письма Почтой России (почтовый идентификатор № 19500908101741) (исх. от 20.04.2017 № 1431/ОКТДТВ) в адрес победителя Аукциона — ООО «Интеркомплекс» направлен проект договора с приложениями для его подписания. 29.04.2017 указанные документы получены Обществом (почтовое уведомление о вручении Ф.119).

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 1.7 Аукционной документации, размер обеспечения исполнения договора составляет 370 000,00 рублей.

Способ обеспечения исполнения договора, указан в пункте 8.1.1 Аукционной документации (банковская гарантия или внесение денежных средств).

Пунктом 8.1.1 Аукционной документации установлено, что исполнение договора может обеспечиваться как предоставлением банковской гарантии, так и внесением денежных средств на указанный заказчиком в пункте 1.7 названной документации счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

Таким образом, Заказчиком установлено требование о предоставлении победителем Аукциона обеспечения исполнения договора (банковская гарантия или денежные средства).

Согласно пункту 8.1.3 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.

Таким образом, победителю Аукциона необходимо в срок до 10.05.2017 представить Заказчику подписанный со своей стороны проект договора и обеспечение исполнения договора (банковская гарантия или денежные средства).

Между тем, на заседании Комиссией установлено, что в ни установленные пунктом 8.3.3 Аукционной документации, ни в общие сроки заключения договора (до 19.05.2017) Обществом не представлен подписанный со своей стороны проект договора и обеспечение исполнения договора.

В соответствии с пунктом 8.1.4 Аукционной документации, если в установленные сроки не предоставлено обеспечение исполнения договора, победитель или участник, сделавший 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), такой победитель или участник признаются уклонившимися от заключения договора.

03.07.2017 Заказчиком принято решение о признании Общества уклонившимся от заключения договора (протокол № 1998/ОАЭ-ЦДТВ/17/3).

При рассмотрении Обращения Общество пояснило, что 24.04.2017 ООО «Интеркомплекс» обратилось в ПАО «Сбербанк» за выдачей банковской гарантии. Однако, 27.04.2017 указанной организацией было принято решение об отказе в выдаче требуемого документа.

05.05.2017 Общество повторно обратилось в указанный выше банк за выдачей банковской гарантии.

В соответствии с письмом ПАО «Сбербанк» (исх. от 09.08.2017 № 48/8607), по техническим причинам сроки рассмотрения вопроса о выдачи гарантии были

увеличены. 07.06.2017 Банком было принято положительное решение на предоставление документа ООО «Интеркомплекс». Между тем, банковская гарантия не была выдана Обществу в связи с тем, что Заказчик отказался от заключения договора.

Между тем, Обществом не представлено доказательств невозможности получения банковской гарантии в иных кредитных организациях, либо использования денежных средств в качестве обеспечения исполнения договора.

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, в том числе финансирование деятельности организации, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Реализуя свое право на участие в торгах, ООО «Интеркомплекс», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам отбора признано победителем.

Между тем, как было указано ранее, в установленные Аукционной документацией сроки Общество не представило в адрес Заказчика подписанный проект договора и обеспечение исполнения договора.

На заседании Комиссии ООО «Интеркомплекс» сообщило, что 23.06.2017 посредством курьерской службы ООО «Курьер Сервис Тверь» Обществом направлен в адрес Заказчика подписанный проект договора. Между тем, Обществом не представлены объективные доказательства в подтверждение совершения данных действия Обществом.

Кроме того, Организатором торгов данные действия также не были подтверждены.

Резюмируя изложенное, Комиссия приходит к выводу, что в ни в сроки, установленные пунктом 8.3.3 Аукционной документации, ни в общие сроки заключения договора, участником не был представлен подписанный со своей стороны договор в редакции, утвержденной Заказчиком, а также обеспечение исполнения 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 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.

В действиях ООО «Интеркомплекс» на этапе заключения договора наличествовало явное отклонение от правил и обычаев делового оборота, а также, по сути, от требований публичного правопорядка, учитывая статус заказчика и проведенную процедуру.

Действия участника могли привести к срыву корпоративной закупки.

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.

Комиссия считает, что ООО «Интеркомплекс» 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.

Подобные действия участника нарушают нормальный ход закупки, поскольку завершение процедуры каким-либо иным образом, кроме как заключением договора, является неприемлемым, что влечет за собой необходимость обращения Заказчика к административному органу.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Интеркомплекс» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. В действиях ООО «Интеркомплекс» установлен факт уклонения от заключения договора с ОАО «РЖД».

2. Рекомендовать включить ООО «Интеркомплекс» (ИНН: 6950003177, адрес местонахождения: ул. Карпинского, д. 10/2, г. Тверь, 170026) 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.