

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-10753/77-18 о проверке факта уклонения и необходимости включения сведений об участнике в реестр недобросовестных поставщиков

03.09.2018 г. Москва

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

при участии:

от ОАО «РЖД» – <...>. (по доверенности от 24.08.2018 № 577-ДП),

в отсутствие представителей ООО «Папирус» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 29.08.2018 № б/н),

рассмотрев обращение ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) о проведении проверки факта уклонения ООО «Папирус» (далее также - Общество) от заключения договора по результатам открытого аукциона в электронной форме на оказание услуг по уборке служебных, производственных и санитарно-гигиенических помещений и прилегающих территорий объектов Южно-Уральской дирекции тяги (Челябинский регион, Оренбургский регион, Курганский регион) (реестровый № 31806416088) (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 поступило обращение Заказчика о проведении проверки факта уклонения Общества от заключения договора по результатам Аукциона.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в обращении и в выступлении присутствовавшего в заседании представителя Заказчика, 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).

Согласно представленным материалам и информации 25.04.2018 размещено извещение о проведении Аукциона. Дата окончания подачи заявок - 17.05.2018.

В соответствии с протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме № 3311/ОАЭ-ЦТ/18/2 от 29.05.2018 (далее - Протокол) победителем признано ООО

«Папирус», снизившее цену на 37,5% по первому лоту и 65% по второму (по сравнению с начальной максимальной ценой).

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

Итоговый Протокол, определяющий в настоящем случае победителя Аукциона, размещен в ЕИС 30.05.2018.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

С учетом изложенного, Заказчику необходимо в срок до 04.06.2018 (включительно) направить в адрес победителя Аукциона проект договора для его подписания.

Заказчик письмом от 30.05.2018 № ИСХ-2710/Ю-УРТ направил посредством электронной почты на адрес Общества, указанный в заявке, проект договора.

В ответ Общество направлено в адрес Заказчика письмо от 30.05.2018 № 24/05, согласно которому Общество отказывается от заключения договора в связи с человеческой ошибкой менеджера и предложении последним слишком низкой цены при проведении Аукциона.

Однако в подтверждение своих доводов Общество не представило ни в адрес Заказчика, ни на заседание Комиссии подтверждающих документов и материалов.

Таким образом, Общество отказалось заключить договор на условиях, предложенных в своей заявке.

Вместе с тем, 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, а также все риски, связанные с неисполнением таких обязательств.

При этом Комиссия учитывает, что все организационно-правовые мероприятия, связанные с участием в аукционе, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Комиссия отмечает, что в соответствии с гражданским законодательством (статьи 402, 1068 ГК РФ) юридическое лицо несет ответственность за действия своих работников, поскольку все действия юридического лица опосредованы и выражаются в действиях тех физических лиц, которые в силу закона, трудового договора, учредительных документов представляют это лицо в отношениях с третьими лицами и выступают от его имени, принимают решения и осуществляют

управление, все действия работника юридического лица рассматриваются как действия этого лица. Кроме того, правильный подбор и расстановка кадров, допуск к полномочиям, контроль за деятельностью работника - все это является проявлением разумной осмотрительности лица, направленной на обеспечение его деятельности.

Кроме того, реализуя свое право на участие в Аукционе, ООО «Папирус», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Аукциона 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 Российской Федерации 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 «Папирус» 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.

ООО «Папирус» было осведомлено о наличии подобного порядка.

07.06.2018 Заказчиком составлен протокол № 32/Т признания Общества уклонившимся от заключения договора.

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, исходя из конкретных обстоятельств проведения Аукциона, оценивает доказательства, представленные в материалы дела, из которых следует, что действия Общества имеют недобросовестный характер.

Комиссия считает, что Общество 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 Общества 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 «Папирус» (ИНН:7448208163, адрес: ул. 2-й Западный проезд, д. 4, оф. 32/1, г. Челябинск, 454008) 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.