

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «СпецМеханизация» от заключения договора с ОАО «РЖД» при проведении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 9547/ОАЭ-ЦДИ ЦВ/17 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту подъемно-транспортного оборудования (реестровый № 31705579337) (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:

27.12.2017 в Московское УФАС России поступило обращение открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее — Заказчик, ОАО «РЖД») (вх. № 200064/17) о проведении проверки факта уклонения ООО «СпецМеханизация» от заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту подъемно-транспортного оборудования.

В заседании представитель Заказчика доводы и требования заявления поддержал.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них и в выступлении присутствовавших в заседании представителей ОАО «РЖД», 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](http://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 № 9547/ОАЭ-ЦДИ ЦВ/17 на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту подъемно-транспортного оборудования (реестровый № 31705579337).

Согласно представленным материалам и информации, 29.09.2017 в ЕИС размещено извещение о проведении Аукциона. Дата подведения итогов — 10.11.2017; начальная (максимальная) цена договора составляет 6 097 701,08 (Шесть миллионов девяносто семь тысяч семьсот один) руб. 08 коп. без учета НДС, 7 195 287,27 (Семь миллионов сто девяносто пять тысяч двести восемьдесят семь) руб. 27 коп. с учетом НДС.

В соответствии с протоколом от 28.11.2017 № 9547/ОАЭ-ЦДИ ЦВ/17/2, победителем Аукциона признан участник ООО «СпецМеханизация» (ИНН: 3662211739), предложившее наименьшую цену: 1 219 540,22 руб. (один

миллион двести девятнадцать тысяч пятьсот сорок) рублей (двадцать две) копейки без учета НДС. Таким образом, снижение составило 80%.

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.

Поскольку итоговый протокол опубликован в ЕИС 29.11.2017, Заказчику необходимо было в срок до 07.12.2017 направить в адрес ООО «СпецМеханизация» проект договора для его подписания.

Как следует из материалов дела, 01.12.2018 Заказчиком в адрес победителя Закупки — ООО «СпецМеханизация» по адресу электронной почты, указанной в заявке на участие в Закупке [sptmvr@yandex.ru](mailto:sptmvr@yandex.ru) направлен проект договора для подписания, а также письмо о необходимости предоставления обеспечения исполнения договора в сумме, превышающей установленную в документации в 1,5 раза.

В соответствии с пунктами 1.5, 8.3.3 Аукционной документации участник аукциона, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора в размере, превышающем размер, установленный в пункте 1.7 аукционной документации в 1,5 раза, но не менее чем размер аванса (если проектом договора предусмотрена выплата аванса). В случае если при проведении аукциона применяется данная мера, участник обязан предоставить обеспечение в указанном в данном пункте размере. В случае непредоставления обеспечения в установленном настоящим пунктом размере участник считается уклонившимся от заключения договора. Обеспечение должно быть предоставлено в форме и порядке, установленном пунктами 1.7, 8.1 Аукционной документации.

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

Размер обеспечения исполнения договора составляет 182 931,04 (Сто восемьдесят две тысячи девятьсот тридцать один) руб. 04 коп.

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

Таким образом, победителю Аукциона необходимо в срок до 08.12.2017 представить Заказчику подписанный со своей стороны проект договора, обеспечение исполнения договора.

Между тем, при рассмотрении настоящего Обращения, представитель Заказчика сообщил, что в указанные выше сроки Общество не представило Заказчику подписанный проект договора, обеспечение исполнения договора, а также требуемые Аукционной документацией документы.

Кроме того, 04.12.2017 ООО «СпецМеханизация» представило письмо №ИСХ-40 об отказе от заключения договора по итогам проведенной Закупки без указания

причины невозможности исполнения обязательств по договору.

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 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.

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 закупочной процедуре, ООО «СпецМеханизация», согласившись на условия проведения Закупки, подало соответствующую заявку.

Также ООО «СпецМеханизация» не представлено объективных документальных подтверждений невозможности исполнения обязательств по договору.

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.

В действиях ООО «СпецМеханизация» 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.

Комиссия Управления пришла в выводу, что ООО «СпецМеханизация» 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 исполнения договора Заказчику приходит к выводу, что факт уклонения ООО «СпецМеханизация» 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 «СпецМеханизация» установлен факт уклонения от заключения договора с ОАО «РЖД».

2. Рекомендовать включить ООО «СпецМеханизация» (ИНН: 3662211739, ОГРН 1143668062185, ОКПО 31277451, адрес местонахождения: 394026, г. Воронеж, Московский проспект, д. 6, оф. 2) 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.