

1. ОАО «РЖД»

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

2. ООО «СпецМеханизация»

Московский пр-т, д. 6, оф. 2,
г. Воронеж, 394026

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 2-19-1615/77-18 о проверке сведений необходимости включения в
реестр недобросовестных поставщиков**

08.02.2018 г. Москва

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

председателя Комиссии:

*** - заместителя руководителя Московского УФАС России,

членов Комиссии:

*** - начальника административного отдела,

*** - специалиста 1 разряда отдела кадров, государственной службы и делопроизводства,

в присутствии:

от ОАО «РЖД»: *** (по доверенности от 28.08.2015 № 753-ДП),

в отсутствие:

ООО «СпецМеханизация» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 05.02.2018 № ИГ/5564/18),

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «СпецМеханизация» (далее также Общество) от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по обслуживанию и ремонту экологически чистых туалетных комплексов подвижного состава (реестровый № 31705576139) (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:

21.12.2017 в Московское УФАС России поступило обращение Заказчика (вх. № 19626/17) о проведении проверки факта уклонения ООО «СпецМеханизация» от заключения договора на выполнение работ по обслуживанию и ремонту экологически чистых туалетных комплексов подвижного состава.

На заседании представитель Заказчика доводы и требования Обращения поддержал.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, изучив материалы дела, Комиссия пришла к следующим выводам.

Положение о закупке товаров, работ, услуг ОАО «РЖД» (далее - Положение о закупках, Положение) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) 29.09.2017.

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведена Закупка.

Согласно представленным материалам и информации в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - Официальный сайт, ЕИС)

29.09.2017 размещена Закупочная документация. Подведение итогов - 23.11.2017. Начальная (максимальная) цена договора: 23 864 505,92 руб.

В соответствии с протоколом проведения открытого аукциона в электронной форме № 9517/ОАЭ-ЦДМВ/17/2 от 23.11.2017 победителем процедуры признано ООО «СпецМеханизация» с ценовым предложением 5 056 039,39 руб.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 8.3.2 Закупочной документации, Заказчик направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора в течение 7 (семи) календарных дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

Согласно пункту 8.3.3 Закупочной 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 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.

В соответствии с пунктом 8.3.4 Закупочной документации, договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями аукционной документации согласно приложению № 9 к аукционной документации в срок, не превышающий 30 (тридцати) календарных дней с даты проведения аукциона. Под датой проведения аукциона в настоящем пункте документации понимается дата опубликования информации об итогах аукциона на сайтах. При этом договор не может быть заключен ранее 10 (десяти) календарных дней с даты опубликования информации об итогах аукциона на сайтах.

Согласно пункту 8.3.5 Закупочной документации, в случае если победитель аукциона уклоняется от подписания договора в установленные сроки, договор может быть заключен с участником, аукционной заявке которого присвоен второй номер.

23.11.2017 Заказчиком составлен и опубликован в ЕИС протокол, согласно которому Заказчиком принято решение о заключении договора с Обществом.

Исходя из заявления Заказчика следует, что проект договора Заказчиком направлен победителю аукциона в установленный аукционной документацией срок по электронной почте 23.11.2017 на адрес, указанный в заявке. Также проект договора направлен 24.11.2017 курьерской службой «Даймэкс».

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.

Следовательно, договор по результатам Закупки должен быть заключен в срок до 01.12.2017 включительно.

Вместе с тем, из заявления Заказчика следует, что соответствующий договор в установленный срок Обществом направлен не был.

ООО «СпецМеханизация» на заседание Комиссии представителя не направило, каких-либо доказательств направления Заказчику писем или документов, подтверждающих объективную невозможность заключения договоров в требуемые сроки, Обществом не представлено.

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.

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 «СпецМеханизация» 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 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 договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

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.

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

2. Рекомендовать включить ООО «СпецМеханизация» (ИНН: 3662211739, КПП: 366201001, ОГРН 1143668062185, адрес местонахождения: г. Воронеж, Московский проспект, д. 6, офис 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.

Председатель Комиссии: ***

Члены Комиссии: ***
