

1. Акционерное общество «Московский локомотиворемонтный завод»
(АО «Московский ЛРЗ»)
ш. Перовское, д. 43, Москва, 111398

2. ООО «ТД Искра»

ул. Большая Почтовая, д. 26В, стр. 2, Москва, 105082

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-12383/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

12.10.2017 г. Москва

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

при участии в заседании:

от АО «Московский ЛРЗ»

от ООО «ТД Искра»

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «ТД Искра» от заключения договора с АО «Московский ЛРЗ» при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора поставки лесопиломатериалов (реестровый № 31705358023, лот № 1), 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:

акционерное общество «Московский локомотиворемонтный завод» (далее — АО

«Московский ЛРЗ», Заказчик) 04.10.2017 обратилось в Московское УФАС России с заявлением за вх. № 47684/17 о проведении проверки факта уклонения общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом ИСКРА» (далее — ООО «ТД ИСКРА», Общество) от заключения договора поставки лесопиломатериалов (реестровый № 31705358023, лот № 1) (далее — Аукцион).

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

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 в электронной форме на право заключения договора поставки лесопиломатериалов.

Согласно представленным материалам и информации 25.07.2017 размещено извещение о проведении Аукциона. Дата окончания подачи заявок — 15.08.2017, дата рассмотрения заявок — 22.08.2017; начальная (максимальная) цена договора составляет 784 500,18 рублей.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6.10.2 Аукционной документации, аукцион (в том числе в части отдельных лотов) признается несостоявшимся, если на участие в аукционе (в том числе в части отдельных лотов) подана одна аукционная заявка.

Согласно пункту 6.10.3 Аукционной документации, если аукцион (в том числе в части отдельных лотов) признан несостоявшимся вследствие поступления аукционной заявки от одного участника закупки, с таким участником при условии, что он будет допущен к участию в аукционе (в том числе в части отдельных лотов) и его аукционная заявка соответствует требованиям, изложенным в аукционной документации, а также с единственным допущенным к аукциону (в том числе в части отдельных лотов) участником, с участником, который один явился на аукцион (в том числе в части отдельных лотов), может быть заключен договор в порядке, установленном нормативными документами заказчика.

Цена заключаемого договора не может быть выше начальной (максимальной) цены договора (цены лота).

Исходя из протокола рассмотрения аукционной заявки, представленной для участия в открытом аукционе от 22.08.2017 № 203/ОАЭ-МЛРЗ/2017/2 ввиду наличия единственной поданной заявки, процедура по лоту № 1 признана несостоявшейся. Заказчиком принято решение заключить договор с единственным участником ООО «Торговый Дом ИСКРА» в установленном документацией порядке.

Согласно пункту 8.3.2 Аукционной документации, заказчик направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора в течение 7 (семи) календарных дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

Протокол рассмотрения аукционной заявки, представленной для участия в открытом аукционе от 22.08.2017 № 203/ОАЭ-МЛРЗ/2017/2, в соответствии с

которым Заказчиком принято решение о заключении договора по итогам проведения Аукциона, размещен в ЕИС 23.08.2017.

Таким образом, Общество начиная с 23.08.2017 было осведомлено о решении Заказчика относительно заключения договора по итогам Аукциона.

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 30.08.2017 (включительно) направить в адрес победителя Закупки проект договора для его подписания в сроки, установленные Аукционной документацией.

На заседании Комиссией установлено, что 24.08.2017, в сроки, установленные Аукционной документацией, Заказчиком посредством электронной почты (указание на которую содержится в заявке ООО «ТД ИСКРА») в адрес Общества направлен проект договора. В подтверждение данного обстоятельства представителем Заказчика представлен на обозрение Комиссии личный кабинет электронной почты, свидетельствующий об отправлении 24.08.2017 в адрес Общества документа, содержащего, в том числе проект договора (в материалы дела представлен скриншот с электронной почты).

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 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.

Требование относительно предоставления победителем Аукциона обеспечения исполнения договора в Аукционной документации не предусмотрено.

С учетом изложенного, Обществу необходимо было в срок до 31.08.2017 представить в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора.

На заседании Комиссии Общество возразило относительно факта направления Заказчиком проекта договора в адрес ООО «ТД ИСКРА». Как указывает Общество, в полученном 24.08.2017 письме от Заказчика вместо проекта договора была приложена Аукционная документация.

Между тем, как было указано ранее, при обозрении Комиссией личного кабинета электронной почты установлено, что 24.08.2017 в адрес Общества был направлен документ, содержащий, в том числе проект договора.

При этом, доказательств обратного Комиссии не представлено, как и не представлено доказательств получения 24.08.2017 от Заказчика Аукционной документации, а не проекта договора.

13.09.2017 Заказчиком повторно направлен в адрес Общества проект договора для его подписания.

Помимо изложенного, Общество также отмечает наличие технического сбоя в работе электронной почты Общества (поломка сервера). Так, в период с 12.09.2017 по 18.09.2017 сервер находился в ремонте, что подтверждается Актом приема-передачи от 12.09.2017. Данное обстоятельство, как отметил представитель Общества, воспрепятствовало заключению договора.

Между тем, каким конкретно образом данное обстоятельство привело к невозможности заключения договора представитель Общества на заседании Комиссии не сообщил.

Как отметил представитель Общества, ООО «ТД ИСКРА» были предприняты действия (телефонный звонок) по извещению Заказчика о ненаправлении в адрес Общества проекта договора. Между тем, какие-либо доказательства, свидетельствующие о проявлении заинтересованности Общества в получении проекта договора (в том числе взаимодействия с Заказчиком), в материалах дела отсутствуют.

В силу пункта 8.3.3 Аукционной документации, Общества необходимо было в срок до 31.08.2017 представить в адрес Заказчика подписанный проект договора.

Объективных доказательств невозможности выполнения требуемых Аукционной документацией действий по заключению договора в период с 24.08.2017 по 31.08.2017 Обществом не представлено.

Вместе с тем, гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — 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, являются сопутствующими предпринимательской деятельности рисками, которые относятся на лицо, изъявившее желание получить доступ к конкурентной процедуре.

Кроме того, реализуя свое право на участие в торгах, ООО «ТД ИСКРА», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Аукциона с данным участником принято решение о заключении договора.

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.

Согласно пункту 8.3.4 Аукционной документации, договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями аукционной документации согласно приложению № 7 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. В случаях, когда в соответствии с законодательством Российской Федерации для заключения договора необходимо его одобрение органом управления заказчика, согласование с государственными или иными органами, учреждениями, а также в случаях, когда действия (бездействие) заказчика при осуществлении закупки обжалуется в антимонопольном органе либо в судебном порядке, срок заключения договора исчисляется со дня одобрения заключения договора органом управления заказчика, согласования государственными или иными органами, учреждениями, вступления в силу решения антимонопольного органа или судебного акта, предусматривающего заключение договора.

Таким образом, рассматриваемый договор подлежал заключению до 21.09.2017.

Между тем, ни в сроки, установленные пунктом 8.3.3 Аукционной документации, ни в общие сроки заключения договора, Обществом не был представлен Заказчику подписанный со своей стороны договор.

Помимо изложенного, на заседании Комиссии Обществом не представлены объективные доказательства невозможности подписания проекта договора, представленного в составе Аукционной документации, использования иной (временной) электронной почты для взаимодействия с Заказчиком, а также уведомления Заказчика о наличии технического сбоя в работе сервера.

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 «ТД ИСКРА» 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 «ТД ИСКРА» 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 «ТД ИСКРА» 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 «ТД ИСКРА» установлен факт уклонения от заключения договора с АО «Московский ЛРЗ».

1.

2. Рекомендовать включить ООО «ТД ИСКРА» (ИНН: 7839304098, адрес местонахождения: 125167, г. Москва, аллея Нарышкинская, д. 5, стр. 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.