

1. Акционерное общество «Федеральная пассажирская компания (АО «ФПК»)

ул. Маши Порываевой, д. 34, Москва, 107078

2. ООО «Сибстройрембыт»

ул. 2-я Линия, д. 177, корп. 3, г. Омск, 644046

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-11767/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

05.10.2017 г. Москва

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

при участии в заседании представителя АО «ФПК»

в отсутствие ООО «Сибстройрембыт» (уведомлено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 22.09.2017 № ИШ/48537/17, а также уведомлением о переносе заседания Комиссии от 28.09.2017 № б/н; представлены письменные пояснения от 27.09.2017 № 46627-ЭП/17),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Сибстройрембыт» от заключения договора с АО «ФПК» при проведении открытого конкурса в электронной форме на право заключения договоров на выполнение работ по капитальному ремонту производственных объектов филиалов АО «ФПК» (реестровый № 31705148413 лот № 11), 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 «Федеральная пассажирская компания» (далее — АО «ФПК», Заказчик) 19.09.2017 обратилось в Московское УФАС России с Обращением за вх. № 45291/17 о проведении проверки факта уклонения общества с ограниченной ответственностью «Сибстройрембыт» (далее — ООО «Сибстройрембыт», Общество) от заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту производственных объектов филиалов АО «ФПК» (реестровый № 31705148413, лот № 11) (далее — Закупка).

Проверив обоснованность доводов, приведенных в Обращении, возражения 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 для нужд АО «ФПК» 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 конкурс в электронной форме на право заключения договора на выполнение работ по капитальному ремонту производственных объектов филиалов АО «ФПК».

Исходя из извещения о проведении Конкурса, участниками закупки могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

Согласно представленным материалам и информации 24.05.2017 размещено извещение о проведении Конкурса. Дата подведения итогов — 04.07.2017; начальная (максимальная) цена договора по лоту № 11 составляет 2 242 000,00 рублей.

В соответствии с протоколом заседания комиссии по осуществлению закупок АО «ФПК» от 04.07.2017 № 92 победителем Конкурса признано ООО «Сибстройрембыт» с ценовым предложением — 1 452 500,00 рублей без учета НДС / 1 713 950,00 рублей с учетом НДС в размере 18%.

Согласно пункту 7.9.14 Конкурсной документации, победителем признается участник, заявке которого присвоено наибольшее количество баллов по итогам оценки и, соответственно, первый порядковый номер.

В соответствии с пунктом 9.3.2 Конкурсной документации, заказчик направляет участнику конкурса, с которым заключается договор проект договора в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты опубликования итогов конкурса на сайтах.

Участник конкурса, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в конкурсной 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 конкурса, с которым

заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор (пункт 9.3.3 Конкурсной документации).

На заседании Комиссией установлено, что 19.07.2017 Заказчиком посредством электронной почты в адрес Общества направлен проект договора для его подписания, что подтверждается представленным Заказчиком скриншотом.

Между тем, как следует из материалов дела, Обществом в адрес Заказчика представлено письмо об отказе от заключения спорного договора (исх. от 24.07.2017 № 237), в связи с несоответствием характеристик оконных изделий ПВХ, предлагаемых ООО «Сибстройрембыт», требованиям Заказчика.

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 «Сибстройрембыт», согласившись на условия проведения процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам Конкурса 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.

Согласно пункту 9.3.4 Конкурсной документации, договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями конкурсной документации согласно приложению № 6 к Конкурсной 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 конкурса на сайтах.

Протокол заседания комиссии по осуществлению закупок АО «ФПК» от 04.07.2017 № 92 об определении победителя Конкурса (лот № 11), опубликован в ЕИС 07.07.2017.

Согласно статье 191 ГК РФ, течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

С учетом изложенного, рассматриваемый договор подлежит заключению в срок до 04.08.2017.

Между тем, как сообщил Заказчик, ни в сроки, установленные пунктом 9.3.3 Конкурсной документации, ни в общие сроки заключения договора, Обществом не был представлен Заказчику подписанный со своей стороны договор.

Доказательств обратного Комиссии не представлено.

В соответствии с письмом Общества (исх. от 27.09.2017 № 311), представленном Обществом в адрес Управления следует, что отказ ООО «Сибстройрембыт» от заключения рассматриваемого договора обусловлен наличием угроз в отношении директора названного общества и его сотрудников от конкурирующей организации, непрерывного давления, оказываемого со стороны данной организации, а также устного «совета» представителя Заказчика «не связываться» с указанными лицами.

Вместе с тем, Обществом не представлены какие-либо объективные доказательства наличия указанных выше обстоятельств.

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 «Сибстройрембыт» 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 пунктом 267 Положения о закупках, если победитель открытого конкурса уклонился от подписания договора либо не предоставил в

установленные конкурсной документацией сроки надлежащего обеспечения исполнения договора, он признается уклонившимся от заключения договора. В этом случае заказчик вправе заключить договор с участником, конкурсной заявке которого присвоен второй номер.

Согласно пункту 9.3.5 Конкурсной документации, в случае если победитель конкурса уклоняется от подписания договора в установленные сроки, договор может быть заключен с участником, конкурсной заявке которого присвоен второй номер.

ООО «Сибстройрембыт» было осведомлено о наличии подобного порядка.

08.08.2017 составлен протокол заседания комиссии по осуществлению закупок АО «ФПК» № 114 в соответствии с которым Заказчиком принято решение о заключении договора с участником, конкурсной заявке которого по итогам оценки заявок присвоен второй порядковый номер <...> в связи с уклонением от заключения договора победителя конкурса – ООО «Сибстройрембыт».

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 «Сибстройрембыт» 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 «Сибстройрембыт» 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 «Сибстройрембыт» установлен факт уклонения от заключения договора с АО «ФПК».

2. Рекомендовать включить ООО «Новая энергия» (ИНН: 5501061211, адрес местонахождения: 644077, г. Омск, пр-кт Мира, д. 86а, кв. 32) 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.