

1. ОАО «РЖД»

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

2. ООО «Магистраль-ЮГ»

ул. Мадояна, д. 94/90, оф. 2,
г. Ростов-на-Дону, обл. Ростовская, 344000

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-12104/77-17 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)

в присутствии представителя ОАО «РЖД»

в отсутствие представителя ООО «Магистраль-ЮГ» (уведомлен надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 02.10.2017 № ИШ/50089/17, а также уведомлением о переносе заседания Комиссии от 05.10.2017 № б/н),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Магистраль-ЮГ» (далее — Общество) от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов к печатающей технике для Административно-хозяйственного центра – структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» и подразделений находящихся на финансово-хозяйственном обеспечении Центра (реестровый № 31705331561) (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:

27.09.2017 в Московское УФАС России поступило обращение открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее — Заказчик) (вх. № 46513-ЭП/17), направленное из ФАС России (исх. от 26.09.2017 № РП/66336/17), о проведении проверки факта уклонения ООО «Магистраль-ЮГ» от заключения договора на поставку расходных материалов к печатающей технике для Административно-хозяйственного центра – структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» и подразделений находящихся на финансово-хозяйственном обеспечении Центра.

В заседании представитель Заказчика доводы и требования заявления поддержал.

Проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях 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 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 запрос котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов к печатающей технике для Административно-хозяйственного центра – структурного подразделения Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» и подразделений находящихся на финансово-хозяйственном обеспечении Центра.

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС, 17.07.2017 размещено извещение о проведении Закупки и Котировочная документация. Дата подведения итогов — 10.08.2017; начальная (максимальная) цена договора составляет 1 505 982,87 рублей.

Исходя из протокола подведения итогов от 10.08.2017 № 1594/ЗКТЭ-С-КАВ/17/3 победителем Закупки признано ООО «Магистраль-ЮГ» с ценовым предложением 898 000,00 рублей (с учетом НДС).

Согласно пункту 6.7.4 Котировочной документации, победителем признается участник, заявка которого отвечает всем требованиям, установленным в котировочной документации, и содержит наиболее низкую цену товаров, работ, услуг.

В соответствии с пунктом 8.3.2 Котировочной документации заказчик направляет

участнику запроса котировок, с которым заключается договор проект договора в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты опубликования итогов запроса котировок на сайтах.

Участник запроса котировок, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в котировочной 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 запроса котировок, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор (пункт 8.3.3 Котировочной документации).

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

В соответствии с пунктом 8.1.2 Котировочной документации, размер обеспечения исполнения договора установлен в пункте 1.7 Котировочной документации. Участник вправе выбрать способ обеспечения исполнения договора из указанных в пункте 8.1.1 Котировочной документации. Предоставление обеспечения иным, не указанным в пункте 8.1.1 названной документации, способом не допускается.

Пунктом 1.7 Котировочной документации установлено, что обеспечение исполнения договора может быть представлено в форме банковской гарантии или путем внесения денежных средств. Размер обеспечения исполнения договора составляет 5% — 63 812,83 рублей.

В соответствии с пунктом 8.2.1 Котировочной документации, до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам запроса котировок, представляет сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. В случае непредставления указанных сведений и документов, победитель, иной участник с которым заключается договор, считается уклонившимся от заключения договора.

В связи с изложенным, в целях заключения договора по итогам проведения Закупки победителю процедуры необходимо в срок, предусмотренный пунктом 8.3.3 Котировочной документации представить Заказчику подписанный со своей стороны проект договора, обеспечение исполнения договора в виде банковской гарантии или платежного поручения, подтверждающего факт перечисления денежных средств, документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор, а также сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров.

Протокол о признании Общества победителем Закупки размещен в ЕИС 10.08.2017.

На заседании Комиссией установлено, что 18.08.2017 Заказчиком в адрес (место нахождения) Общества направлено письмо (идентификатор почтового отправления № 34401913129777) о необходимости предоставления обеспечения договора с приложением проекта договора для его подписания в двух

экземплярах.

Доказательств обратного Комиссии не представлено (представитель Общества на заседание Комиссии не явился (05.10.2017; 12.10.2017), письменных пояснений в адрес Управления не направил).

Исходя из отчета почтового отправления с сайта «Почта России» по адресу www.pochta.ru/tracking (далее — Отчет отправления) установлено, что 22.08.2017 письмо прибыло в место вручения.

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, Обществу необходимо было в срок до 29.08.2017 представить Заказчику подписанный со своей стороны проект договора, обеспечение исполнения договора (в виде банковской гарантии или платежного поручения), документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор, а также сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров.

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 Котировочной документацией документы.

При этом, представитель Общества на заседание Комиссии не явился, доказательств обратного не представил.

В соответствии с Отчетом отправления указанного выше письма, 23.09.2017 данное письмо выслано обратно отправителю в связи с истечением срока хранения.

Как следует из представленных в материалы дела документов, 29.08.2017 Заказчиком повторно направлено письмо с описью вложения о необходимости подписания проекта договора и предоставлении обеспечения исполнения договора (почтовый идентификатор № 34401914034131). По данным сайта «Почта России», 31.08.2017 письмо прибыло в место вручения.

Между тем, по состоянию на момент рассмотрения Обращения указанное письмо Обществом не получено (сведения о таковом в Отчете отправления отсутствуют, а доказательств обратного в материалы дела не представлено).

Комиссия отмечает, что действия Общества по неполучению корреспонденции по адресу местонахождения оцениваются антимонопольным органом критически.

Согласно пункту 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 № 61 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица», при разрешении споров, связанных с достоверностью адреса юридического лица, следует учитывать, что в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно

действующего исполнительного органа юридического лица — иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в едином государственном реестре юридических лиц для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 ГК РФ).

Содержащиеся в Едином государственном реестре сведения являются открытыми, общедоступными и считаются достоверными до внесения в них соответствующих изменений.

Следовательно, указание юридическим лицом в качестве своего места нахождения определенного адреса предполагает, что только по этому адресу будет направляться вся предназначенная ему почтовая корреспонденция. Именно юридическое лицо обязано обеспечить в месте своего нахождения порядок по надлежащему получению и регистрации поступающей корреспонденции. Не предприняв эти действия, и не проявив ту степень заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась, юридическое лицо несет риск наступления неблагоприятных последствий.

Как сообщил Заказчик, в ответ на указанное выше письмо Общество также не представило подписанный проект договора, обеспечение исполнения договора, а также иные требуемые документы.

Комиссия указывает, что 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.

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 «Магистраль-Юг», согласившись на условия проведения Закупки, подало соответствующую заявку, по итогам процедуры признано победителем.

Соответствующая информация является открытой и публикуется Заказчиком в ЕИС.

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 Котировочной документации, договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями котировочной документации согласно приложению № 5 к котировочной 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 запроса котировок на сайтах.

Договор может быть заключен только после предоставления победителем или участником, предложившим в котировочной заявке цену, такую же, как и победитель, или участником закупки, предложение о цене договора (цене лота) которого содержит лучшие условия по цене договора (цене лота), следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий (в случае если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, предложившим в котировочной заявке цену, такую же, как и победитель, или участником закупки, предложение о цене договора (цене лота) которого содержит лучшие условия по цене договора (цене лота), следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий), единственным участником, допущенным к участию в запросе котировок (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником), обеспечения исполнения договора (пункт 8.1.3 Котировочной документации).

Протокол подведения итогов от 10.08.2017 № 1594/ЗКТЭ-С-КАВ/17/3, определяющий победителя Закупки опубликован в ЕИС 10.08.2017.

Таким образом, учитывая положения статьи 191 ГК РФ, спорный договор подлежит заключению в срок до 07.09.2017.

Вместе с тем, на заседании Комиссии представитель Заказчика сообщил, что ни в сроки, установленные пунктом 8.3.3 Котировочной документации, ни в общие сроки заключения договора, участником не был представлен подписанный со своей стороны спорный договор, обеспечение исполнения договора, а также иные требуемые документы.

Кроме того, Общество на заседание Комиссии не явилось (05.10.2017, 12.10.2017), письменные пояснения по существу Обращения Заказчика не направило,

заинтересованность в заключении спорного договора не проявило, в том числе не подтвердило совершение действий по заключению договора, предусмотренных Закупочной документацией.

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 «Магистраль-Юг» 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.

Согласно пункту 8.1.4 Котировочной документации, если в установленные сроки не представлено обеспечение исполнения договора, победитель или участник, предложивший в котировочной заявке цену, такую же, как и победитель, или участник закупки, предложение о цене договора (цене лота) которого содержит лучшие условия по цене договора (цене лота), следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий (в случае, если победитель признан уклонившимся от заключения договора и принято решение о его заключении с участником, предложившим в котировочной заявке цену такую же, как и победитель, или участником закупки, предложение о цене договора (цене лота) которого содержит лучшие условия по цене договора (цене лота), следующие после предложенных победителем в проведении запроса котировок условий), единственным участником, допущенным к участию в запросе котировок (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником) такой победитель или участник признаются уклонившимися от заключения договора.

ООО «Магистраль-Юг» было осведомлено о наличии подобного порядка.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии Северо-Кавказской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» от 05.10.2017 № 1594/ЗКТЭ-С-КАВ/17/4 Заказчиком принято решение о признании ООО «Магистраль-Юг» уклонившимся от заключения спорного 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 считает, что ООО «Магистраль-ЮгА» 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 «Магистраль-Юг» 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 «Магистраль-Юг» установлен факт уклонения от заключения договора с ОАО «РЖД».

2. Рекомендовать включить ООО «Магистраль-ЮгА» (ИНН: 6164321808, адрес местонахождения: ул. Мадояна, д. 94/90, оф. 2, г. Ростов-на-Дону, обл. Ростовская, 344000) 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.