1. ОАО «РЖД»

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

2. ООО «ПромАльпМонтаж»

ул. Уральская, д. 14, оф. 1005, г. Киров, обл. Кировская, 610047

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-14058/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

16.11.2017 г. Москва

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

в присутствии представителей:

ОАО «РЖД»,

ООО «ПромАльпМонтаж»,

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «ПромАльпМонтаж» от заключения договора с ОАО «РЖД» при проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора выполнения работ по текущему ремонту кабельных линий связи (реестровый № 31705514309) (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:

07.11.2017 в Московское УФАС России поступило обращение открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее — Заказчик) (вх. № 54003/17) о проведении проверки факта уклонения ООО «ПромАльпМонтаж» от заключения договора на право заключения договора выполнения работ по текущему

ремонту кабельных линий связи.

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 выполнения работ по текущему ремонту кабельных линий связи (реестровый № 31705514309).

Согласно представленным материалам и информации, 12.09.2017 в ЕИС размещено извещение о проведении Закупки. Дата подведения итогов — 06.10.2017; начальная (максимальная) цена договора составляет 4 496 293,24 руб.

Исходя из итогового протокола форме от 06.10.2017 № 2551/ЗКТЭ-ЦСС/17/3 победителем Закупки признан участник ООО «ПромАльпМонтаж» с ценовым предложением 2 781 605,14 руб. без НДС/3 282 294,06 руб. с НДС.

В соответствии с пунктом 8.3.2 Закупочной 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 06.10.2017, Заказчику необходимо в срок до 13.10.2017 направить Обществу проект договора для его подписания.

Как следует из материалов дела, 09.10.2017 Заказчиком в адрес победителя Закупки — ООО «ПромАльпМонтаж» посредством электронной почты направлен проект договора для подписания. Обществом 09.10.2017 подтверждается факт получения проекта договора.

В соответствии с пунктом 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 5 (пяти) рабочих 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.

Согласно пункту 1.7 Закупочной документации, способ обеспечения исполнения договора, указан в пункте 8.1.1 названной документации (банковская гарантия или внесение денежных средств).

Размер обеспечения исполнения договора составляет 190 520,00 рублей.

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

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

Таким образом, победителю Закупки необходимо в срок до 16.10.2017 представить Заказчику подписанный со своей стороны проект договора, обеспечение исполнения договора, а также сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов.

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 11.10.2017 Обществом в адрес Заказчика направлено письмо об отказе от заключения договора (от 11.10.2017 № 11/10), согласно которому выполнение работ в указанные сроки невозможно в связи с загруженностью производителя.

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, Общество, согласившись на условия проведения Закупки, подало соответствующую заявку.

Также Обществом не представлено объективных документальных подтверждений невозможности поставки требуемого товара.

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 «ПромАльпМонтаж» 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.

Согласно протоколу заседания конкурсной комиссии от 08.10.2017 №2551/ЗКТЭ-ЦСС/17/4 Заказчиком принято решение о признании ООО «ПромАльпМонтаж» 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 «ПромАльпМонтаж» 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 «ПромАльпМонтаж» 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 «ПромАльпМонтаж» установлен факт уклонения от заключения договора с ОАО «РЖД».

2. Рекомендовать включить ООО «ПромАльпМонтаж» (ИНН: 4345389233, адрес местонахождения: ул. Уральская, д. 14, оф. 1005, г. Киров, обл. Кировская, 610047) 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.