

ОАО «РЖД»

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

ООО «Энергосчет»

ул. Заводской парк, д. 21, оф. 408,
г. Нижний Новгород, обл. Нижегородская, 603003

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 2-19-10703/77-17 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

15.09.2017 Москва

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

в присутствии представителей:

ОАО «РЖД»

ООО «Энергосчет»

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Энергосчет» (далее — Общество) от заключения договора с ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) при проведении открытого аукциона в электронной форме на право заключения договора на выполнения работ по текущему ремонту санитарно-бытовых помещений (реестровый № 31705175973) (далее — Аукцион), 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:

17.08.2017 в Московское УФАС России поступило обращение Заказчика (вх. № 39706-ЭП/17), направленное ФАС России (исх. от 16.08.2017 № РП/56528/17), о проведении проверки факта уклонения Общества от заключения договора с

Заказчиком по итогам проведенного Аукциона.

Положение о закупках товаров, работ, услуг для нужд Заказчика в редакции, действовавшей на момент объявления Аукциона (далее — Положение о закупках), размещено в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее — ЕИС).

Из представленных на заседание Комиссии материалов и сведений установлено, что Заказчиком проведен аукцион в электронной форме на право заключения договора на выполнения работ по текущему ремонту санитарно-бытовых помещений (реестровый № 31705175973) среди субъектов малого и среднего предпринимательства.

Согласно представленным материалам и информации в ЕИС 31.05.2017 было размещено извещение о проведении Аукциона. Дата вскрытия заявок — 26.06.2017. Начальная (максимальная) цена договора — 1 062 054,28 рублей.

Из протокола проведения Аукциона от 13.07.2017 № 6028/ОАЭ-ЦДРП/17/2 следует, что ООО «Энергосчет» признано победителем Аукциона. Ценовое предложение Общества составило 774 039,56 руб.

Комиссия, изучив представленные документы, установила следующее.

В соответствии с пунктом 8.3.4 Аукционной документации договор заключается в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями аукционной документации согласно приложению № 5 к аукционной документации в срок, предусмотренный постановлением Правительства Российской Федерации от 11 декабря 2014 г. № 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 аукциона на сайтах.

В силу указанного пункта Аукционной документации, Заказчик вправе заключить договор по итогам Аукциона не ранее 10 дней со дня размещения в ЕИС итогового протокола и не позднее 20 рабочих дней со дня принятия заказчиком решения о заключении такого договора.

Согласно пункту 8.3.2 Аукционной документации Заказчик направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты опубликования итогов аукциона на сайтах.

Следовательно, за Заказчиком закреплена обязанность по направлению в адрес

Общества проекта договора в течение пяти рабочих дней со дня опубликования в ЕИС итогового протокола Аукциона.

В силу пункта 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 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.

Вместе с тем, пунктом 1.7 Аукционной документации предусмотрено обеспечение исполнения договора в соответствии с пунктом 8.1.1 Аукционной документации в размере 45002,30 рублей без учета НДС.

Таким образом, победитель Аукциона должен представить Заказчику не позднее 5 (пяти) рабочих дней с даты получения проекта договора от заказчика подписанный со своей стороны договор и обеспечение исполнения договора.

В соответствии с пунктом 298 Положения о закупках если победитель открытого аукциона, не подписал протокол аукциона либо уклонился от подписания договора, либо не представил в установленные аукционной документацией сроки надлежащего обеспечения исполнения договора, он признается уклонившимся от заключения договора. В этом случае заказчик вправе заключить договор с участником, сделавшим предпоследнее предложение о цене договора (цене лота). При этом заключение договора для участника, сделавшего предпоследнее предложение о цене договора (цене лота), является обязательным.

Кроме того, пунктом 8.2.1 Аукционной документации установлено, что до заключения договора лицо, с которым заключается договор по итогам аукциона, предоставляет 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.

На основании изложенного, в случае непредоставления победителем Аукциона в адрес Заказчика в сроки, установленные Аукционной документацией, подписанного со своей стороны договора и обеспечения исполнения договора, а также сведений, указанных в пункте 8.2.1 Аукционной документации, такой победитель признается уклонившимся от заключения договора.

Из представленных на заседание документов и сведений Комиссия установила следующее.

13.07.2017 Заказчиком опубликован протокол проведения Аукциона от 13.07.2017 № 6028/ОАЭ-ЦДРП/17/2, согласно которому Заказчиком принято решение о заключении договора с ООО «Энергосчет» с предложением по цене 774 039,56 руб.

13.07.2017 Заказчиком в адрес Общества направлен проект договора, что свидетельствует о соблюдении Заказчиком порядка направления договора в

соответствии с пунктом 8.3.2 Аукционной документации.

При этом, получение 13.07.2017 проекта договора Обществом не оспаривается (исх. от 19.07.2017 № 6/н).

Следовательно, крайним сроком для предоставления Обществом подписанного со своей стороны проекта договора, обеспечения исполнения договора и сведений, указанных в пункте 8.2.1 Аукционной документации, является 20.07.2017.

Однако, по состоянию на 20.07.2017 Обществом в адрес Заказчика не были представлены требуемые документы и сведения.

21.07.2017, за пределами срока, установленного пунктом 8.3.3 Аукционной документации, ООО «Энергосчет» направило в адрес Заказчика подписанный со своей стороны проект договора, а также макет банковской гарантии от 21.07.2017 № 010714, гарантом по которой является АКБ «Абсолют Банк». При этом, сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов, Обществом представлены не были.

Согласно приложению № 3 к Аукционной документации Заказчиком установлен конкретный перечень банков, в том числе АКБ «Абсолют Банк» (ПАО), чьи гарантии ОАО «РЖД» принимает для обеспечения надлежащего исполнения.

При этом, в соответствии с пунктами 8.1.9 и 8.1.10 Аукционной документации победитель Аукциона в случае, если предложенный банк отсутствует в перечне, указанном в Аукционной документации, и в то же время соответствует требованиям заказчика к кредитным качествам и платежеспособности банков, предоставление гарантии предложенным банком может быть согласовано.

Следовательно, Общество, представляя Заказчику обеспечение исполнение договора посредством банковской гарантии, выпускаемой АКБ «Абсолют Банк», вправе не согласовывать макет такой банковской гарантии, поскольку АКБ «Абсолют Банк» соответствует требованиям Заказчика.

Таким образом, учитывая предоставление макета банковской гарантии от 21.07.2017 № 010714, гарантом по которой является АКБ «Абсолют Банк», за пределами установленных пунктом 8.3.3 Аукционной документации сроков, Обществом в адрес Заказчика направлен указанный документ при отсутствии необходимости в согласовании согласно пункту 8.1.10 Аукционной документации.

Кроме того, в соответствии с пунктом 8.1.1 Аукционной документации исполнение договора может обеспечиваться как предоставлением банковской гарантии, так и внесением денежных средств на указанный заказчиком в пункте 1.7 аукционной документации счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

Согласно пункту 8.1.2 Аукционной документации участник вправе выбрать способ обеспечения исполнения договора из указанных в пункте 8.1.1 Аукционной документации.

Следовательно, Общество имело возможность представить обеспечение исполнения договора посредством предоставления банковской гарантии или внесением денежных средств на счет Заказчика.

Также, в ходе заседания Комиссии Общество пояснило, что сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов не представлены ввиду неработоспособности локальной сети 20.07.2017.

Однако данный довод Общества отклоняется Комиссией, поскольку согласно пункту 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке., в связи с чем 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.

Таким образом, техническая неисправность/неработоспособность локальной сети в период заключения договора с Заказчиком является риском участника.

Кроме того, Комиссия считает, что ООО «Энергорасчет» не проявило должной степени предусмотрительности, которая требовалась от него по характеру обязательств, что, в итоге, привело к незаключению договора, а следовательно, к нарушению должного 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.

При этом, Общество на заседание Комиссии не представило доказательств невозможности предоставления в адрес Заказчика обеспечения исполнения договора способами, установленными пунктом 8.1.1 Аукционной документации, и сведений о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов, а также не предоставило объективное обоснование несовершения указанных в документации действий.

Таким образом, Обществом нарушен порядок заключения договора, установленный пунктами 8.2.1 и 8.3.3 Аукционной документации, что влечет за собой признание Общества уклонившимся от заключения договора по итогам Аукциона.

Гражданские права и обязанности возникают, в том числе, из действий граждан и юридических лиц (часть 1 статьи 8 ГК РФ).

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.

В этой связи, реализуя свое право на участие в Аукционе, ООО «Энергосчет», согласившись на условия проведения закупочной процедуры, подало соответствующую заявку, по итогам отбора признано победителем.

В такой конкурентной процедуре заключение договора является не правом лица,

от которого оно может отказаться, а обязанностью, исходя их положений статьи 5 Закона о закупках.

На основании вышеизложенного, протоколом от 03.08.2017 № 6028/ОАЭ-ЦДРП/17/3 Заказчиком было принято решение о признании Общества уклонившимся от заключения договора.

Исходя из вышеуказанного, с учетом предоставления подписанного со стороны Общества договора в нарушение установленного Аукционной документацией срока, а также непредоставлением обеспечения исполнения договора и сведений о владельцах Общества, Комиссия в ходе проверки сведений о необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков приходит к выводу о подтверждении факта уклонения ООО «Энергосчет» от заключения договора с Заказчиком по итогам проведения Аукциона.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1.
 - 1.
 1. В действиях ООО «Энергосчет» установлен факт уклонения от заключения договора с ОАО «РЖД».
 2. Рекомендовать включить ООО «Энергосчет» (ИНН 5263089760; адрес: 603003, обл. Нижегородская, г. Нижний Новгород, ул. Заводской Парк, д. 21, оф. 408) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Примечание: в соответствии с частью 6 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» включение сведений 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.