

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-390/2022

16 марта 2022 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

...

рассмотрев посредством ВКС обращение ОАО «РЖД» в лице Центральной дирекции закупок и снабжения – филиала ОАО «РЖД» (вх. № 1832-ЭП/22 от 05.03.2022 г.), перенаправленное из ФАС России, о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Невастройпроект» (далее - ООО «Невастройпроект»), признанном победителем открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5938/ОАЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию и планово-предупредительному ремонту систем пожарной автоматики на объектах Западно-Сибирской дирекции пассажирских обустройств (реестровый номер аукциона: 32110778789 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС)) и уклонившимся от заключения договора,

в присутствии представителей ОАО «РЖД» -<...>

в присутствии представителя ООО «Невастройпроект» - <...>

### УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение ОАО «РЖД» в лице Центральной дирекции закупок и снабжения – филиала ОАО «РЖД» (вх. № 1832-ЭП/22 от 05.03.2022 г.), перенаправленное из ФАС России, о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Невастройпроект» (443056, Россия, Самарская область, г.о. Самара, вн. Р-н Октябрьский, г. Самара, ул. Николая Панова, д. 50, помещ. Н18, ОГРН: 1127847163400, Дата присвоения ОГРН: 30.03.2012, ИНН: 7841461789, КПП: 631601001), признанном победителем закупки (сообщение № 32110778789 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Федеральный закон № 223-ФЗ).

**Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в**

## **реестр недобросовестных поставщиков:**

1. Наименование юридического лица, которое уклонилось от заключения договора:

Общество с ограниченной ответственностью «Невастройпроект» (ООО «Невастройпроект»).

2. Сведения о месте нахождения юридического лица: страна – Россия;

почтовый индекс – 443056;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Самарская обл., Самара г.о., Самара г., Октябрьский вн.р-н, Самара г., Николая Панова ул., д. 50, помещ. Н18.

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 7841461789.

4. Дата подведения итогов закупки – 06.12.2021 г.

5. Дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа – протокол заочного заседания конкурсной комиссии Западно-Сибирской железной дороги № 5938/ОАЭ-ЦДПО/21/2 от 06.12.2021.

6. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг) – оказание услуг по техническому обслуживанию и планово-предупредительному ремонту систем пожарной автоматики на объектах Западно-Сибирской дирекции пассажирских обустройств;

код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг – 80.20.10.000;

валюта договора – Российский рубль;

цена договора – 17 350 549,41 руб.

### **ОАО «РЖД» сообщило следующее.**

ОАО «РЖД» 29 октября 2021 г. опубликовано извещение об осуществлении открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5938/ОАЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию и планово-предупредительному ремонту систем пожарной автоматики на объектах Западно-Сибирской дирекции пассажирских обустройств (далее – аукцион) (реестровый номер аукциона: 32110778789 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС)).

Начальная (максимальная) цена договора составляет 14 458 791,18 (четырнадцать миллионов четыреста пятьдесят восемь тысяч семьсот девяносто один) руб. 18 коп. без учета НДС, 17 350 549,41 (семнадцать миллионов триста пятьдесят тысяч

пятьсот сорок девять) руб. 41 коп. с учетом НДС.

В ЕИС 8 декабря 2021 г. опубликован протокол № 5938/ОАЭ-ЦДПО/21/2, в соответствии с которым ООО «Невастройпроект» (ИНН 7841461789) (далее – Участник) признано победителем аукциона.

Согласно пункту 3.20.4 аукционной документации договор заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки «РТС-тендер» и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника аукциона, заказчика.

Проект договора направлен участнику в соответствии с требованиями указанного пункта аукционной документации посредством электронной площадки «РТС-тендер».

Согласно пункту 3.20.6 аукционной документации участник аукциона, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в извещении), иные документы, если извещением предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. В случае непредставления подписанного договора, перечисленных документов в установленный срок, участник признается уклонившимся от заключения договора, если иное не установлено аукционной документацией.

В установленные аукционной документацией сроки Участник обеспечение исполнения договора не представил.

В связи с этим 1 февраля 2022 г. в ЕИС опубликован протокол № 5938/ОАЭ-ЦДПО/21/3 о признании Участника уклонившимся от заключения договора.

ОАО «РЖД» полагает, что реализуя свое право на участие в закупочной процедуре, Участник, согласившись с условиями проведения закупки, подал соответствующую заявку. При таких обстоятельствах заключение договора является обязанностью, а не правом Участника, исходя из положений статьи 5 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. № 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. Поведение одной стороны может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

**ООО «Невастройпроект» представило следующие пояснения по существу рассматриваемого вопроса.**

ООО «Невастройпроект» была подана заявка на участие в электронном аукционе

по оказанию услуг по техническому обслуживанию и планово-предупредительному ремонту систем пожарной автоматики на объектах Западно-Сибирской дирекции пассажирских обустройств для нужд Западно-Сибирской дирекции пассажирских обустройств - структурное подразделение центральной дирекции пассажирских обустройств - Филиала ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) реестровый номер № 32110778789 аукциона в электронной форме на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок в информационно телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС).

29.10.2021 года был размещен документ «Извещение» № 32110778789»;

22.11.2021 года был размещен Протокол рассмотрения первых частей заявок;

24.11.2021 года был размещен Протокол рассмотрения вторых частей заявок;

08.12.2021 года Заказчик разместил в Единой информационной системе (ЕИС) итоговый протокол.

01.02.2022 года был размещен Протокол признания участника уклонившимся от заключения договора.

ООО «Невастройпроект» в регламентированный законом срок разместило на электронной площадке в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» подписанный проект Договора по закупке № 32110778789 однако, не предоставило обеспечение исполнения Договора, так как возникла ситуация, независимая от ООО «Невастройпроект».

Согласно пункту 3.20.3. Аукционной документации открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства № 5938/ОАЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора на оказание услуг по техническому обслуживанию и планово-предупредительному ремонту систем пожарной автоматики на объектах Западно-Сибирской дирекции пассажирских обустройств Договор по результатам аукциона заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения на сайтах итогового протокола. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению закупки, оператора электронной площадки договор должен быть заключен не позднее чем через пять дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, комиссии по осуществлению закупки, оператора ЭТЗП.

В соответствии с пунктом 3.20.4. Договор по результатам аукциона заключается с использованием программно-аппаратных средств ЭТЗП и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника аукциона, заказчика.

Далее пунктом 3.20.5. Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП.

Пунктом 3.20.6. предусмотрено, что участник аукциона, с которым заключается договор, посредством программно-аппаратных средств ЭТЗП должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной документации), иные документы, если аукционной документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. В случае непредставления подписанного договора, перечисленных документов в установленный срок, участник признается уклонившимся от заключения договора, если иное не установлено аукционной документацией.

Согласно сведениям с ЭТЗП Заказчик направил проект Договора только 18.01.2022 г. в 13.01 (по московскому времени). Участник подписал проект Договора 21.01.2022 г. в 13.56 (по московскому времени).

Публичное акционерное общество «Совкомбанк» (ПАО «СОВКОМБАНК») направило в адрес ООО «Невастройпроект» Банковскую Гарантию № 2970098 от 25.01.2022 г. Участник, в свою очередь, направил БГ № 2970098 от 25.01.2022 г. Заказчику 26.01.2022 г., что подтверждается скриншотом.

В виду непредставления исполнения обеспечения Договора в срок посредством функционала ЭТЗП, Заказчик признал ООО «Невастройпроект» уклонившимся от заключения Договора.

При этом размещение итогового протокола произошло 08.12.2021 г. Крайний срок направления проекта Договора Участнику, согласно положениям Аукционной документации и ГК РФ выпадает на 20.12.2021 г.

Более того, Участник заблаговременно готовился к подписанию Договора и по запросу Заказчика от 09.12.2021 г. направил макет Банковской Гарантии с целью исключения ошибок 14.12.2021г. на согласование ответным сообщением.

На основании изложенного, ООО «Невастройпроект» сообщает, что умысла уклоняться от подписания Договора не имело. В качестве подтверждения готовности заключить Договор сообщает, что ООО «Невастройпроект» просило содействие Заказчика, а именно, сообщить, существует ли возможность направить проект Договора Участнику заново, посредством направленного в адрес Заказчика Письма исх. № 033.

ООО «Невастройпроект» готово подтвердить свои намерения по заключению договора, готово исполнить обязательства, предусмотренные Договором в срок и в полном объеме, на установленных условиях, поскольку Договор имеет для ООО «Невастройпроект» важную экономическую ценность.

**Рассмотрев представленные документы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.**

29.10.2021 года в Единой информационной системе в сфере закупок ОАО «РЖД» опубликовало извещение № 32110778789 о проведении торгов в форме открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5938/ОАЭ-ЦДПО/21 на право заключения договора на

оказание услуг по техническому обслуживанию и планово-предупредительному ремонту систем пожарной автоматики на объектах Западно-Сибирской дирекции пассажирских обустройств (сообщение № 32110778789 на сайте <https://zakupki.gov.ru/>).

ОАО «РЖД» осуществляет закупочную деятельность в соответствии с Федеральным законом № 223-ФЗ, на основании Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее - Положение о закупке ОАО «РЖД»).

Согласно п. 3.18.1 аукционной документации, обеспечение исполнения договора предоставляется, если в пункте 1.5 аукционной документации установлено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора. Исполнение договора может обеспечиваться как предоставлением банковской гарантии, так и внесением денежных средств на указанный заказчиком в части 1 аукционной документации счет, на котором в соответствии с законодательством Российской Федерации учитываются операции со средствами, поступающими заказчику.

Согласно п. 3.20.5 аукционной документации, заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП.

Согласно п. 3.20.6 аукционной документации, участник аукциона, с которым заключается договор, посредством программно-аппаратных средств ЭТЗП должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной документации), иные документы, если аукционной документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. В случае непредставления подписанного договора, перечисленных документов в установленный срок, участник признается уклонившимся от заключения договора, если иное не установлено аукционной документацией.

Согласно пункту 1.1.3 протокола заочного заседания конкурсной комиссии Западно-Сибирской железной дороги от 6 декабря 2021 г. № 5938/ОАЭ-ЦДПО/21/2 ООО «Невастройпроект» признано победителем закупки.

09.12.2021 г. в адрес ООО «Невастройпроект» от Заказчика поступило обращение о направлении проекта Банковской гарантии с целью исключения ошибок.

14.12.2021 г. ООО «Невастройпроект» направило в адрес Заказчика проект Банковской гарантии на согласование ответным сообщением.

Таким образом, ООО «Невастройпроект» не инициировало процедуру согласования банковской гарантии, при этом не отказало Заказчику и 14.12.2021 г. направило в его адрес проект банковской гарантии.

Исходя из пояснений ООО «Невастройпроект», ответ на направленный в адрес заказчика проект банковской гарантии, в адрес ООО «Невастройпроект» не поступил.

18 января 2022 г. на электронной площадке «РТС-Тендер» был размещен проект договора для подписания ООО «Невастройпроект».

21 января 2022 г. ООО «Невастройпроект» подписало проект договора, однако не предоставило обеспечение исполнения договора, как того требует п.п. 3.18.1, 3.20.6 аукционной документации. К подписанному проекту договора ООО «Невастройпроект» приложил проект банковской гарантии в формате Word. Сканированный вариант банковской гарантии от ООО «Невастройпроект» был направлен в адрес Заказчика 26 января 2022 г. (на электронную почту исполнителя Заказчика).

В связи с тем, что ООО «Невастройпроект» не представило в адрес Заказчика банковскую гарантию в установленный п. 3.20.6 аукционной документацией срок, заочным заседанием Конкурсной комиссией Западно-Сибирской железной дороги 1 февраля 2022 г. в соответствии с п. 3.18.3 части 3 закупочной документации ООО «Невастройпроект» было признано уклонившимся от заключения договора.

Согласно пояснениям ООО «Невастройпроект», нарушение срока предоставления банковской гарантии обусловлено тем, что Публичное акционерное общество «Совкомбанк» (ПАО «СОВКОМБАНК») направило в адрес ООО «Невастройпроект» Банковскую Гарантию № 2970098 от 25.01.2022 г. только 25.01.2022 г. ООО «Невастройпроект» направило Банковскую гарантию № 2970098 от 25.01.2022 г. Заказчику 26.01.2022 г.

При рассмотрении Комиссией Новосибирского УФАС России жалобы, сотрудники Заказчика затруднились пояснить, почему не был дан ответ на направленный по просьбе Заказчика ООО «Невастройпроект» проект банковской гарантии, также представители не дали пояснений относительно направления проекта договора позднее, чем предусмотрено п. 3.20.5 аукционной документации (в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах).

ООО «Невастройпроект» сообщило, что умысла уклоняться от подписания Договора не имело, в качестве подтверждения готовности заключить Договор ООО «Невастройпроект» предлагало Заказчику направить проект Договора ООО «Невастройпроект» заново, посредством направленного в адрес Заказчика Письма исх. № 033.

ООО «Невастройпроект» сообщило, что готово подтвердить свои намерения по заключению договора, готово исполнить обязательства, предусмотренные Договором в срок и в полном объеме, на установленных условиях, сообщило, что Договор имеет для ООО «Невастройпроект» важную экономическую ценность.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона № 223-ФЗ 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.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

Уклонение от заключения договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с

указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

Таким образом, учитывая вышеизложенное, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Нарушение участником закупки своих обязательств по подписанию договора при отсутствии у него умышленного, виновного и недобросовестного намерения уклониться от его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и доказательств следует, что в действиях ООО «Невастройпроект» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от заключения договора, поскольку Общество имело намерение заключить договор, предпринимало действия по своевременному согласованию и получению банковской гарантии, подписало проект договора, а последствия в виде признания его уклонившимся от заключения договора были вызваны, в том числе, независящими от него обстоятельствами.

На основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «Невастройпроект» при заключении договора в рамках данной закупки.



Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года,

### **ЗАКЛЮЧИЛА:**

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения информации об ООО «Невастройпроект» (443056, Россия, Самарская область, г.о. Самара, вн. Р-н Октябрьский, г. Самара, ул. Николая Панова, д. 50, помещ. Н18, ОГРН: 1127847163400, Дата присвоения ОГРН: 30.03.2012, ИНН: 7841461789, КПП: 631601001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заключение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.