

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/10/104-13620/2021 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

05.08.2021 г. Москва

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

в присутствии представителей ГУП «Московский метрополитен», ООО «АДВ»,

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «АДВ» (далее также — Общество) от заключения договора с ГУП «Московский метрополитен» (далее также — Заказчик), **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:

В Московское УФАС России поступило Обращение ГУП «Московский метрополитен» о проведении проверки факта уклонения ООО «АДВ» от заключения договора по результатам закупки на поставку дисков отрезных по граниту (реестровый №32110258376) (далее — аукцион).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, изучив материалы дела, Комиссия установила следующее.

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров,

работ, услуг (далее - Положение о закупках). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС - 05.07.2021.

30.04.2021 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок №32110258376-01 от 25.05.2021 было подано три заявки на участие в закупке.

Согласно итоговому протоколу №32110258376-04 от 27.05.2021 победителем признан ИП Жигалов Валерий Геннадьевич, при этом согласно протоколу признания участника уклонившимся от заключения договора №32110258376-05 от 09.06.2021 ИП Жигалов Валерий Геннадьевич признан уклонившимся от заключения договора в связи с тем, что не разместил на электронной торговой площадке проект договора в регламентированный сроки, а также документ и (или) информацию, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения договора и подписанные усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени победителя электронного аукциона, ввиду чего в соответствии с п. 41.6 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГУП «Московский метрополитен» принято решение предложить заключить договор участнику, заявке которого присвоен второй номер – ООО «АДВ».

Согласно пункту 46.1 Положений о закупках в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на ЭТП без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника конкурентной закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры в электронном виде.

28.06.2021 Заказчик направил в адрес ООО «АДВ» проект договора.

В соответствии с п.8.1 документации в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки в электронной форме, или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на электронной торговой площадке без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект

договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника конкурентной закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки. При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении конкурентной процедуры в электронном виде.

Согласно п.8.2 документации в течение 5 дней с даты размещения Заказчиком на электронной торговой площадке проекта договора победитель электронной процедуры подписывает усиленной электронной подписью указанный проект договора, размещает на электронной торговой площадке подписанный договор и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель электронной процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Установлено, что 29.06.2021 победителем направлен подписанный проект договора и банковская гарантия от 16.06.2021 № 458284, выданная АО КБ «Модульбанк».

Основанием для признания 02.07.2021 ООО «АДВ» уклонившимся от заключения договора по результатам Закупки, послужило не соответствие банковской гарантии требованиям документации.

Согласно протоколу № 321 10258376-5 заседания комиссии по признанию участника уклонившимся от заключения договора от 02.07.2021 следует, что в качестве обеспечения исполнения представлена банковская гарантия от 16.06.2021 № 458284, выданная Акционерным обществом Коммерческий Банк «Модульбанк» (далее – Гарантия) которая содержит условия, не соответствующие действующему законодательству, а именно:

1. «ГАРАНТИЯ обеспечивает исполнение Принципалом его обязательств перед Бенефициаром по контракту, в том числе ..., а также обязательств Принципала по возмещению убытков (за исключением упущенной выгоды) при их наличии в случаях и на условиях, предусмотренных контрактом...»
2. «5. Письменное требование платежа по настоящей Гарантии должно быть направлено Бенефициаром и получено Гарантом в месте ее выдачи не позднее дня срока действия Гарантии заказным письмом с уведомлением о вручении по следующим реквизитам: АО КБ «Модульбанк», адрес местонахождения: 156005, Костромская обл., г. Кострома, пл. Октябрьская, д. 1, или передано нарочно, под роспись уполномоченного лица».

На заседании Комиссии Управления представитель Общества пояснил, что

представление банковской гарантии, содержащей все необходимые сведения, но имеющие ошибки в формулировках не свидетельствует о намеренном уклонения от заключения договора.

Более того, 02.07.2021 в целях заключения договора ООО «АДВ» произвело обеспечительный платеж за счет собственных средств, что подтверждается платежным поручением №16953 от 02.07.2021.

Для признания Исполнителя недобросовестным поставщиком, уклонившимся от заключения договора, Комиссия не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоответствия действий лица положениям законодательства (документации), а обязана выяснить все обстоятельства дела, установить недобросовестность лица в совершении действий или бездействия, осуществленных намеренно с целью уклонения от заключения договора, так и в их совершении по неосторожности, когда участник по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

По своей правовой природе включение лица в реестр недобросовестных поставщиков является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины ООО «АДВ» в совершении вменяемого правонарушения.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков будет только такое уклонение лица, которое свидетельствует о недобросовестном поведении, совершении умышленных действий (бездействия), которое привело к невозможности заключения договора с этим лицом, признанным победителем закупочной процедуры, и нарушающих права заказчика относительно условий или к нарушению срока исполнения договора.

Вместе с тем Комиссией не установлено фактов, свидетельствующих о наличии в действиях ООО «АДВ» умысла по незаключению договора. Напротив, все действия ООО «АДВ» были направлены на заключение договора, свидетельствовали о намерении исполнить взятые на себя при подаче заявки обязательства.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, в том числе, учитывая факт предоставления подписанного договора в сроки, установленные Закупочной документацией, что подтверждается доказательствами, представленными в материалы дела, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «АДВ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, приказом ФАС России от 18.03.2018 № 164/13, Комиссия

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «АДВ» (ИНН: 7802809328; ОГРН: 1127847651557; адрес местонахождения: Костромской пр-кт, д. 58, литер А, пом. 14Н, г. Санкт-Петербург, 194214) 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.