

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №077/10/5-9767/2022 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

24.06.2022 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 АО «ОДК», ООО «Путеводитель по инновациям»,

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения **ООО «Путеводитель по инновациям»** (далее также — победитель) от заключения договора с **АО «ОДК»** (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 **АО «ОДК»** о проведении проверки факта уклонения **ООО «Путеводитель по инновациям»** от заключения договора по результатам конкурса в электронной форме на 1700-2021-01437 Выполнение работ по поиску решений технологических задач Корпорации и рассмотрению возможности их внедрения на предприятиях Корпорации (реестровый №32110968794) (далее — конкурс).

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).

21.12.2021 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении аукциона.

Согласно Итоговому протоколу №32110968794-02 от 24.01.2022 победителем признано **ООО «Путеводитель по инновациям»**.

В соответствии с п. 4.22.1 Документации договор по итогам закупки заключается в

срок, указанный в п. 33 информационной карты.

Согласно п. 33 информационной карты срок заключения договора не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после официального размещения протокола, которым были подведены итоги закупки.

Согласно п. 4.22.7 Документации проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком лицу, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты официального размещения протокола, которым были подведены итоги конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается договор.

Установлено, что проект договора направлен Победителю 22.03.2022.

Согласно п. 4.22.9 Документации лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику подписанный со своей стороны проект договора.

Комиссией Управления установлено, что 24.03.2022 Победитель подписал проект договора.

Согласно п. 4.22.19 Документации участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае: непредставления подписанного им проекта договора в предусмотренные документацией о закупке сроки; непредставления им обеспечения исполнения договора в течение срока, указанного в п. 4.22.12, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере (с учетом, при необходимости, антидемпинговых мер), предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований документации о закупке или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме; поступления заказчику в письменной форме заявления об отказе от подписания договора; предъявления встречных требований по условиям договора, за исключением протокола разногласий, составленного с соблюдением требований документации о закупке; непредоставления документов, предусмотренных в п. 4.22.9, и/или предоставление недостоверных сведений в составе таких документов с учетом особенностей, предусмотренных в п. 4.22.19(2).

Протоколом признания участника уклонившемся от заключения договора №32110968794-04 от 12.04.2022 Заказчик признал Победителя уклонившимся от заключения договора на основании не предоставления оригинала банковской гарантии в установленные сроки.

Представитель Победителя пояснил, что 03.02.2022 Заказчик неправомерно признал Общество уклонившимися от подписания договора.

Обществом была подана жалоба, которую Управление ФАС по г. Москве, рассмотрев, признала её обоснованной. Заказчику было предписано в срок до 28.03.2022 отменить Протокол №32110968794-03 от 03.02.2022, согласно которому Заявитель признан уклонившимся от заключения договора, завершить процедуру с

учетом решения Комиссии от 21.02.2022 по делу № 077/07/00-2091/2022.

После возобновления процедуры заключения договора Общество со своей стороны выполнило все необходимые действия, а именно:

1. согласовало с Заказчиком проект банковской гарантии, оплатило её, получило, прикрепило и подписало на электронной торговой площадке;
2. подписало договор 24.03.2022, прикрепив все необходимые сопутствующие документы (в том числе банковскую гарантию);
3. совершило действия по получению оригинала банковской гарантии и информировало Заказчика о статусе его получения.

12.04.2022 Заказчиком размещен протокол № 32110968794-04 о признании Общества уклонившимся от заключения договора на основании не предоставления в установленные сроки банковской гарантии.

Согласно закупочной Документации договор по итогам закупки заключается только в электронной форме с использованием программно-аппаратных средств ЭТП.

Порядок регистрации предоставления оригинала банковской гарантии, режим приёма банковской гарантии должностным лицом заказчика, а также допустимый способ предоставления оригинала банковской гарантии до заключения договора закупочной документацией не определён.

В тоже время регламент передачи оригинала банковской гарантии прямо установлен условиями договора.

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 «Путеводитель по инновациям»** 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 «Путеводитель по инновациям»** умысла по незаключению договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, **в том числе факт подписания проекта договора, а также получения банковской гарантии, необходимой для обеспечения договора** приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об **ООО «Путеводитель по инновациям»** 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 «Путеводитель по инновациям»** 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.