

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №077/10/5-1153/2024 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

31.01.2024

г. Москва

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

Председательствующего — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок Д.А.А.,

Членов Комиссии:

И.А.П. — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

К.А.Щ. — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

в присутствии уполномоченных представителей ГУП «Мосгортранс»: Д.Ю.В.

(доверенность №ДТЗ-04-01-01-04/24 от 10.01.2024), Р.И.Г. (доверенность №ДТЗ-04-01-

01-03/24 от 10.01.2024), а также в присутствии уполномоченного представителя

ООО «ФОРМУЛА»: Б.А.А. (доверенность №1 от 22.01.2024),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО

«ФОРМУЛА» от заключения договора с ГУП «Мосгортранс», 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 «Мосгортранс» о включении сведений в отношении ООО «ФОРМУЛА» (далее — Победитель, Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора с ГУП «Мосгортранс» (далее — Заказчик) по результатам электронного аукциона на оказание услуг по сервисному обслуживанию автобусов в течение 426 дней (реестровый №32313031250) (далее — Аукцион).

Согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений ч. 3 ст. 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В ч. 2 ст. 2 Закона о закупках установлено, что положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее — формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в

ч. 3.1 и 3.2 ст. 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Согласно Итоговому протоколу от 25.12.2023 №32313031250-04 победителем Аукциона признано ООО «ФОРМУЛА».

Согласно п. 41.1 Положения о закупках Заказчика (далее — Положение) Заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Положением, итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки, или с даты признания победителя такой процедуры уклонившимся от заключения договора в случае, предусмотренном пунктом 41.5 Положения.

Согласно п. 46.3 Положения в течение трех рабочих дней с даты направления победителем конкурентной процедуры в электронной форме протокола разногласий Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику процедуры закупки, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Согласно 41.4 Положения договор заключается только после предоставления участником конкурентной процедуры, победителем которой он признан, обеспечения исполнения договора, в случае, если требование о предоставлении обеспечения исполнения договора предусмотрено извещением и/или документацией о закупке.

Также согласно п. 41.5 Положения победитель конкурентной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного пунктом 41.6 Положения) признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные разделами 41 и 46 Положения, он не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, обеспечение исполнения договора или не исполнил требования, предусмотренные разделом 42 Положения.

26.12.2023 Заказчиком в адрес Победителя направлен проект договора на подписание. Вместе с тем, по состоянию на 09.01.2024 Победитель подписал проект договора, а также в качестве обеспечения исполнения договора представил независимую гарантию от 09.01.2024 №24-006/Г, выданная Коммерческим банком «АРСБАНК».

Вместе с тем, в представленной Победителем независимой гарантии отсутствовало обязательство возместить убытки, что противоречило требованиям документации по проведению Аукциона.

Согласно пункту 20.1 информационной карты документации по проведению Аукциона, несоответствие независимой гарантии требованиям, предусмотренным данной документацией, является основанием для отказа в принятии неё Заказчиком.

12.01.2024 Заказчиком сформирован протокол о признании Победителя уклонившимся от заключения договора №32313031250-05.

Представитель Победителя пояснил и указал, что Исполнитель своевременно подписал договор и приложил обеспечение исполнения договора в виде независимой гарантии №24-006/Г от 09.01.2024. При выпуске гарантии Победителем в адрес банка была предоставлена информация о закупочной процедуре, в том числе о требованиях к форме независимой гарантии.

Комиссия Управления, рассмотрев пояснения и представленные документы и сведения, делает вывод о свершении Победителем действий, направленных на заключение договора с Заказчиком, в связи с чем Комиссия Управления не усматривает в действиях Победителя отсутствие намерений уклониться от заключения договора, а также добросовестности.

Для признания участника 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. Комиссия Управления считает необходимым отметить, что по представленным к материалам заседания Победитель не имел намерений уклониться от заключения договора с Заказчиком.

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 «ФОРМУЛА» 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.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «ФОРМУЛА» 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 «ФОРМУЛА» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.