

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №077/10/5-4712/2024 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

12.04.2024

г. Москва

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

Председательствующего — ведущего специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок К.Д.К.,

Членов Комиссии:

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

А.А.Б. — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

в присутствии уполномоченного представителя АО «Почта России»: Н.О.И.

(доверенность №77/822-н/77-2023-24-887 от 11.08.2023), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «Нефть»: Б.С.Б. (генеральный директор, Приказ №01/2023 от 15.03.2023),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Нефть» от заключения договора с АО «Почта России», 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 «Почта России» о включении сведений в отношении ООО «Нефть» (далее — Победитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора с АО «Почта России» (далее — Заказчик) по результатам ценового отбора на оказание агентских услуг по обеспечению регулярных поставок АО «Почта России» (филиалам АО «Почта России») дизельного топлива на точках обслуживания с использованием топливных карт и талонов (реестровый №32413219629) (далее — Отбор).

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 26.02.2024 победителем Отбора признано ООО «Нефть».

Согласно ч. 8.1.2 Положения о закупках Заказчика (далее — Положение) договор заключается в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом Российской Федерации и иными федеральными законами с учетом Положения. Договор, заключаемый по основаниям, предусмотренным ч. 3.4.3 ст. 3.4, ст. 6.3 Положения, может быть заключен без учета требований настоящей статьи, а также ст.ст. 8.5 и 8.6 Положения, за исключением положений п. 8.1.20.1 ч. 8.1.20 ст. 8.1 Положения, при условии, что это не нарушает требования законодательства Российской Федерации и внутренних документов Общества, регламентирующих договорную работу. Процедура заключения договора по результатам закупки может быть установлена регламентом работы электронной площадки и внутренних документов Общества в части, не противоречащей Положению.

Согласно п. «а» ч. 8.1.4 Положения заключение договора по итогам закупки осуществляется в сроки и в порядке, предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации, настоящим Положением и закупочной документацией при проведении конкурентных закупок: договор заключается не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после размещения в ЕИС протокола подведения итогов конкурентной закупки (при заключении договора на основании п. «б» ч. 5.6.5 ст. 5.6 Положения, ч.ч. 8.1.26, 8.1.27 ст. 8.1 Положения — после размещения в ЕИС соответствующего итогового протокола или протокола о признании участника уклонившимся, протокола отстранения от участия в закупке), а при проведении закрытой конкурентной закупки – не ранее чем через 10 дней и не позднее 20 дней со дня подписания итогового протокола.

Также в соответствии с ч. 8.1.5 Положения Заказчик не позднее 5 (пяти) дней, а в случае проведения преддоговорных переговоров – не позднее 7 (семи) дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, направляет участнику закупки, с которым в соответствии с настоящим Положением заключается договор, проект договора, составленный в соответствии с ч.ч. 8.1.16-8.1.17 ст. 8.1 Положения, без подписи Заказчика.

04.03.2024 Заказчик в адрес Победителя направил проект договора на подписание.

В соответствии с ч. 8.1.6 Положения участник закупки, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней со дня получения проекта договора от Заказчика, подписывает проект договора и представляет его Заказчику с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора, если документацией о закупке установлено требование обеспечения исполнения договора.

В соответствии с ч. 8.1.7 Положения в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком, участник закупки, с которым заключается договор, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о закупке, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Участник закупки, с которым заключается договор, представляет протокол разногласий Заказчику в срок, указанный в ч. 8.1.6 ст. 8.1

Положения, но не более чем один раз.

По состоянию на 18.03.2024 Победитель подписал проект договора и представил обеспечение исполнения договора в виде независимой гарантии от 05.03.2024 №813831-24-ЕГВ, выданной ПАО «МТС-Банк».

Согласно ч. 8.4.1 Положения участник закупки, для которого заключение договора в соответствии с Положением является обязательным, признается уклонившимся от заключения договора по следующим основаниям:

- а) письменный отказ такого участника закупки от подписания (заключения) договора;
- б) неподписание проекта договора в предусмотренный для этого в документации срок (отказ от заключения договора), неуплата победителем Обществу до заключения договора суммы, установленной ч. 5.8.31 ст. 5.8 Положения;
- в) предъявление при подписании договора встречных требований по условиям договора, противоречащих ранее установленным в документации и (или) в заявке такого участника и достигнутым в ходе преддоговорных переговоров условиям;
- г) непредставление документов, обязательных к предоставлению до заключения договора и предусмотренных документацией или извещением о закупке, и (или) в заявке такого участника;
- д) непредоставление в установленные сроки надлежащего обеспечения исполнения договора в соответствии с документацией, Положением.

19.03.2024 Заказчиком сформирован протокол о признании Победителя уклонившимся от заключения договора, согласно которому Победитель не предоставил в установленные сроки надлежащее обеспечение исполнения договора в соответствии с документацией.

Представитель Победителя пояснил и указал, что с 26.02.2024 сторонами начаты переговоры посредством переписки по электронной почте. Своевременно Победителем были предоставлены все запрошенные документы, фото топливных талонов, полный список всех АЗС по России, контактные данные. На запросы предоставить Победителю со стороны Заказчика компетентного сотрудника для согласования банковской гарантии ответы в адрес Исполнителя не поступили, на просьбы предоставить контракты, подписывающего договор ответы в адрес Победителя не поступили.

Также информация о сотруднике, ответственном за согласование банковских гарантий, Победителем не получена по состоянию на 26.02.2024, Победителю указана информация о направлении проекта независимой гарантии на этапе подписания договора.

Вместе с тем, 18.03.2024 Победитель произвел подписание проекта договора и представил подготовленную независимую гарантию, не согласованную Заказчиком, в качестве обеспечения исполнения договора, то есть Победитель осуществил надлежащие действия в регламентированные для подписания договора сроки. При этом, с 04.03.2024 Заказчик не представлял в ответ Победителю информацию о корректности представленной независимой гарантии до 18.03.2024.

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.

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 «Нефть» 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 Управления, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Нефть» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Нефть» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.