

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №077/10/5-2279/2024 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

28.02.2024

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 уполномоченного представителя АО «Почта России»: Ш.О.А.

(доверенность №66/38-н/66-2022-2-1661 от 30.09.2022), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «АТК-УРАЛ»: Б.К.Г. (доверенность №б/н от 27.02.2024),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «АТК-УРАЛ» 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 «АТК-УРАЛ» (далее — Победитель, Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора с АО «Почта России» (далее — Заказчик) по результатам ценового отбора на поставку запасных частей к транспортным средствам филиала для нужд УФС Челябинской области (реестровый №32313131691, извещение RTS454-23043518300914) (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 22.01.2024 победителем Отбора признано ООО «АТК-УРАЛ».

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.

29.01.2024 Заказчик в адрес Победителя направил проекты договоров на подписание (крайний срок подписания проектов договоров — 05.02.2024).

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 06.02.2024 Победитель не подписал проекты договоров и не представил обеспечение исполнения договоров.

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, настоящим Положением.

12.02.2024 Заказчиком сформирован протокол о признании Победителя уклонившимся от заключения договоров.

Представитель Победителя пояснил и указал, что неподписание договора произошло в связи с допущенной технической ошибкой.

Вместе с тем, Победитель готовился к заключению договора и последующему его исполнению.

Так, Победитель оформил в установленные сроки независимые гарантии №Г7-0161-24-0110, №Г7-0161-24-0111, №Г7-0161-24-0112, выпущенные ПАО СКБ «Примсоцбанк», что подтверждается представленными к материалам дела копиями вышеуказанных гарантий.

Кроме того, Победителем были заключены договоры закупки и поставки товаров от 04.12.2023 №201, от 07.12.2023 №355 для последующего выполнения заключаемых с Заказчиком договоров, что также подтверждается представленными к материалам дела копиями вышеуказанных договоров.

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 «АТК-УРАЛ» 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 «АТК-УРАЛ» 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 «АТК-УРАЛ» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.