

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 077/10/5-18957/2021 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**02.09.2021 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 АО «Почта России», ООО ТК «Ника-Транс»,**

**рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО ТК «Ника-Транс» (далее также — победитель) от заключения договора с АО «Почта России» (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 «Почта России»** о проведении проверки факта уклонения **ООО ТК «Ника-Транс»** от заключения договора по результатам аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на оказание услуг и выполнение работ по перевозке почтовых отправлений и прочих товарноматериальных ценностей автотранспортом по магистральным маршрутам, включая осуществление погрузо-разгрузочных работ в местах начала и окончания маршрута, а также в пунктах обмена (реестровый № 32110248350) (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](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупках).

**29.04.2021 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона.**

Согласно Итоговому протоколу №32110248350-03 от 15.07.2021 победителем признано ООО ТК «Ника-Транс».

В соответствии с п.9.1.1 документации 9.1.1. при проведении аукциона договор заключается не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после размещения в ЕИС протокола подведения итогов аукциона (при заключении договора на основании п. «б» ч. 6.6.5 ст. 6.6 Положения о закупке – после размещения в ЕИС соответствующего итогового протокола, протокола о признании участника уклонившимся от заключения договора).

Согласно ст.9.1.6 документации 9.1.6. 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 аукциона, направляет оператору ЭП без подписи Заказчика проект договора, составленный в соответствии с п. 9.2 раздела 9 части I документации.

20.07.2021 Заказчик направил в адрес победителя проект договора.

Согласно ст.9 документации Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней со дня получения проекта договора направляет оператору ЭП проект договора, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, а также подписанный усиленной электронной подписью указанного лица документ об обеспечении исполнения договора в случае, если Заказчиком было установлено такое требование.

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, настоящей документации и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий подписывается усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, и направляется оператору ЭП в срок, указанный в п. 9.1.8 настоящей документации, но не более чем один раз.

Оператор ЭП в течение 1 (одного) часа после получения от участника аукциона документов, предусмотренных п. 9.1.8 настоящей документации или протокола разногласий направляет их Заказчику.

Заказчик в течение 2 (двух) дней со дня получения протокола разногласий рассматривает данный протокол и направляет оператору ЭП без усиленной подписи лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Оператор ЭП в течение 1 (одного) часа после получения документов, предусмотренных п. 9.1.11 раздела 9 части I настоящей документации, направляет такие документы участнику аукциона, с которым заключается договор.

Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 3 (трех) дней со дня получения проекта договора, указанного в п. 9.1.11 раздела 9 части I настоящей документации, подписывает проект договора усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника аукциона, и направляет его оператору ЭП с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора, подписанного усиленной электронной подписью указанного лица, если настоящей документацией установлено требование обеспечения исполнения договора.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что 26.07.2021 Победителем направлен протокол разногласий, 28.07.2021 Заказчиком рассмотрен протокол разногласий и повторно направлен проект договора. 02.08.2021 Победителем подписан проект договора, а также Общество приложило Банковскую гарантию от 27.07.2021 №481692, выданную АО КБ «МодульБанк». Вместе с тем указанная Банковская гарантия не соответствовала требованиям документации, ввиду чего Заказчик предоставил техническую возможность повторно подписать проект договора и представить обеспечение исполнения договора. 11.08.2021 Победителем подписан проект договора, а также Общество приложило вышеуказанную Банковскую гарантию без изменений, которая не соответствовала требованиям документации.

На заседании Комиссии Управления представитель Победителя пояснил, что АО КБ «Модульбанк» представляет банковские гарантии по унифицированной форме.

Таким образом, представленная Победителем банковская гарантия не свидетельствует о намеренном недобросовестном уклонении Победителя от заключения 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 ТК «Ника-Транс»** 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 ТК «Ника-Транс»** умысла по незаключению договора. Напротив, все действия **ООО ТК «Ника-Транс»** 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, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об **ООО ТК «Ника-Транс»** 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 ТК «Ника-Транс»** 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.