

ФАС России

Д-242, ГСП-3, Садовая-Кудринская ул., д. 11, г. Москва, 125993

ГУП «Московский метрополитен»

ул. Проспект Мира, д. 41, стр. 2,
г. Москва, 129110

ООО «Актив Карго»

Стартовая ул., д. 17, литера АП, эт. 2,
помещ. 2, г. Санкт-Петербург, 196210

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу №077/10/104-14244/2023 о проверке сведений необходимости
включения
в реестр недобросовестных поставщиков**

25.10.2023 г. Москва

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

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «Актив Карго» (далее также — Победитель) от заключения договора с ГУП «Московский метрополитен» (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 по вопросу включения сведений в отношении ООО «Актив Карго» (далее — Победитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора с ГУП «Московский метрополитен» (далее — Заказчик) по результатам аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку батарей аккумуляторных свинцово-кислотных стационарных (реестровый №32312740519) (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 29.09.2023 победителем признано ООО «Актив Карго».

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 настоящего Положения.

Согласно п. 41.2 Положения Договор по результатам проведенной закупки заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о закупке. Изменения проекта договора после проведения закупки не допускаются. Заказчик направляет (передает) проект договора победителю в срок не позднее трех рабочих дней со дня подписания протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки.

04.10.2023 Заказчиком в адрес Победителя направлен проект договора на подписание.

Согласно п. 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.

Согласно п. 46.2 Положения в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭТП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных разделом 42 настоящего Положения (при соответствии указанным условиям), либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель конкурентной процедуры в электронной форме составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке в электронной форме и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Протокол разногласий направляется победителем конкурентной процедуры в электронной форме Заказчику с использованием программно-аппаратных средств ЭТП не более чем один раз.

По состоянию на 09.10.2023 Заказчиком со стороны Победителя получен подписанный проект договора и представлена независимая гарантия от 09.10.2023 № 7810845030-23-Г15.

Согласно п. 41.5 Положения Победитель конкурентной процедуры (за

исключением победителя, предусмотренного пунктом 41.6 настоящего Положения) признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные разделами 41 и 46 настоящего 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 настоящего Положения.

Согласно п. 42.1 Положения В случае если начальная (максимальная) цена договора равна либо не превышает 50 млн. рублей и по результатам закупочной процедуры цена договора, предложенная участником закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 и более процентов от начальной (максимальной) цены договора, победитель либо такой участник обязан предоставить Заказчику до момента заключения договора информацию, подтверждающую добросовестность такого участника в соответствии с абзацем вторым настоящего пункта с одновременным предоставлением таким участником обеспечения исполнения договора в размере обеспечения исполнения договора, указанном в документации о закупке, или предоставить обеспечение исполнения договора в размере, превышающем в полтора раза размер обеспечения исполнения договора указанный в документации о закупке, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса). К информации, подтверждающей добросовестность участника закупки, относится информация, содержащаяся в реестре контрактов, заключенных заказчиками в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ, или в реестре договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки в соответствии с Законом № 223-ФЗ, и подтверждающая исполнение таким участником в течение трех лет до даты подачи заявки на участие в закупке трех договоров (контрактов) (с учетом правопреемства), исполненных без применения к такому участнику неустоек (штрафов, пеней). При этом цена одного из таких договоров (контрактов) должна составлять не менее чем 20 процентов начальной (максимальной) цены договора (контракта), указанной в извещении об осуществлении закупки и документации о закупке.

Согласно п. 42.2 Положения в случае, если начальная (максимальная) цена договора превышает 50 млн рублей и по результатам закупочной процедуры цена договора, предложенная участником закупки, с которым заключается договор, снижена на 25 (двадцать пять) и более процентов от начальной (максимальной) цены договора, победитель либо такой участник обязан до заключения договора предоставить обеспечение исполнения договора в размере, превышающем в полтора

раза размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о закупке, но не менее чем в размере аванса (если договором предусмотрена выплата аванса).

11.10.2023 Заказчиком составлен и размещен в Единой информационной системе протокол уклонения Победителя от заключения договора в связи с непредоставлением Победителем надлежащего обеспечения исполнения договора.

Представитель Победителя пояснил, что Оператором электронной площадки была размещена информация о требованиях к обеспечению исполнения договора в размере 3 679 389,27 (Три миллиона шестьсот семьдесят девять тысяч триста восемьдесят девять) рублей 27 копейки, которое может быть предоставлено, в том числе в виде независимой гарантии по типовой форме согласно Приложению №3 к Положению о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг электронной форме с участием СМП, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, утвержденному Постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 №1397, на условиях, определенных гражданским законодательством и Законом и закупках.

Но в соответствии с вариантом 1 п. 9.2 проекта договора установлено обеспечение исполнения договора в размере 5 519 083,91 (Пять миллионов пятьсот девятнадцать тысяч восемьдесят три) рублей 91 (девяносто одна) копейка - 7,5 % от начальной (максимальной) цены Договора.

На основании неверной информации о сумме обеспечения исполнения контракт, размещенной на ЭТП, ПАО «Сбербанк России» была выдана независимая гарантия 09.10.2023 № 7810845030-23-Г15 (которая была размещена Участником на площадке вместе с подписанным договором) на сумму 3 679 389,27 (Три миллиона шестьсот семьдесят девять тысяч триста восемьдесят девять) рублей 27 копеек, вместо суммы независимой гарантии, указанной в варианте 1 пункта 9.2 проекта договора.

13.10.2023 Победителем была подана жалоба на действие (бездействие) оператора электронной площадки.

Также представитель Победителя пояснил, что документация о закупке не содержит указания на применение антидемпинговых мер и Возможность изменения размера обеспечения в связи с их

применением .

В случае с закупкой №32312740519 при применении антидемпинговых мер увеличенный в 1,5 размер обеспечения исполнения договора, указанный в документации о закупке, должен составлять 7,5% от НМЦ.

Договором, предложенным Заказчиком к подписанию, выплата аванса не предусмотрена.

Комиссия Управления отмечает, что 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 «Актив Карго»** 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 «Актив Карго»** 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 «Актив Карго»** в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.