

ООО «ТМ Групп»

Комсомольская ул., д. 63, пом. 1, с.
Супонево, Брянский р-н, Брянская обл.,
241520

АО «ОДК»

Буденного пр-т, д. 16,
г. Москва, 105118

ФАС России

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

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/07/5-4549/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

16.03.2020 г. Москва

Комиссия Московского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председателя Комиссии:

<...>,

членов Комиссии:

<...>,

<...>;

при участии представителей:

от ООО «ТМ Групп»: <...>,

от АО «ОДК»: <...>;

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения ООО «ТМ Групп» (далее также — Общество) от заключения договора с АО «ОДК» (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 «ОДК» о проведении проверки факта уклонения ООО «ТМ Групп» от заключения договора на поставку твердосплавных стержней по результатам аукциона (реестровый № 31908739893) (далее - Аукцион).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, Комиссия установила следующее.

В соответствии с протоколом подведения итогов Аукциона от 31.01.2020 № 402 победителем Аукциона признано ООО «ТМ Групп» с ценовым предложением в размере 1 758,28 евро с НДС за единицу услуг.

**Начальная (максимальная) цена договора, установленная извещением - 250 000,00 евро
Общая начальная (максимальная) цена за единицу товара составила 3 831,70 евро.**

Согласно пункту 4.21.1 Аукционной документации в случае, если это указано в пункте 39 информационной карты, участник закупки, с которым заключается договор, должен предоставить обеспечение исполнения договора.

В соответствии с пунктом 39 Информационной карты Аукциона обеспечение исполнения договора требуется. Размер обеспечения: 12 500,00 Евро., НДС не облагается.

В силу пункта 4.21.3 Аукционной документации документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, должен быть предъявлен

заказчику с использованием программно-аппаратных средств ЭТП до момента заключения договора в сроки, предусмотренные пунктом 4.20.10.

Согласно пункту 4.20.10 Аукционной документации проект договора, заключаемого по итогам закупки, направляется заказчиком в адрес лица, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней с даты официального размещения протокола по итогам закупки (итогового протокола), которым определен победитель.

31.01.2020 Заказчик разместил на ЭТП проект договора.

05.02.2020 ООО «ТМ Групп» разместило на ЭТП подписанный проект договора.

17.02.2020 Заказчик направил подписанный ООО «ТМ Групп» проект договора на доработку.

20.02.2020 ООО «ТМ Групп» разместило на ЭТП доработанный и подписанный проект договора.

20.02.2020 Заказчик отклонил подписанный ООО «ТМ Групп» проект договора в связи с необходимостью представления банковской гарантии.

20.02.2020 ООО «ТМ Групп» разместило на ЭТП подписанный проект договора с приложением банковской гарантии от 20.02.2020 № БГ/5120-00121Г.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что представленная Обществом банковская гарантия не соответствовала установленным требованиям ввиду следующего:

- гарантия должна содержать обязательства принципала, надлежащее исполнение которых обеспечивается гарантией, в соответствии с проектом договора, включая ссылку на конкретную процедуру закупки, по итогам которой заключается такой договор;
- в гарантии прямо должно быть предусмотрено безусловное право бенефициара на истребование суммы гарантии полностью или частично в случае неисполнения принципалом своих обязательств по договору в предусмотренные сроки;
- в случае продления срока поставки и/или выполнения работ (оказания услуг) по вине принципала или по независящим от сторон причинам, принципал обязан продлить срок действия банковской гарантии и предоставить бенефициару не позднее 5 (пяти) календарных дней с момента, когда принципал узнал или должен был узнать о продлении срока исполнения обязательств, оригиналы документов, подтверждающих такое продление способом, аналогичным передаче самой банковской гарантии;
- в гарантии прямо должны быть указаны обстоятельства, при наступлении которых должна быть выплачена сумма гарантии;
- в гарантии прямо должны быть указаны права и обязанности по банковской

гарантии не могут быть переуступлены гарантом или принципалом третьим лицам без письменного согласия бенефициара;

- в гарантии прямо должно быть указано место предъявления бенефициаром требования гаранту об уплате суммы гарантии.

Необходимо отметить, что фактически ООО «ТМ Групп» 17.02.2020, 26.02.2020, 27.02.2020 направляло в адрес Заказчика на согласование проекты банковских гарантий, однако Заказчик ни один из таких проектов не принял, указывая при этом каждый раз новые замечания.

Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Как следует из смысла статьи 55 Конституции Российской Федерации (в истолковании Постановлениями Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П; Определениями от 07.06.2001 № 139 О, от 07.02.2002 № 16-О) применяемые государственными органами санкции должны соответствовать характеру совершённого деяния, принципу юридического равенства, основываться на соразмерности конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, исключать произвольное толкование и применение.

Для признания Общества 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 общества в реестр недобросовестных поставщиков является юридической ответственностью.

При решении вопроса о применении юридической ответственности подлежит установлению факт наличия вины Общества 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

действия ООО «ТМ Групп» умысла по незаключению договора. Напротив, все действия ООО «ТМ Групп» 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 приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об **ООО «ТМ Групп»** 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 **ООО «ТМ Групп»** (ИНН: 3245508870; ОГРН: 1123256006576; адрес местонахождения: 241520, Россия, Брянская обл., Брянский р-н, с. Супонево, Комсомольская ул., д. 63, пом. 1) 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.

Председатель Комиссии: <...>

члены Комиссии: <...>

<...>