

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 «ОКБМ-ЭНЕРГО»

ул. Ленинская слобода,  
д. 26, стр.28, пом. 113,  
г. Москва, 115280

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу №077/10/5-14873/2023 о проверке сведений необходимости  
включения  
в реестр недобросовестных поставщиков**

**03.11.2023 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 «ОКБМ-ЭНЕРГО» (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 «ОКБМ-ЭНЕРГО» (далее — Участник) 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.**

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 29.09.2023 заявка ООО «ОКБМ-ЭНЕРГО» признана аукционной комиссией Заказчика соответствующей требованиям аукционной документации и Закона о контрактной системе, ООО «АКТИВ КАРГО» признано победителем аукциона, заявка ООО «ОКБМ-ЭНЕРГО» заняло второе место.

11.10.2023 Заказчиком составлен протокол признания ООО «АКТИВ КАРГО» уклонившимся от заключения контракта в связи с неисполнением

требований, предусмотренных п. 42.2 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд Заказчика.

**Согласно п. 41.6 Положения о закупках Заказчика (далее — Положение) Заказчик вправе заключить договор с участником конкурентной процедуры, заявке которого присвоен второй номер, в случае если:**

- победитель конкурентной процедуры признан уклонившимся от заключения договора;
- Заказчик отказался от заключения договора с победителем конкурентной процедуры на основании пункта 13.5 настоящего Положения о закупках.

Участник конкурентной процедуры, заявке которого присвоен второй номер признается победителем такой процедуры, и в проект договора, прилагаемый к документации о закупке и (или) извещению о закупке, Заказчиком включаются условия исполнения данного договора, предложенные этим участником. Проект договора должен быть направлен Заказчиком этому участнику в срок, не превышающий 10 дней с даты признания победителя такой процедуры уклонившимся от заключения договора. При этом Заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения договора в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в конкурентной процедуре.

**13.10.2023** Заказчиком в адрес Участника 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 ЭП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭП 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 ЭП не более чем один раз.**

**По состоянию на 18.10.2023 Заказчиком со стороны Участника получен подписанный проект договора и представлена независимая гарантия от 18.10.2023 № 00170-02-02398328.**

**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. 24 информационной карты документации по проведению аукциона в электронной форме обеспечение исполнения договора может быть представлено в виде независимой гарантии, которая должна быть составлена по типовой форме согласно Приложению № 3 к Положению о независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения заявки на участие в конкурентной закупке товаров, работ, услуг в электронной форме с участием субъектов малого и среднего предпринимательства, и независимых гарантиях, предоставляемых в качестве обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам такой закупки, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 09.08.2022 № 1397 (далее – Постановление № 1397).

В качестве обеспечения исполнения договора представлена независимая гарантия от 18.10.2023 № 00170-02-02398328, выданная Акционерным обществом «ЮниКредит Банк», в которой п. 17 не соответствует типовой форме независимой гарантии, утвержденной Постановлением № 1397.

Согласно п. 24 информационной карты документации по проведению аукциона в электронной форме основанием для отказа в принятии независимой гарантии заказчиком является несоответствие

независимой гарантии требованиям документации по проведению аукциона в электронной форме.

**23.10.2023** Заказчиком составлен и размещен в Единой информационной системе протокол уклонения Победителя от заключения договора в связи с непредоставлением Победителем надлежащего обеспечения исполнения договора.

Представитель Участника пояснил, что 24.10.2023 и 25.10.2023 в адрес АО «ЮниКредит Банк» были направлены претензии с требованием о внесении изменений в независимую гарантию с учетом замечаний Заказчика.

**24.10.2023** Заказчику было направлено письмо, в котором сообщалось о том, что Участник готов исполнить Контракт в полном объеме, и в целях предоставления надлежащего обеспечения исполнения контракта обратилось в АО «ЮниКредит Банк» с требованием о внесении изменений в независимую гарантию.

Вместе с тем, Участник, не дожидаясь ответа от АО «ЮниКредит Банк», **31.10.2023** направил в ПАО «Московский кредитный банк» заявку на выпуск новой независимой гарантии.

**02.11.2023** указанным банком была выпущена соответствующая требованиям Постановления Правительства РФ от 09.08.2022 № 1397 независимая гарантия № V1377940 на сумму 5 519 083,91 руб.

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 «ОКБМ-ЭНЕРГО»** 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 «ОКБМ-ЭНЕРГО»** 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 «ОКБМ-ЭНЕРГО»** в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.