

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №077/10/5-13045/2022 о проверке сведений необходимости

включения в реестр недобросовестных поставщиков

02.09.2022 г. Москва

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

рассмотрев **обращения о проведении проверки** факта уклонения **ООО «ЭНЕРГОМАШ-СЕРВИС»** (далее также — победитель) от заключения договоров с **АО «Оборонэнерго»** (далее также — Заказчик), **поданные** 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 поступили обращения **АО «Оборонэнерго»** о проведении проверки факта уклонения **ООО «ЭНЕРГОМАШ-СЕРВИС»** от заключения договора по результатам запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку автомобильного топлива для филиалов **АО «Оборонэнерго»** (реестровый №32211444825) (далее — **запрос предложений**).

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

В единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - **Положение о закупках**).

Согласно Итоговому протоколу от 23.06.2022 победителем признано **ООО «ЭНЕРГОМАШ-СЕРВИС»**.

В соответствии с п.2.9.1 документации Договор по результатам настоящей закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола Уполномоченного органа организатора процедуры закупки, составленного по результатам закупки.

Установлено, что проект договора направлен Победителю 08.07.2022.

Согласно п.8.1.13.6. Положения о закупках в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Обществом посредством электронной площадки, участник такой закупки составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется Обществу с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Общество рассматривает протокол разногласий и направляет участнику такой закупки доработанный проект договора либо повторно направляет участнику такой закупки проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Проект разногласий направлен победителем 13.07.2022.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что Победителем направлен протокол разногласий на 20-ый день после подписания итогового протокола, при этом указанный протокол направлен после окончания рабочего дня.

Вместе с тем согласно абзацу 2 ст.194 ГК РФ Однако если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

Таким образом, Заказчик указывает, что, поскольку протокол разногласий направлен после окончания рабочего дня, то фактически повторно проект договора не направлялся и ввиду уклонения победителя от заключения договора, центральная закупочная комиссия Заказчика 14 июля 2022 г. рассмотрела вопрос о заключении договора с участником, заявке которого по результатам оценки и сопоставления заявок присвоен порядковый номер 2.

Вместе с тем Комиссия Управления отмечает, что согласно документации Заказчика, размещенной в Единой информационной системе, а именно согласно п.2.9.4 документации «Лицо, с которым заключается договор, обязано подписать со своей стороны договор *в течение семи дней* со дня направления заказчиком указанного договора».

Как указано ранее, проект договора направлен Победителю 08.07.2022, при этом учитывая п.2.9.4 документации у Победителя была возможность подписать проект договора до 15.07.2022.

Однако в рассматриваемом случае Заказчик не направил после протокола разногласий доработанный проект договора в случае принятия положений, указанных в протоколе разногласий.

Одновременно с этим Заказчик также не направил проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично

содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Таким образом, Комиссия Управления не усматривает в действиях Общества недобросовестного поведения.

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 «ЭНЕРГОМАШ-СЕРВИС»** 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 «ЭНЕРГОМАШ-СЕРВИС»** умысла по незаключению договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об **ООО «ЭНЕРГОМАШ-СЕРВИС»** 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 «ЭНЕРГОМАШ-СЕРВИС»** 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.