

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

### **по делу № 077/07/5-4337/2019 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**02.07.2019 г. Москва**

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

<...>

в присутствии представителей:

от ОАО «РЖД»: <...>

от ООО «Служба пожарной безопасности»: <...>

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Служба пожарной безопасности» (далее также — Общество) от заключения договора с ОАО «РЖД» (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 ОАО «РЖД» о проведении проверки факта уклонения ООО «Служба пожарной безопасности» от заключения договора на выполнения работ по ремонту и обслуживанию сигнализации пожарной автоматической объектов стационарных по результатам проведения аукциона в электронной форме (реестровый № 31807378587) (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). Указанное Положение о закупках в редакции, действующей на дату размещения извещения о проведении Закупки, размещено в ЕИС - 01.10.2018.

28.12.2018 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о

проведении Аукциона.

В соответствии с протоколом проведения Аукциона от 30.01.2019 № 31807378587-02 победителем было признано ООО «Служба пожарной безопасности» с ценовым предложением в размере 784 392, 63 руб.

В соответствии с пунктом 3.25.2 Аукционной документации Заказчик направляет участнику запроса котировок, с которым заключается договор проект договора в течение 7 (семи) календарных дней с даты опубликования итогов запроса котировок на сайтах.

Участник запроса котировок, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в извещении), иные документы, если извещением предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны договор не позднее 7 (семи) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика. Участник запроса котировок, с которым заключается договор, должен при заключении договора по требованию заказчика представить документы, подтверждающие полномочия лица, подписавшего договор (пункт 3.25.3 Аукционной документации).

Пунктом 6 извещения о проведении Аукциона установлено требование об обеспечении исполнения договора в размере 119 611, 65 руб.

31.01.2019 Заказчик посредством электронной почты направил в адрес Общества проект договора.

06.02.2019 Обществом посредством курьерской службы передан подписанный со своей стороны договор.

Вместе с тем в нарушение требований пункта 3.25.3 Аукционной документации обеспечение исполнения договора Обществом не внесено, что послужило основанием для признания 21.02.2019 ООО «Служба пожарной безопасности» уклонившимся от заключения договора по результатам Аукциона.

13.03.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим при проведении Аукциона второе место.

На заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что в период с 31.01.2019 по 21.02.2019 с Заказчиком велась обширная переписка, в том числе в части согласования банковской гарантии. Все замечания Заказчика учитывались Обществом и направлялись в банк для корректировки банковской гарантии.

Между тем, как следует из представленной переписки, на 21.02.2019 Заказчик не согласовал представленный Обществом макет банковской гарантии, что явилось причиной для невозможности своевременного представления обеспечения исполнения договора.

Комиссия, принимая во внимание доводы Общества, считает необходимым отметить следующее.

В Приложении № 4 к Аукционной документации Заказчиком установлен перечень банков, чьи гарантии принимаются ОАО «РЖД» в качестве обеспечения

исполнения договора.

Установление подобного перечня, по мнению Комиссии, является неправомерным и безосновательно ограничивает победителя закупочной процедуры в праве на выбор кредитной организации для получения соответствующей гарантии.

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 действиях Общества умысла по незаключению договора. Напротив, все действия ООО «Служба пожарной безопасности» 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 в сроки, установленные Закупочной документацией, что подтверждается доказательствами, представленными в материалы дела, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Служба пожарной безопасности» 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 «Служба пожарной безопасности» (ИНН: 7731343006; ОГРН: 1177746038293; адрес местонахождения: 129090, город Москва, Каланчевская улица, дом 16 строение 1, комната 1 л часть) 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.