

АО «Почта России»

3-я Песчаная улица, д. 2А,

г. Москва, 125252

ООО «СпецПромСтрой»

ул. Кольская, д.2, кор.б,

пом. X, ком. №11,

г. Москва, 129329

Федеральная антимонопольная служба

ул. Садовая-Кудринская, д. 11,

г. Москва, Д-242, ГСП-3, 12599

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/10/5-15085/2022 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

05.10.2022 г. Москва

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе Председательствующего Комиссии Управления и Членов Комиссии Управления,

в присутствии уполномоченного представителя АО «Почта России»: Наливкин О.И. (доверенность №б/н от 19.05.2021), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «СпецПромСтрой»: Салькова И.Н. (доверенность №7 от 03.10.2022),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «СпецПромСтрой» (далее также — Победитель) от заключения договора с АО «Почта России» (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 ООО «СпецПромСтрой» о включении сведений в отношении ООО «СпецПромСтрой» (далее — Победитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора с АО «Почта России» (далее — Заказчик) по результатам электронного аукциона, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на выполнение работ по обследованию, разработке проектной документации и капитальному ремонту помещений для организации операционного центра в здании, расположенного по адресу: г. Самара, ул. Л. Толстого, д. 135 для нужд УФПС Самарской области (реестровый № 32211560190) (далее — Закупка).

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 16.08.2022 №32211560190-04 победителем признано ООО «СпецПромСтрой».

Согласно п. 8.1.4 Положения о закупках Заказчика заключение договора по итогам закупки осуществляется в сроки и в порядке, предусмотренные действующим законодательством Российской Федерации, настоящим Положением и закупочной документацией:

а) при проведении конкурентных закупок: договор заключается не ранее 10 дней и не позднее 20 дней после размещения в ЕИС протокола подведения итогов конкурентной закупки (при заключении договора на основании п. «б» ч. 5.6.5 ст. 5.6, ч.ч. 8.1.26, 8.1.27 ст. 8.1 Положения о закупках Заказчика - после размещения в ЕИС соответствующего итогового протокола или протокола о признании участника уклонившимся, протокола отстранения от участия в закупке), а при проведении закрытой конкурентной закупки – не ранее чем через 10 дней и не позднее 20 дней со дня подписания итогового протокола;

б) при осуществлении закупки у единственного поставщика договор может быть заключен в бумажной или электронной форме не ранее размещения соответствующей позиции Плана закупки после публикации в ЕИС Плана закупки

(изменений в План закупки) Общества за исключением случаев, предусмотренных настоящим Положением.

Заказчиком 21.07.2022 направлен в адрес Победителя проект договора на подписание.

Согласно п. 8.1.5 Положения о закупках Заказчик не позднее 5 (пяти) дней, а в случае проведения преддоговорных переговоров – не позднее 7 (семи) дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов закупки, направляет участнику закупки, с которым в соответствии с Положением о закупках Заказчика заключается договор, проект договора, составленный в соответствии с ч.ч. 8.1.16 - 8.1.17 ст. 8.1 Положения о закупках Заказчика, без подписи Заказчика.

Также согласно 8.1.6 Положений о закупках Заказчика Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) дней со дня получения проекта договора от Заказчика, подписывает проект договора и представляет его Заказчику с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора, если документацией о закупке установлено требование обеспечения исполнения договора.

Согласно п. 8.1.7 Положения о закупках Заказчик в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному Заказчиком, участник закупки, с которым заключается договор, составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению о закупке, документации о конкурентной закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Участник закупки, с которым заключается договор, представляет протокол разногласий Заказчику в срок, указанный в ч. 8.1.6 ст. 8.1 Положения о закупках Заказчика, но не более чем один раз.

26.08.2022 Заказчиком со стороны Победителя получен протокол разногласий.

Согласно п. 8.1.8 Положения о закупках Заказчик в течение 2 (двух) дней со дня получения протокола разногласий рассматривает данный протокол и направляет участнику закупки, с которым заключается договор, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

29.08.2022 Заказчик в адрес Победителя повторно направил проект договора на подписание с указанием в отдельном файле причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

Согласно п. 8.1.9 Положения о закупках Заказчика Участник закупки, с которым заключается договор, в течение 3 (трех) дней со дня получения проекта договора, указанного в ч. 8.1.8 ст. 8.1 Положения о закупках Заказчика, подписывает проект договора и представляет его Заказчику с приложением документа, подтверждающего обеспечение исполнения договора, если документацией о закупке установлено требование обеспечения исполнения договора.

01.09.2022 Победителем подписан проект договора и направлен в адрес Заказчика, также 01.09.2022 Победитель к договору прикрепил файл с копией

банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора. Вместе с тем на заседании Комиссии Управления представитель Заказчика указал, что представленный в качестве обеспечения исполнения договора файл не содержал информации (пустой файл), тем самым Победителем не было представлено надлежащего обеспечения исполнения договора согласно Положения о закупках Заказчика.

Согласно п. 8.4.1 Положения о закупках Заказчика Участник закупки, для которого заключение договора в соответствии с настоящим Положением является обязательным, признается уклонившимся от заключения договора по следующим основаниям:

- а) письменный отказ такого участника закупки от подписания (заключения) договора;
- б) неподписание проекта договора в предусмотренный для этого в документации срок (отказ от заключения договора), неуплата победителем Обществу до заключения договора суммы, установленной ч. 5.8.31 ст. 5.8 настоящего Положения;
- в) предъявление при подписании договора встречных требований по условиям договора, противоречащих ранее установленным в документации и (или) в заявке такого участника и достигнутым в ходе преддоговорных переговоров условиям;
- г) непредставление документов, обязательных к предоставлению до заключения договора и предусмотренных документацией или извещением о закупке, и (или) в заявке такого участника;
- д) непредоставление в установленные сроки надлежащего обеспечения исполнения договора в соответствии с документацией, настоящим Положением.

Также согласно п. 8.4.3 Положения о закупках Заказчика при уклонении участника закупки, с которым заключается договор, от заключения договора, не позднее 3 (трех) рабочих дней с момента окончания срока подписания договора заказчиком, предусмотренного документацией (извещением) о закупке, Заказчиком оформляется протокол, который должен содержать информацию о месте и времени его составления, об участнике закупки, который уклонился от заключения договора, и основаниях признания такого участника уклонившимся от заключения договора. Указанный протокол размещается в ЕИС не позднее следующего рабочего дня после его подписания.

05.09.2022 Заказчиком сформирован протокол о признании Победителя уклонившимся от заключения договора от 05.09.2022 №32211560190-05, согласно которому Победитель не предоставил Заказчику в установленные сроки надлежащего обеспечения исполнения договора в соответствии с п. 8.4.1 ст. 8.4 Положения о закупках Заказчика.

Комиссия Управления, оценивая действия ООО «СпецПромСтрой», отмечает следующее.

Победителем в регламентированные сроки подписан проект. Вместе с тем по обстоятельствам непредставления надлежащего обеспечения исполнения договора представитель Общества указал, что 23.08.2022 Победитель направил письмо-заявку брокеру на выпуск банковской гарантии. Представитель

Победителя пояснил, что ввиду затянувшегося выпуска банковской гарантии Победитель не мог в установленные Положением о закупках Заказчика представить надлежащее обеспечение исполнения договора.

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.

К материалам заседания Комиссии Управления Победителем представлена копия заверенного письма на бланке Победителя и скрины почтового отправления с брокером от 23.08.2022, что указывает на свершение Победителем действий для соблюдения условий Положения о закупках Заказчика и на наличие у него намерений заключить договор.

Также Победителем представлена копия заверенного соглашения о намерениях заключить договор на проектные работы от 23.08.2022, заключенного Победителем с ООО «СМУ-11», в качестве подтверждения намерений Победителя исполнить договор после его подписания с Заказчиком.

Комиссия Управления считает необходимым отметить, что все свои действия на подготовку к заключению договора совершены в регламентированные Положениям о закупках Заказчика сроки, что указывает на добросовестность Победителя.

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 «СпецПромСтрой» 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 «СпецПромСтрой» 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 «СпецПромСтрой» 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.