

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №077/10/5-3175/2024 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

20.03.2024

г. Москва

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

Председательствующего — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок Д.А.А.,

Членов Комиссии:

И.А.П. — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

К.А.Щ. — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

в отсутствие уполномоченных представителей АО «Мосгаз», а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «Эксперт»: А.А.А. (доверенность №б/н от 19.03.2024) (о времени и порядке заседания Комиссии Управления стороны Уведомлены письмом исх.№ЕИ/9349/24 от 11.03.2024),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Эксперт» от заключения договора с АО «Мосгаз», 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 «Мосгаз» о включении сведений в отношении ООО «Эксперт» (далее — Победитель, Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с уклонением от заключения договора с АО «Мосгаз» (далее — Заказчик) по результатам электронного аукциона на поставку труб стальных для обеспечения собственных нужд АО «МОСГАЗ», в т.ч. для ликвидации аварийных ситуаций (реестровый №32312946693) (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.

Согласно Итоговому протоколу от от 30.01.2024 №32312946693-04 победителем Аукциона признано ООО «Эксперт».

Согласно п. 41.1 Положения о закупках Заказчика (далее — Положение) Заключение договора по результатам проведенной конкурентной закупки производится не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Положением, итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки, или с даты признания победителя такой процедуры уклонившимся от заключения договора в случае, предусмотренном пунктом 41.5 Положения.

Согласно п. 41.2 Положения договор по результатам проведенной закупки заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, путем включения условий исполнения договора, предложенных участником закупки, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью документации о закупке. Изменения проекта договора после проведения закупки не допускаются. Заказчик направляет (передает) проект договора победителю в срок не позднее трех рабочих дней со дня подписания протокола, составленного по итогам проведения конкурентной закупки.

02.02.2024 Заказчиком в адрес Победителя 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.

Вместе с тем проект договора Победителем не подписан, не представлено обеспечение исполнения договора.

Согласно п. 41.5 Положения Победитель конкурентной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного пунктом 41.6 Положения) признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные разделами 41 и 46 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 Положения.

08.02.2024 Заказчиком сформирован протокол о признании Победителя уклонившимся от заключения договора.

Представитель Победителя пояснил и указал, что Победитель не имел намерений уклоняться от подписания договора.

Согласно п. 6.2.2 Аукционной документации и п. 15.4 Положения о закупках: «При наличии в документации о закупке требования об обеспечении исполнения договора соответствующее обеспечение должно быть предоставлено участником закупки до заключения договора».

В целях добросовестного соблюдения своих обязательств по подписанию договора Победитель 07.02.2024, 08.02.2024 в адрес Заказчика направлял проект независимой гарантии для целей внесения обеспечения по договору. Так, 08.02.2024 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо №109 с просьбой согласовать проект независимой гарантии. Согласно информации с электронной почты письма были получены Заказчиком.

Необходимость осуществления процедуры согласования проекта независимой

гарантии с Заказчиком была обусловлена требованием банка-гаранта о необходимости такого согласования с Заказчиком до момента выпуска независимой гарантии.

Вместе с тем, ответы Победителем со стороны Заказчика не были получены. В связи с вышеизложенным Победитель не имел возможности для надлежащего подписания проекта договора ввиду отсутствия необходимого обеспечения исполнения договора в виде независимой гарантии.

Комиссия Управления, рассмотрев пояснения и представленные документы и сведения, делает вывод, что в действиях Победителя отсутствовали намерения уклониться от заключения договора.

Для признания участника 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. Комиссия Управления считает необходимым отметить, что по представленным к материалам заседания Победитель не имел намерений уклониться от заключения договора с Заказчиком.

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 «Эксперт» 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 «Эксперт» 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 «Эксперт» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.