

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №077/10/5-12038/2022 о проверке сведений необходимости

включения в реестр недобросовестных поставщиков

11.08.2022 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 «ГК
«Электромир»** (далее также — победитель) от заключения договоров с **АО «НПП
Пульсар»** (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 «НПП Пульсар»** о
проведении проверки факта уклонения **ООО «ГК «Электромир»** от заключения
договора по результатам закрытых аукционов на поставка сертифицированной
электронной компонентной базы иностранного производства» (реестровые № №
220144800083, 220144800081) (далее — аукционы).

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 Итоговым протоколам от 25.05.2022 победителем признано **ООО «ГК
«Электромир»**.

**В соответствии с п.4.21.7 документации Проект договора, заключаемого по итогам
закупки, направляется заказчиком лицу, с которым заключается договор, в
течение 5 (пяти) рабочих дней с даты:**

**(1) официального размещения протокола, которым были подведены итоги
конкурентного способа закупки и определено лицо, с которым заключается
договор;**

(2) поступления участнику закупки, заявке которого присвоено второе место в

итоговой ранжировке конкурентного способа закупки, уведомления об официальном размещении протокола об отстранении победителя закупки или о его уклонении от заключения договора;

(3) поступления участнику закупки, заявке которого присвоено третье место в итоговой ранжировке конкурентного способа закупки, уведомления об официальном размещении протокола об отстранении участника, заявке которого присвоено второе место в итоговой ранжировке или о его уклонении от заключения договора, и при условии отстранения победителя закупки или его уклонения от заключения договора;

(4) проведения преддоговорных переговоров в случае, если они проводились (п. 4.20).

Установлено, что проекты договоров направлены Победителю 03.06.2022.

Согласно п.4.21.9 документации лицо, с которым заключается договор, в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения проекта договора направляет заказчику следующие документы:

(1) подписанный со своей стороны проект договора;

(2) обеспечение исполнения договора (если такое требование было установлено в соответствии с п. 38 информационной карты) в размере, порядке и форме, предусмотренными подразделом 4.22 с учетом, при необходимости, требований к выполнению антидемпинговых мероприятий;

(3) копия документа, подтверждающего полномочия лица на осуществление действий от имени лица, с которым заключается договор:

(а) копия решения о назначении или об избрании либо копия приказа о назначении физического лица на должность, в соответствии с которыми такое физическое лицо обладает правом действовать от имени юридического лица, с которым заключается договор, без доверенности (в случае, если договор подписывается руководителем);

(б) копия доверенности на осуществление действий от имени такого лица, оформленной в соответствии с законодательством (в случае, если договор подписывается лицом, не являющимся руководителем); при этом в случае, если указанная доверенность подписана лицом, не являющимся руководителем, должна быть представлена также копия документа, подтверждающего полномочия такого лица;

(4) декларация о том, что если лицу, с которым заключается договор, не требуется представление решения об одобрении или о совершении крупной сделки, либо копия решения об одобрении или о совершении крупной сделки, если требование о необходимости наличия такого решения для совершения крупной сделки установлено законодательством, учредительными документами юридического лица и если для лица, с которым заключается договор, заключение договора или

обеспечения договора являются крупной сделкой (для юридических лиц). В случае, если получение указанного решения до окончания срока, указанного в п. 4.21.9, невозможно в силу необходимости соблюдения установленного законодательством и учредительными документами лица, с которым заключается договор, порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении или о совершении крупных сделок, лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить письмо, содержащее обязательство о предоставлении вышеуказанного решения до момента заключения договора;

(5) декларация о том, что если лицу, с которым заключается договор, не требуется представление решения об одобрении или о совершении сделки с заинтересованностью, либо копия решения об одобрении или о совершении сделки с заинтересованностью, если требование о наличии такого решения установлено законодательством, учредительными документами юридического лица и если для лица, с которым заключается договор, заключение договора или предоставление обеспечения договора является сделкой с заинтересованностью (для юридических лиц). В случае, если получение указанного решения до окончания срока, указанного в п. 4.21.9, невозможно в силу необходимости соблюдения установленного законодательством и учредительными документами лица, с которым заключается договор, порядка созыва заседания органа, к компетенции которого относится вопрос об одобрении или о совершении сделки с заинтересованностью, лицо, с которым заключается договор, обязано предоставить письмо, содержащее обязательство о предоставлении вышеуказанного решения до момента заключения договора;

(6) копии учредительных документов в действующей редакции (в случае заключения договора с юридическим лицом);

(7) документ, подтверждающий специальную правоспособность и необходимый для осуществления видов деятельности, предусмотренных договором, в случае, предусмотренном п. 4.21.11;

(8) протокол разногласий в случае, предусмотренном п. 4.21.13.

В соответствии с п.4.21.13 документации в случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком согласно п. 4.21.7, лицо, с которым заключается договор, в течение 2 (двух) рабочих дней составляет и направляет заказчику протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов; проект договора при этом не подписывается. Заказчик в течение 2 (двух) рабочих дней рассматривает протокол разногласий и направляет лицу, 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. Направление протокола разногласий осуществляется однократно.

Установлено, что протоколы разногласий направлены Победителем 06.06.2022, при

этом повторно проекты договоров направлены Заказчиком 08.06.2022.

Победителем подписаны проекты договоров 10.06.2022, а также представлено информационное письмо исх. № 1395-06.2022 от 10.06.2022.

Согласно п.4.21.19 документации участник закупки признается уклонившимся от заключения договора в случае:

(1) непредставления подписанного им проекта договора в предусмотренные документацией о закупке сроки;

(2) непредставления им обеспечения исполнения договора в течение срока, указанного в п. 4.21.12, в том числе предоставление обеспечения исполнения договора в меньшем размере (с учетом, при необходимости, антидемпинговых мер), предоставление обеспечения исполнения договора с нарушением требований документации о закупке или предоставление обеспечения исполнения договора в ненадлежащей форме;

(3) поступления заказчику в письменной форме заявления об отказе от подписания договора;

(4) предъявления встречных требований по условиям договора, за исключением случаев, предусмотренных документацией о закупке протокола разногласий, составленного с соблюдением требований документации о закупке;

(5) непредоставления документов, предусмотренных в п.4.21.4, и/или предоставление недостоверных сведений в составе таких документов с учетом особенностей, предусмотренных в п. 4.21.19(2).

Протоколами отказа от заключения договора от 27.06.2022 Заказчик признал Победителя уклонившимся от заключения договоров на основании не представления обеспечения договоров.

Согласно представленным письменным пояснениям Общества следует, что цены, предложенные Исполнителем, были ниже на 25 %, что повлекло антидемпинговую меру. Банки, в которых были согласованы банковские гарантии, отказались давать банковские гарантии на сумму, превышающую аванс, кроме банка «СМП». В дальнейшем банк «СМП» согласовал банковскую гарантию на антидемпинговую меру. Со стороны Исполнителя были направлены протоколы разногласий к договорам для сдвига срока их подписания. 10.06.2022 договоры были подписаны со стороны Исполнителя, однако банк «СМП» оказался работать без объяснения причин.

С целью предоставления банковских гарантий Исполнитель также обратился в 5 банков: ПАО «АК БАРС» БАНК (через сервис по выдаче банковских гарантий - Феникс БГ), АКБ «АБСОЛЮТ БАНК», (ПАО), ПАО Сбербанк, АО «СМП Банк», ПАО «Промсвязьбанк», но получил от всех отказы, что подтверждается скриншотами заявок с личных кабинетов.

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 «ГК «Электромир»** 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 «ГК «Электромир»** умысла по незаключению договора.

Комиссия, оценив фактические обстоятельства в их совокупности и взаимосвязи, **в том числе факт подписания проектов договоров**, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об **ООО «ГК «Электромир»** 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 «ГК «Электромир»** 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.