ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/10/104-15140/2021 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

27.08.2021 г. Москва

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

в присутствии представителей ГБУК «Московский театр «Современник», ООО «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ БЕЗОПАСНОСТИ»,

рассмотрев **обращение о проведении проверки** факта уклонения **ООО «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ БЕЗОПАСНОСТИ»** (далее также — победитель) от заключения договора с **ГБУК «Московский театр «Современник»** (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 отдельны**ми видами юридических лиц» (далее — Обращение),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение **ГБУК «Московский театр «Современник»** о проведении проверки факта уклонения ООО «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ БЕЗОПАСНОСТИ» от заключения договора по результатам электронного аукциона на выполнение работ по огнезащитной обработке жестких и мягких декораций с предоставлением заключения пожарной лаборатории (бюджет 2020-2021 г.) (реестровый № 32110446124) (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 (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 - 21.12.2020.

05.07.2021 **Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона.**

Согласно Итоговому протоколу №32110446124-04 от 19.07.2021 победителем признано ООО «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ БЕЗОПАСНОСТИ».

В соответствии с п.9 документации 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 итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Согласно ст.7 документации 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.

В течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС протокола, указанного в части 8 статьи 6 настоящего Порядка, Заказчик размещает на ЭТП без своей подписи проект договора, который составляется путем включения в проект договора, прилагаемый к документации о конкурентной закупке или извещению о закупке, цены договора, предложенной участником закупки, с которым заключается договор, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), предложения участника конкурентной закупки о качественных, функциональных и об экологических характеристиках объекта закупки.

При заключении договора его цена не может превышать начальную (максимальную) цену договора, указанную в извещении о проведении аукциона.

21.07.2021 Заказчик направил в адрес ООО «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ БЕЗОПАСНОСТИ» **проект договора.**

Согласно ст.7 документации в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭТП проекта договора победитель аукциона подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭТП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также обеспечение применения антидемпинговых мер в случае их применения к участнику закупки, либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель аукциона составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о конкурентной закупке в электронной форме и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов.

Протокол разногласий направляется победителем электронной процедуры

Заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной торговой площадки не более чем один раз.

В течение трех рабочих дней с даты направления победителем аукциона протокола разногласий Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику процедуры закупки, доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания.

В течение трех рабочих дней с даты направления заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5 статьи 7 настоящей документации, победитель закупки в электронной форме на ЭТП подписывает усиленной электронной подписью договор, а также размещает на ЭТП подписанный договор и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о закупке, а также документы во исполнение антидемпинговых требований (при соответствии указанным условиям).

В течение трех рабочих дней с даты размещения на ЭТП победителем аукциона, подписанного им договора и документа, подтверждающего предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении, а также документов во исполнение антидемпинговых требований, Заказчик подписывает усиленной электронной подписью договор на ЭТП.

В соответствии со ст.7 документации победитель аукциона, признается уклонившимся от заключения договора в случае, в случае, если в сроки, предусмотренный частями 3, 6 настоящей статьи, не направил Заказчику проект договора, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени такого победителя, или не представил Заказчику обеспечение исполнения договора или не исполнил требования, предусмотренные разделом 2 (II) настоящего Порядка.

Основанием для признания 27.07.2021 Победителя уклонившимся от заключения договора по результатам Закупки, послужило непредставление подписанного договора, а также непредставление обеспечения исполнения договора.

На заседании Комиссии Управления представитель победителя пояснил, что на электронной площадке были определены сроки подписания договора с «31» июля 2021 г. по «09» августа 2021 г.

Участник имел намерения подписать данный договор в срок до «31» июля 2021 г.

27.07.2021 участник закупки опубликовал протокол разногласий, в котором попросил внести изменения в п.9.2 договора, так как в связи с применением антидемпинговых мер размер обеспечения исполнения договора должен был быть увеличен и составлял 99 613,35 (девяносто девять тысяч шестьсот тринадцать рублей 35 копеек), 15 % от начальной максимальной цены договора.

Также участник закупки получил банковскую гарантию в качестве обеспечения исполнения договора, что также подтверждает намерения Участника подписать данный договор.

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 «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ БЕЗОПАСНОСТИ»** 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 «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ БЕЗОПАСНОСТИ»** умысла по незаключению договора. Напротив, все действия **ООО «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ 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 «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ 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 «МСК-СОВРЕМЕННЫЕ РЕШЕНИЯ БЕЗОПАСНОСТИ»** 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.