

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу № 077/07/5-2668/2020 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков**

**03.03.2020 г. Москва**

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

<...>

в присутствии представителя ОАО «РЖД» - <...>

в отсутствие ООО «ПрофРемСтрой» (извещено надлежащим образом письмом Московского УФАС России от 26.02.2020);

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «ПрофРемСтрой» (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 «ПрофРемСтрой» от заключения договора на выполнения работ по текущему ремонту объектов Дирекции по эксплуатации зданий и сооружений по результатам осуществления аукциона в электронной форме (реестровый № 31908144256) (далее - Аукцион).

Изучив материалы дела, проверив обоснованность доводов, приведенных в заявлении, возражениях на них, 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 - 04.07.2019.

29.07.2019 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона с начальной (максимальной) ценой договора в размере 7

420 845, 24 руб.

В соответствии с протоколом проведения Аукциона от 02.09.2019 (размещен в ЕИС — 11.09.2019) победителем процедуры было признано ООО «ПрофРемСтрой» с ценовым предложением в размере 5 676 230,88 руб. (с НДС).

В соответствии с пунктом 3.20.3 Аукционной документации Заказчик в течение 7 (семи) рабочих дней с даты размещения итогового протокола на сайтах, а в случае, если договор заключается с единственным участником, допущенным к участию в аукционе (в случае если принято решение о заключении договора с таким участником) с даты определения цены, направляет участнику аукциона, с которым заключается договор, проект договора посредством ЭТЗП.

Участник аукциона, с которым заключается договор, должен представить обеспечение исполнения договора (если требование об обеспечении исполнения договора установлено в аукционной документации), иные документы, если аукционной документацией предусмотрено их представление на этапе заключения договора и подписанный со своей стороны на ЭТЗП договор не позднее 5 (пяти) календарных дней с даты получения проекта договора от заказчика (пункт 3.20.4 Аукционной документации).

Пунктом 6 извещения о проведении Аукциона установлено требование об обеспечении исполнения договора в размере 309 201,89 руб.

17.09.2019 Заказчик посредством электронной почты направил в адрес Общества проект договора.

В нарушение требований пункта 3.20.4 Аукционной документации Обществом в регламентированные сроки не представлен подписанный со своей стороны проект договора, а также обеспечение его исполнения, что послужило основанием для признания 17.10.2019 ООО «ПрофРемСтрой» уклонившимся от заключения договора по результатам Аукциона.

06.11.2019 Заказчиком заключен договор с участником, занявшим при проведении Аукциона второе место.

В материалы дела Обществом представлены письменные пояснения по существу дела, из которых следует, что ООО «ПрофРемСтрой» не имело намерений по уклонению от заключения договора ввиду следующего.

В целях своевременного представления обеспечения исполнения договора, заключаемого по результатам Аукциона, Обществом получена банковская гарантия от 04.09.2019 № 456060 (копия соответствующей гарантии представлена в материалы дела).

Также после признания Общества победителем Аукциона уполномоченными представителями велись переговоры с Заказчиком на предмет деталей исполнения договора и уточнения порядка выхода на объект, руководителем было принято решение о личном выезде на объект.

Более того, сотрудником Общества оплачено и пройдено обучение сотрудника организации, что подтверждается свидетельством о прохождении аттестации на знание нормативных документов, требуемое Заказчиком, для допуска на объект.

Из пояснений ООО «ПрофРемСтрой» также следует, что Общество не сумело заключить соответствующий договор в связи с коммуникационными проблемами при общении с представителем Заказчика, о чем было сообщено руководству Иркутской дирекции.

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 недобросоветным 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.

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 «ПрофРемСтрой» 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 получение Обществом банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения договора, факт ведения переговоров, свидетельствующих о намерении заключить такой договор, приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «ПрофРемСтрой» 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 «ПрофРемСтрой» (ИНН: 7536169932; ОГРН: 1187536000783; адрес местонахождения: 672038, Забайкальский край, город Чита, улица Шилова, дом 43, квартира 190) 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.