



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

№ _____
На № _____ от _____

ФАС России

ул. Садовая-Кудринская, д. 11,
г. Москва, 125993

ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье»

ул. Варварка, д. 6, корп. 1, г. Москва,
109012

ООО «Лидер»

Востряковский пр-д, д.1 корп. 2, кв. 284, г.
Москва, 117546

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу № 077/10/5-18049/2023 о проверке сведений необходимости включения
в реестр недобросовестных поставщиков**

27.12.2023

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:

К.Д. Киняшовой — ведущего специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

Членов Комиссии Управления:

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

А.А. Белолипецкой — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок;

в присутствии уполномоченных представителей ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье»: Е.В. Репьевой (доверенность № 03/14-23 от 23.03.2023), П.П. Боженко (доверенность № 10/110-23 от 31.10.2023), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «Лидер»: С.А. Середы (доверенность № б/н от 24.11.2023),

рассмотрев обращение о проведении проверки факта уклонения ООО «Лидер» (далее — Победитель) от заключения договора с ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье» (далее — Заказчик), поданное в соответствии со ст. 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),



2023-63838

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье» (далее — Заказчик) о проведении проверки факта уклонения ООО «Лидер» от заключения договора по результатам аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на оказание комплекса услуг по зимней уборке светопрозрачного покрытия «Стеклопанельная кора», элементов внешнего остекления строений ГАУК г. Москвы «Парк «Зарядье», а также кровли музея «Старый Английский двор», кровли здания «Старый Гостинный двор» и кровли Китайгородской стены в 2024-2025 году (реестровый № 32312830382) (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.

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 (далее - ЕИС; Официальный сайт) Заказчиком размещено Положение о закупке товаров, работ, услуг (далее - Положение о закупке).

05.10.2023 Заказчиком на Официальном сайте размещено извещение о проведении Аукциона.

В соответствии с итоговым протоколом №32312830382-04 от 02.11.2023 Победителем Закупки признано ООО «Лидер»

Согласно ч. 41.1 ст. 41 Положения о закупке 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 Положением о закупке, 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 о закупке.

В соответствии с ч. 46.1 ст. 46 Положения о закупке, в течение трех рабочих дней с даты размещения в ЕИС, на официальном сайте, за исключением случаев, предусмотренных Положением о закупке, протокола, составленного по итогам проведения

конкурентной закупки в электронной форме или протокола, составленного в ходе проведения конкурентной закупки в электронной форме в случае признания закупки несостоявшейся по причине признания только одной заявки участника соответствующей требованиям извещения и (или) документации о конкурентной закупке, Заказчик размещает на ЭП 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 конкурентной процедуры в электронном виде.

08.11.2023 Заказчик направил в адрес Победителя проект договора.

На основании ч. 46.2 ст. 46 Положения о закупке, в течение пяти дней с даты размещения Заказчиком на ЭП проекта договора победитель конкурентной процедуры в электронной форме подписывает усиленной электронной подписью указанный договор, размещает на ЭП подписанный проект договора, документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения договора, если данное требование установлено в извещении и (или) документации о конкурентной закупке, а также документы во исполнение требований, предусмотренных разделом 42 Положения о закупке (при соответствии указанным условиям), либо в случае наличия разногласий по проекту договора, размещенного Заказчиком, победитель конкурентной процедуры в электронной форме 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.

Комиссией Управления установлено, что 10.11.2023 Победителем со своей стороны подписан проект договора и представлено обеспечение исполнения договора в виде независимой гарантии № 865918-БГ/23 от 10.11.2023, выданной ПАО АКБ «Металлинвестбанк».

В силу ч. 41.5 ст. 41 Положения о закупке, Победитель конкурентной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного пунктом 41.6 Положения о закупке) признается уклонившимся от заключения договора в случае, если в сроки, предусмотренные разделами 41 и 46 Положения о закупке, 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 о закупке.

16.11.2023 Заказчиком размещен в единой информационной системе протокол признания участника уклонившимся от заключения договора в связи с предоставлением ненадлежащего обеспечения исполнения договора.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что 10.11.2023 Победителем были направлены Заказчику подписанный Победителем проект договора и независимая гарантия № 865918-БГ/23 от 10.11.2023, выданная ПАО АКБ «Металлинвестбанк», однако в ходе рассмотрения Гарантии Заказчиком были установлены несоответствия Гарантии требованиям Аукционной документации. В независимой гарантии отсутствует пункт о возмещении убытков, понесенных Заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением Победителем своих обязательств по договору.

Комиссия Управления отмечает, что протокол признания участника уклонившимся от заключения договора составлен Заказчиком 16.11.2023, то есть до истечения срока заключения договора, установленного п. 15 ст 3.2 Закона о закупках.

Согласно п. 15 ст. 3.2 Закона о закупках договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу, что несмотря на специальный порядок заключения договора, установленный положением о закупке, заказчик не вправе принимать решение о признании участника закупки уклонившимся от заключения договора до истечения срока заключения договора, установленного п. 15 ст. 3.2 Закона о закупках.

Данный вывод подтверждается судебной практикой, в том числе постановлением Арбитражного суда Московского округа по делу № А40-7515/20-120-49 от 18.02.2021.

Указанные выше нормы были установлены в Положении о закупке и противоречат Закону о закупках, поскольку согласно ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе 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 упомянутой нормы правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Следовательно, Положение о закупке товаров, работ, услуг в рамках Закона о закупках не является единственным правовым актом, регламентирующим деятельность заказчиков.

Таким образом, Положение о закупке не может противоречить действующему законодательству, а право заказчиков устанавливать особенности проведения закупочных процедур не освобождает их от необходимости соблюдения действующего законодательства, прав и законных интересов участников.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения договора.

Таким образом, в рассматриваемом случае включение сведений в отношении ООО «Лидер» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договора.

Комиссия Управления, рассмотрев представленные документы и сведения, приходит к выводу, что факт уклонения ООО «Лидер» от заключения договора, а равно наличие в действиях последнего признаков недобросовестности, не подтверждены.

Учитывая изложенное и руководствуясь ст. 5 Закона о закупках, Комиссия Управления

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ООО «Лидер» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

Председательствующий
Комиссии Управления

К.Д. Киняшова

Члены Комиссии Управления:

К.А. Щенкова

А.А. Белолипецкая

Исп.Щенкова К.А.