

Заключение

по результатам проверки сведений о включении ООО «Поставка ДВ»

в реестр недобросовестных поставщиков

08 апреля 2024 года
Хабаровск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в составе председательствующего <...>, членов Комиссии: <...>, <...>,

в присутствии представителей:

- ОАО «РЖД» – <...> (по доверенности от 24.12.2021 № 27АА1818470);

в отсутствие представителей от ООО «Поставка ДВ» (о месте, дате и времени рассмотрения уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев обращение ОАО «РЖД» о включении сведений об ООО «Поставка ДВ» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), установила следующее.

В Хабаровское УФАС России поступило обращение заказчика – ОАО «РЖД» о включении сведений об ООО «Поставка ДВ» (ИНН 2723218355) (далее – Поставщик, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 07.12.2022 № 3642/ЗКТЭ-ЦДЗС/22/1/1 на право заключения договора поставки инструмента слесарно-монтажного по результатам проведения запроса котировок проводится среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 3642/ЗКТЭ-ЦДЗС/22.

Заслушав представителя заказчика, рассмотрев материалы дела, Комиссия Хабаровского УФАС России пришла к следующему

ВЫВОДУ.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее – Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и проведения процедур закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров (ч. 2 ст. 5 Закона о закупках).

Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных

поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации (ч. 3 ст. 5 Закона о закупках).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с п. 4 Правил в случае расторжения договора по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора заказчик не позднее 10 рабочих дней со дня расторжения договора направляет в уполномоченный орган:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 8 перечня, а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию решения суда о расторжении договора.

Закупка проведена в соответствии с Законом о закупках, Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД», утвержденного приказом совета директоров от 28.06.2018 (далее –

Положение о закупке), размещенного на официальном сайте www.companu.rzd.ru в разделе «Закупки и торги».

По результатам конкурентной закупки товаров, работ, услуг между заказчиком и победителем заключается договор, формируемый путем включения условий, предложенных в заявке победителя, участника, с которым заключается договор, в проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения и документации о конкурентной закупке (п. 457 Положения о закупках).

Договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 дней и не позднее чем через 20 дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки (п. 467 Положения о закупках).

Заказчик в одностороннем порядке может отказаться от исполнения обязательств по договору по основаниям, предусмотренным действующим законодательством Российской Федерации и принятыми во исполнения его нормативными правовыми актами (п. 475 Положения о закупках).

07.12.2022 между ОАО «РЖД» и ООО «Поставка ДВ» заключен договор поставки № 3314/ЗКТЭ-ЦДЗС/23/1/1 (далее – договор).

В соответствии с п. 1.1 договора поставщик обязуется поставить, а Покупатель принять и оплатить Товар, указанный в Спецификациях, являющихся Приложениями к настоящему Договору.

Согласно п. 1.2 договора наименования Товара, количество, цена, наименование страны происхождения Товара, срок поставки Товара указываются в Спецификациях к настоящему Договору. Срок поставки может быть детализирован в Графике поставки, являющемся неотъемлемой частью Спецификации (настоящего Договора). Товар поставляется партиями в соответствии с Разрядками Покупателя, которые направляются (вручаются) Поставщику способом и в сроки, установленные настоящим Договором. Если График поставки к настоящему Договору не содержит ежемесячную разбивку, то Товар поставляется ежемесячно равными партиями в течение указанного в Графике периода поставки.

Пунктом 4.1 договора товар подлежит поставке в адрес Получателей на условиях, указанных в Спецификациях, в сроки, указанные в

Графике поставки (а при его отсутствии - в Спецификации) и Разнарядках. Досрочная поставка Товара допускается только с согласия Покупателя при наличии Разнарядки. Покупатель вправе отказаться от принятия Товара, поставка которого просрочена. При этом Покупатель имеет право реализовать свои права, предусмотренные разделами 10 и 15 настоящего Договора.

В соответствии с п. 10.1 договора за просрочку поставки Товара/непоставку Товара Покупатель вправе потребовать от Поставщика уплаты неустойки в размере 0,1% от цены настоящего Договора/цены Товара, поставленного с просрочкой, либо цены непоставленного Товара за каждый день просрочки/непоставки.

Под непоставкой Товара понимается отсутствие поставки Товара (полностью или в части) как в целом по настоящему Договору, так и по отдельным наименованиям Товара в сроки (периоды) поставки, согласованные Сторонами.

За непоставку Товара Покупатель вправе потребовать от Поставщика уплаты штрафа в размере 10% от цены настоящего Договора/непоставленного Товара. Непоставкой Товара для применения санкции, предусмотренной настоящим абзацем, считается отсутствие поставки Товара (полностью или в части) по настоящему Договору в целом либо по отдельным наименованиям Товара по истечении одного месяца с момента наступления срока (периода) поставки Товара в соответствии с настоящим Договором.

Настоящий Договор может быть досрочно расторгнут по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации и настоящим Договором (п. 15.2 договора).

Согласно п. 15.3 договора покупатель оставляет за собой право отказаться от исполнения настоящего Договора (расторгнуть настоящий Договор) в одностороннем внесудебном порядке в случаях, предусмотренных настоящим Договором, а также в нижеследующих случаях, признаваемых Сторонами существенными нарушениями настоящего Договора:

- однократная просрочка поставки Товара;
- однократная поставка Товара без документов о допуске;
- непоставка Товара (полностью или в части) в течение одного месяца с момента, когда Товар должен был быть поставлен в соответствии со сроками (периодами) поставки согласно условиям

настоящего Договора;

- непредставление Поставщиком запрашиваемых Покупателем документов, подтверждающих права Поставщика на поставляемый Товар, в том числе в сфере интеллектуальной собственности;
- нарушение Поставщиком условий пункта 5.7 настоящего Договора;
- поставка Поставщиком Товара ненадлежащего качества с любыми недостатками в количестве, превышающем 5% от поставленной партии,
- поставка Поставщиком Фальсифицированного/Контрафактного/несертифицированного Товара,
- поставка Поставщиком Товара, не прошедшего инспекторский контроль, в случае, если по условиям настоящего Договора его прохождение является обязательным.

Настоящий Договор вступает в силу с даты его подписания Сторонами и действует до 14.03.2024 года (п. 16.1 договора).

В соответствии с приложением № 7 к договору стороны согласовали спецификацию товара, а также общая стоимость товара, поставляемого по настоящей спецификации составляет 331 659,58 руб.

В соответствии с п. 3.2.1 Договора Покупатель не позднее чем за 10 календарных (дней) до начала поставки Товара обязан направлять Поставщику Разнарядки.

Разнарядки направляются по факсимильной связи по номеру (351)211-60-61 или телеграфом по адресу, указанному в разделе 20 настоящего Договора, или выдаются непосредственно уполномоченному представителю Поставщика под роспись или по адресу электронной почты postavkadv@mail.ru.

Согласно разнарядке от 08.12.2022:

- товар на сумму 31 556,81 руб. должен быть поставлен до 15.01.2023. Согласно претензии от 11.03.2024 товар не поставлен на сумму 440,35 руб.
- товар на сумму 34 816,93 руб. должен быть поставлен до 15.04.2023. Согласно претензии от 11.03.2024 товар не поставлен на сумму 119,47 руб.

- товар на сумму 79,49 руб. должен быть поставлен до 15.04.2023. Согласно претензии от 11.03.2024 товар не поставлен на сумму 79,49 руб.

- товар на сумму 6 146,15 руб. должен быть поставлен до 15.07.2023. Согласно претензии от 11.03.2024 товар не поставлен на сумму 440,35 руб.

- товар на сумму 5 292,28 руб. должен быть поставлен до 15.10.2023. Согласно претензии от 11.03.2024 товар не поставлен на сумму 119,47 руб.

Таким образом, Поставщик не поставил Товар, согласно Разнарядке от 08.12.2022, на общую сумму 1 119,13 руб.

В соответствии с пунктом 15.3 Договора Покупатель вправе отказаться от исполнения Договора в одностороннем внесудебном порядке, в том числе, в случае однократной просрочки поставки Товара, а также в случае непоставки Товара (полностью или в части) в течение одного месяца с момента, когда Товар должен был быть поставлен в соответствии со сроками (периодами) поставки согласно условиям Договора.

Согласно пункту 15.4 Договора Покупатель, принявший решение расторгнуть Договор, должен направить Поставщику письменное уведомление об этом.

Договор считается расторгнутым с даты получения Поставщиком уведомления о его расторжении.

В случае отказа Покупателя от исполнения Договора (расторжения Договора), Покупатель не возмещает Поставщику никакие расходы или убытки, вызванные отказом Покупателя (расторжением).

На основании изложенного, ОАО «РЖД» в соответствии с п.п. 15.3, 15.4 Договора направило Поставщику Претензию от 11.03.2024 № 1145/ДВОСТ ДМС о расторжении Договора в одностороннем порядке, содержащую также требование об уплате штрафной неустойки в размере 33 165,96 руб., согласно п. 10.11 Договора.

Уведомление направлено почтой России 12.03.2024 (почтовый идентификатор 6800459200147). Уведомление почтовым отправлением Поставщику не вручено.

Уведомление так же направлено посредством электронной почты 12.03.2024.

Уведомление посредством электронной почты Поставщику доставлено.

В соответствии с п. 15.7 Договора в случае, когда направленное Поставщику уведомление о расторжении Договора вернется к Покупателю с пометкой почты об отсутствии адресата по адресу, указанному в разделе 20 Договора, датой расторжения Договора будет считаться дата направления уведомления.

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 12.03.2024.

В результате изучения материалов дела № 7-11/72, исходя из конкретных обстоятельств осуществления закупки, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии со статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (п. 1 ст. 310 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Из п. 1 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) следует, что лицо признается виновным в неисполнении обязательства, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, не приняло всех мер для надлежащего исполнения обязательства.

Пунктом 2 ст. 401 ГК РФ установлено, что отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

В силу п. 3 ст. 401 ГК РФ если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным

вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Договор исполнен Поставщиком на общую сумму 330 540,45 руб., что составляет 99,66 % от общей суммы Договора и оплачен ОАО «РЖД».

При этом само по себе нарушение исполнения Обществом обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Обществом обязательств, в соответствии с разделом 10 договора может являться основанием для начисления Заказчиком неустоек (штрафов, пеней), однако без наличия доказательств, подтверждающих наличие умышленных действий (бездействия) Подрядчика в противоречие требованиям Закона о закупках, не является самостоятельным и достаточным основанием для включения сведений об ООО «Поставка ДВ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущее применение к нему неблагоприятных последствий.

В соответствии с правовой позицией Конституционного суда Российской Федерации, изложенной в постановлении от 18.07.2008 № 10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающих предпринимательской деятельностью, – быть соразмерными конституционно значимым

целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными санкциями, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о внесении участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения закона и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб нанесенному заказчику и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

При рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки.

Учитывая вышеизложенное, проверив представленные Заказчиком в составе заявления о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведения об ООО «Поставка ДВ», Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу сведения об ООО

«Поставка в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012г. № 1211, а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Хабаровского УФАС России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения, представленные заказчиком - ОАО «РЖД», в отношении ООО «Поставка ДВ» (ИНН 2723218355) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Настоящее заключение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его принятия в Арбитражный суд.