

Заключение № 05-04.1/15-20 РНП

по результатам проверки сведений о недобросовестном поставщике

27.04.2020

г. Омск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Омской области (далее – Омское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров, уполномоченная проверять сведения, предоставляемые в антимонопольный орган в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, председателя Комиссии,

<...> – начальника отдела контроля органов власти, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, члена Комиссии,

рассмотрев обращение федерального государственного унитарного предприятия «Федеральный научно-производственный центр «Прогресс» (далее – ФГУП «ФНПЦ «Прогресс», Заказчик) (вх. Омского УФАС России № 3918 от 17.04.2020) о включении сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Энергосервис» (ИНН 7460026427, ОГРН 1167456069967) (далее – ООО «Энергосервис», Общество, Ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков,

в отсутствие представителя ФГУП «ФНПЦ «Прогресс», извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу, заявившего ходатайство о рассмотрении обращения в его отсутствие (вх. № 4218э от 24.04.2020),

в отсутствие представителя ООО «Энергосервис», извещенного о месте и времени рассмотрения обращения по существу,

УСТАНОВИЛА:

1. В Омское УФАС России 17.04.2020 поступило обращение ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» о включении сведений об ООО «Энергосервис» в реестр недобросовестных поставщиков с приложением документов, свидетельствующих о расторжении договоров поставки от 24.07.2019 № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42 и № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47 по решению суда, в связи с существенными нарушениями Обществом условий указанных договоров.

ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» проведены следующие закупки:

- запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку металлопроката (теоретический вес 7177,97 кг) согласно спецификации (приложение № 1 к договору) (извещение № 31908046749);
- запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку металлопроката (теоретический вес 5967,9 кг) согласно спецификации (приложение № 1 к договору) (извещение № 31908046653).

По результатам проведенных закупок 24.07.2019 между Заказчиком и Обществом заключены договоры поставки № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42 и № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47.

Решением Арбитражного суда Омской области от 22.01.2020 по делу № А46-20550/2019 договоры поставки № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42, № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47 от 24.07.2019 расторгнуты, в связи с существенными нарушениями условий указанных договоров со стороны ООО «Энергосервис».

Постановлением Восьмого арбитражного апелляционного суда от 13.04.2020 по делу № А46-20550/2019 решение суда первой инстанции оставлено без изменения.

На основании изложенного, ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» просит внести сведения об ООО «Энергосервис» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с уведомлением Омского УФАС России от 21.04.2020 № 05-3498 Ответчиком представлены

письменные пояснения относительно доводов, изложенных в заявлении ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» (вх. № 4254 от 27.04.2020).

Общество указывает, что Омским УФАС России ранее было рассмотрено обращение Заказчика о включении сведений об ООО «Энергосервис» в реестр недобросовестных поставщиков, по результатам которого антимонопольным органом вынесено заключение № 05-04.1/9-20 РНП об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Ответчик считает, что у антимонопольного органа отсутствуют законные основания для принятия нового решения. В связи с чем, заявление ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» о включении сведений об ООО «Энергосервис» в реестр недобросовестных поставщиков подлежит отклонению.

Основанием для подачи Заказчиком повторного заявления стало решение Арбитражного суда Омской области по делу № А46-20550/2019 о взыскании с Общества штрафной неустойки в пользу ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» и расторжении договоров №№ 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42, 1411418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47 от 24.07.2019.

В соответствии с пунктом 2 статьи 452 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок.

Так, ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» 05.11.2019 в адрес ООО «Энергосервис» направило предложение о расторжении договоров. В ответ на указанное письмо Общество выразило согласие расторгнуть договоры № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42, № 1411418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47 от 24.07.2019.

При таких обстоятельствах, пункт 2 статьи 452 ГК РФ не подлежал применению, в связи с чем, договор не мог быть расторгнут в судебном порядке.

По мнению Общества, при наличии согласия ООО «Энергосервис» на внесудебное расторжение договоров (по соглашению сторон) действия Заказчика, выраженные в подаче искового заявления о расторжении договоров, направлены не на защиту нарушенного права, а на получение штрафной неустойки в полном объеме.

Ответчик также отмечает, что в соответствии с правовой позицией, отраженной в письме ФАС России от 28.03.2014 № ИА/11604/14 «По вопросам рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях), контракты с которыми расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов», административному органу при рассмотрении вопроса о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр необходимо, в числе прочего, установить наличие (отсутствие) факта расторжения контракта по соглашению сторон.

В случае установления факта расторжения контракта по соглашению сторон, принятого сторонами до вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, контракт считается расторгнутым и информация о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр не включается.

Общество приняло предложение ФГУП «ФНПЦ Прогресс» о расторжении договора, в связи с чем, требования Заказчика о включении ООО «Энергосервис» в реестр недобросовестных поставщиков подлежат отклонению.

Кроме того, Ответчик просит учесть, что между ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» и ООО «Энергосервис» также были заключены иные договоры поставки: № ЭЗК-2019-19 от 23.04.2019, №1222187301221020105001125/ЕП-2019-27 от 20.05.2019, №1222187301221020105001125/ЭЗП-2019-19 от 17.06.2019. Обязательства по указанным договорам поставки исполнены Обществом в полном объеме.

На основании изложенного, Общество просит не включать сведения об ООО «Энергосервис» в реестр недобросовестных поставщиков.

3. В Омское УФАС России 17.04.2020 от ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» поступили сведения, предусмотренные пунктами 3 – 8 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Постановление № 1211).

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения					Сведения о проведенной закупке				Сведения о договоре						
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование	индекс, улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, муниципального	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты документа	подтверждающего	наименование товаров, работ, услуг	код ОКДП	валюта договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора	основания расторжения договора
											код				

		образования, населенного пункта								валюты договора			связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «Энергосервис»	Россия	454047, город Челябинск	ул. Сталеваров, А. 26, кв. 76	7460026427	10.07. 2019	24. 07. 2019	№ 14181874012630201052005166/ЭК-2019-42	Поставка металлопроката (теоретический вес 7 177, 97 кг.) согласно спецификации	24.10.64 Прокат сортовой и катанка из нержавеющей сталей прочие, кованные, горячекатаные, горячекатаные или экструдированные, без дополнительной обработки, включая смотанные после прокатки	рубль	6	23.09. 2019	22.01.2020 существенное нарушение условий договора. Решение Арбитражного суда Омской области от 22.01.2020 Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 13.04.2020

Информация о недобросовестном участнике закупки, поставщике и его месте нахождения				Сведения о проведенной закупке				Сведения о договоре					
наименование юридического лица	страна	почтовый индекс, наименование единиц административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта	улица, номер дома (владения), корпуса (строения), офиса, квартиры	ИНН	дата подведения итогов закупки	дата заключения неисполненного договора*	реквизиты документа подтверждающего	наименование товаров, работ, услуг	код ОКДП	валюта договора	цена договора	срок исполнения договора (месяц, год)	дата расторжения договора указанием основания расторжения договора (в связи с существенными нарушениями поставщиком условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решение суда)
ООО «Энергосервис»	Россия	454047, город Челябинск	ул. Сталеваров, А. 26, кв. 76	7460026427	10.07. 2019	24. 07. 2019	№ 14181874012630201052005166/ЭК-2019-47	Поставка металлопроката (теоретический вес 5 967,9 кг.) согласно спецификации	24.10.64 Прокат сортовой и катанка из нержавеющей сталей прочие, кованные, горячекатаные, горячекатаные или экструдированные, без дополнительной обработки, включая смотанные после прокатки	рубль	5	23.09. 2019	22.01.2020 существенное нарушение условий договора. Решение Арбитражного суда Омской области от 22.01.2020 Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 13.04.2020

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) ведение реестра недобросовестных поставщиков осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, в единой информационной системе.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

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.

Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденные Постановлением № 1211 (далее – Правила направления сведений), устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения

договоров, в том числе не предоставивших заказчику в срок, предусмотренной документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Из пункта 4 Правил направления сведений следует, что в случае расторжения договора по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора заказчик не позднее 10 рабочих дней со дня расторжения договора направляет в уполномоченный орган сведения, предусмотренные пунктами 3 – 8 Перечня сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением № 1211, а также копию решения суда о расторжении договора.

В соответствии с пунктом 7 статьи 14.4 Положения о закупке товаров, работ, услуг для нужд ФГУП «ФНПЦ «Прогресс», утвержденного генеральным директором ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» 28.12.2018, расторжение договора допускается по соглашению сторон, решению суда и в других случаях, предусмотренных настоящим положением, договором или законом.

Из представленных материалов и информации, размещенной в Единой информационной системе в сфере закупок, Комиссией Омского УФАС России установлено следующее.

ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» проведен запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку металлопроката (теоретический вес 7177,97 кг) согласно спецификации (приложение № 1 к договору) (извещение № 31908046749 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupku.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») с начальной (максимальной) ценой договора 6 460 173,0 руб.

Согласно протоколу № ЭЗК-2019-42 от 10.07.2019 на участие в запросе котировок поступило три заявки: ООО «СГМ», ООО «Сибмаш», ООО «Энергосервис», по результатам рассмотрения которых ООО «Энергосервис» допущено к участию в запросе котировок, остальные участники отклонены.

На основании результатов оценки победителем запроса котировок признано ООО «Энергосервис».

24.07.2019 между ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» и ООО «Энергосервис» заключен договор поставки № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42 согласно которому Общество обязуется поставить металлопрокат (теоретический вес 7 177,97) согласно спецификации (приложение № 1 к договору), а покупатель обязуется принять этот товар и оплатить его.

ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» также проведен запрос котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку металлопроката (теоретический вес 5 967,9 кг) согласно спецификации (приложение № 1 к договору) (извещение № 31908046653 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок zakupku.gov.ru в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет») с начальной (максимальной) ценой договора 5 371 110 руб.

Из протокола № ЭЗК-2019-47 от 10.07.2019 следует, что на участие в запросе котировок поступило три заявки: ООО «СГМ», ООО «Сибмаш», ООО «Энергосервис», по результатам рассмотрения которых ООО «Энергосервис» допущено к участию в запросе котировок, заявки остальных участники были отклонены.

На основании результатов оценки победителем запроса котировок признано ООО «Энергосервис».

24.07.2019 между ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» и ООО «Энергосервис» заключен договор поставки № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47 в соответствии с которым, Общество обязуется поставить металлопрокат (теоретический вес 5 967,9 кг) согласно спецификации (приложение № 1 к договору), а покупатель обязуется принять этот товар и оплатить его.

В силу пункта 1.2 договора поставки № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42 и договора поставки № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47 от 24.07.2019 (далее – договоры) срок поставки товара составляет 60 календарных дней с даты заключения договора, то есть не позднее 23.09.2019.

Из содержания пункта 7.1 договоров следует, что за просрочку исполнения, неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств, стороны несут ответственность в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и условиями договора.

Пунктом 11.4 договоров предусмотрено, что покупатель вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего договора в случае просрочки поставки товара на срок более 10 (десяти) календарных дней, в случае неоднократного нарушения поставщиком сроков поставки товара, в случае поставки товара не в полном объеме, в случае поставки товара ненадлежащего качества, при этом затраты Поставщика, связанные с исполнением договора, не возмещаются

Согласно пунктам 8.1 и 8.2 договоров при возникновении разногласий для сторон обязателен досудебный претензионный порядок разрешения спора, при невозможности урегулирования разногласий в претензионном

порядке спор подлежит рассмотрению в Арбитражном суде Омской области.

Установлено, что ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» 05.11.2019 в адрес Общества направлено предложение о расторжении указанных договоров и уплаты договорной неустойки в добровольном порядке.

В ответе на претензию ООО «Энергосервис» уведило о невозможности осуществить поставку товара и просило рассмотреть возможность снижения пени.

Поскольку Обществом в указанный срок не исполнены принятые на себя обязательства, Заказчик обратился в Арбитражный суд Омской области с иском о расторжении договора поставки № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42, договора поставки № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47 от 24.07.2019 и взыскании пени за ненадлежащее исполнение обязательств.

В соответствии с решением Арбитражного суда Омской области от 22.01.2020 по делу № А46-20550/2019 иски требования ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» удовлетворены в полном объеме.

Не согласившись с принятым судебным актом, ООО «Энергосервис» обратилось с апелляционной жалобой в Восьмой арбитражный апелляционный суд.

По результатам рассмотрения апелляционной жалобы решение Арбитражного суда Омской области от 22.01.2020 по делу № А46-20550/2019 оставлено без изменения.

Из постановления Восьмого арбитражного апелляционного суда от 13.04.2020 по делу № А46-20550/2019 следует, что Обществом нарушены существенные условия договоров, в установленный срок ООО «Энергосервис» не исполнило обязательства по поставке товара.

При этом, суд апелляционной инстанции также отметил, что направленные ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» в адрес Общества претензии, с предложением о расторжении договора, не являются основанием для признания указанных выше договоров расторгнутыми в одностороннем порядке.

В части довода Ответчика о том, что у антимонопольного органа отсутствуют законные основания для принятия нового решения, поскольку ранее, по тем же основаниям, Омским УФАС России сведения об ООО «Энергосервис» не были включены в реестр недобросовестных поставщиков, Комиссия отмечает следующее.

28.02.2020 по результатам рассмотрения обращения ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» о включении сведений об ООО «Энергосервис» в реестр недобросовестных поставщиков, Омское УФАС России не нашло оснований для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с тем, что на момент рассмотрения обращения решение Арбитражного суда Омской области от 22.01.2020 по делу № А46-20550/2019 в законную силу не вступило. Соответственно, договоры поставки от 24.07.2019 № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42, № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47 не могли считаться расторгнутыми по решению суда.

Комиссия отклоняет ссылку Общества на письмо ФАС России от 28.03.2014 № ИА/11604/14, поскольку в данном документе изложена позиция ФАС России относительно порядка рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков при осуществлении контроля за соблюдением Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

По результатам проверки представленных ФГУП «ФНПЦ «Прогресс» сведений в отношении ООО «Энергосервис», на основании пункта 4 Правил направления сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, пунктов 7, 8 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением № 1211, во исполнение приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» Комиссия с учетом всех обстоятельств, установленных при рассмотрении обращения ФГУП «ФНПЦ «Прогресс»,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Энергосервис» (ИНН 7460026427, ОГРН 1167456069967, юридический адрес: 454047, Челябинская область, город Челябинск, улица Сталеваров, дом 26, квартира 76) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), поскольку договоры поставки от 24.07.2019 № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-42, № 1418187401263020105005166/ЭЗК-2019-47, заключенные между федеральным государственным унитарным предприятием «Федеральный научно-производственный центр «Прогресс» и обществом с ограниченной ответственностью «Энергосервис», расторгнуты по решению Арбитражного суда Омской области от 22.01.2020 по делу № А46-20550/2019.

Настоящее заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>