

Заказчик -

ОАО «РЖД»

e-mail:

Поставщик

-

ООО «Мегагрупп»

e-mail: megagrupp@mail.ru

Заключение № 076/10/5-1032/2022

по результатам проверки факта существенного нарушения поставщиком договора, явившегося основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения договора

07 ноября 2022 года

г. Ярославль

(изготовлено в полном объеме 09.11.2022)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок Потемкина Т. В., члены Комиссии – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Артамонов А. О., специалист-эксперт отдела контроля органов власти и рекламы Иванова Е.И.,

рассмотрев сведения, представленные ОАО «РЖД» (вх. № 12839-ЭП/22 от 28.10.2022) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Мегагрупп» (ИНН 7728420042).

с участием:

от ОАО «РЖД» - <...>, <...> (по доверенностям до перерыва),

от ООО «Мегагрупп» - <...> (по доверенности), <...> (по доверенности после перерыва),

У С Т А Н О В И Л А:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области поступили сведения, представленные ОАО «РЖД» (вх. № 12839-ЭП/22 от 28.10.2022) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Мегагрупп» (ИНН 7728420042) в связи с неисполнением победителем запроса котировок обязательства по поставке соединителей рельсовых стыковых пружинных, повлекшим односторонний отказ ОАО «РЖД» от исполнения договора с последующим его расторжением (далее – обращение).

При вынесении решения Комиссия исходит из следующего.

08 июня 2022 г. ОАО «РЖД» разместило извещение об осуществлении запроса котировок среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 1504/ЗКТЭ-ЦДЗС/22 (далее – запрос котировок, закупка) на сайте <https://company.rzd.ru> (Раздел «Закупки и торги»), а также на сайте www.rfs-tender.ru.

23 июня 2022 г. общество с ограниченной ответственностью «Мегагрупп» признано победителем запроса котировок, что подтверждается протоколом подведения итогов № 54 от 23.06.2022.

08 июля 2022 г. между ОАО «РЖД» и ООО «Мегагрупп» заключен договор № 1504/ЗКТЭ-ЦДЗС/22/1/1 (далее – Договор).

В соответствии с пунктом 1.2 договора поставщик обязуется поставить, а покупатель принять и оплатить товар, указанный в спецификациях, являющихся приложениями к настоящему договору.

Согласно пункту 1.3 договора наименования Товара, количество, цена, наименование страны происхождения Товара, срок поставки Товара указываются в Спецификациях к настоящему Договору и соответствуют условиям проведенной процедуры размещения заказа, указанной в п. 1.1. настоящего Договора. Срок поставки может быть детализирован в Графике поставки, являющимся неотъемлемой частью Спецификации (настоящего Договора).

Согласно спецификации поставка товара должна быть осуществлена до 25 декабря 2022 г., согласно разнарядке № ИСХ-2863/СЕВ ДМС от 8 июля 2022 г. – до 15 августа 2022 г.

В установленный в разнарядке срок ООО «Мегагрупп» не поставило товар.

ОАО «РЖД» неоднократно предпринимались попытки получить информацию о

сроках поставки. ООО «Мегагрупп» в электронной переписке подтверждало готовность осуществить поставку в более поздний срок (в материалах дела имеется электронная переписка).

Пунктом 15.3 договора предусмотрено право покупателя отказаться от исполнения договора (расторгнуть настоящий договор) в одностороннем внесудебном порядке в случае однократной просрочки поставки товара/непоставки товара в течение одного месяца с момента, когда товар должен был быть поставлен в соответствии со сроками (периодами) поставки согласно условиям договора. указанный случай признается существенным нарушением договора.

Согласно пункту 15.4 договор считается расторгнутым с даты получения поставщиком уведомления о его расторжении.

По причине того, что поставка товаров, предусмотренная договором, так и не была осуществлена, ОАО «РЖД» принято решение о расторжении договора с ООО «Мегагрупп» в одностороннем порядке по причине существенного нарушения поставщиком условий данного договора, в связи с чем 11.10.2022 направлено уведомление о расторжении договора № ИСХ-4177/СЕВ ДМС. В соответствии с отчетом о доставке уведомление получено адресатом 11.10.2022.

Согласно части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 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.

В обращении указано, что ПАО «ОДК-Сатурн» является заказчиком, в отношении которого введены меры ограничительного характера, что подтверждается, в том числе общедоступной информацией в соответствии с письмом Минфина России от 18.04.2022 № 24-01-09/34211.

В письменных пояснениях, направленных в адрес Ярославского УФАС России (вх. № 12997-ЭП/22 от 01.11.2022), ООО «Мегагрупп» возражало против включения общества в реестр недобросовестных поставщиков по следующим основаниям.

ООО «Мегагрупп» считает, что применение положения части 2 статьи 5 Закона о закупках в редакции от 14.07.2022 в отношении правоотношения, возникшего до его принятия и введения в действие, представляет собой придание обратной

силы нормы (пункт 2 статьи 422 ГК РФ).

Вместе с тем, Комиссия Ярославского УФАС России не соглашается с указанным доводом поставщика, поскольку соответствующие изменения внесены в статью 5 Закона о закупках Федеральным законом от 16.04.2022 № 104-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", редакция статьи 5 Закона о закупках действует с 01.07.2022, заявление о включении ООО «Мегагрупп» в реестр недобросовестных поставщиков направлено заказчиком 28.10.2022. Кроме того, договор поставки заключен 08.07.2022, то есть в момент действия новой редакции закона.

Кроме того, ООО «Мегагрупп» указывает, что срок поставки согласно спецификации обозначен до 25.12.2022. 08.07.2022 от заказчика поступила разнарядка, согласно которой в срок до 15.08.2022 необходимо поставить товар на сумму 1 145 490, 00 рублей, получателем товара указано ООО «ЖЕФКО» (ИНН 7704505900), которое, по мнению поставщика, не является стороной договора. ООО «Мегагрупп» поясняет, что товар не был поставлен поставщиком в связи с отсутствием в договоре такого получателя. Как указывает поставщик, ОАО «РЖД» фактически изменило условия договора.

Вместе с тем, Комиссия установила, что согласно пункту 1.8.2 договора получателем по договору может являться подразделение покупателя *или иное лицо*, которому передается товар или в адрес которого производится отгрузка товара в соответствии с указанием покупателя (разнарядкой). Следовательно, довод поставщика о том, что заказчик изменил условия договора, включив в качестве получателя ООО «ЖЕФКО», Комиссией не принимается, поскольку согласно договору получателем может являться также иное лицо, указанное покупателем в разнарядке. Кроме того, в электронной переписке с заказчиком ООО «Мегагрупп» обещало поставить товар 12-13 августа 2022 года (письмо от 04.08.2022), несмотря на то обстоятельство, что уже тогда было известно о том, что получателем товара является ООО «ЖЕФКО».

Также в письме-уведомлении от 03.10.2022 ООО «Мегагрупп» ссылается на общую тяжелую экономическую ситуацию, в которой оказались отечественные производители и поставщики в связи с введением международных санкций в отношении РФ. К данному письму приложен счет от ООО «ТД ИНФОТЕХ» № 23 от 12.09.2022 на сумму 1 968 690, 00 рублей.

Комиссия Ярославского УФАС России отмечает, что согласно разнарядке срок поставки – до 15.08.2022, вместе с тем, поставщик ссылается на счет от ООО «ТД ИНФОТЕХ» от 12.09.2022. При этом, как указывалось выше, ООО «Мегагрупп» в переписке по электронной почте с заказчиком обещало поставить товар в сроки, указанные в разнарядке.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение из умышленных действий (бездействия), в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом, признанным победителем закупки, и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта.

При принятии решения Комиссия Ярославского УФАС России учитывает, что у ООО «Мегагрупп» отсутствовали объективные причины для неисполнения договора. На заседании Комиссии поставщик не представил доказательств наличия у него не зависящих от его действий оснований для ненадлежащего исполнения договора поставки.

Кроме того, к письму-уведомлению о невозможности поставки товара от 03.10.2022 приложен счет от 12.09.2022, при этом, товар должен был поступить 15.08.2022.

Поставщик также ссылается на то, что заказчик указывал, что соединители рельсовые стыковые пружинные необходимы преимущественно в летний период, по мнению ООО «Мегагрупп», со стороны ОАО «РЖД» не представлены сведения, подтверждающие наличие неблагоприятных последствий для заказчика.

Комиссия Ярославского УФАС России отмечает, что данная закупка была объявлена ОАО «РЖД» заранее; умышленные действия поставщика, направленные на уклонение от выполнения принятых обязательств, помешали нормальному осуществлению хозяйственной деятельности ОАО «РЖД».

Также при принятии решения Комиссия учитывает, что в данном случае имеются основания сомневаться в наличии причинно-следственной связи между отказом поставщика осуществить поставку по данному договору и тяжелой экономической ситуацией в стране, а также резким повышением цен, связанным с такой ситуацией. ООО «Мегагрупп» в июне 2022 года подавало заявку на участие в запросе котировок, и, соответственно, ни санкции, ни ограничительные меры со стороны иностранных государств не могли повлиять на намерение поставщика исполнить в надлежащем объеме условия заключенного договора.

В соответствии с пунктом 9 Постановления Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее – Постановление Правительства № 1211) подтвержденные по результатам проверки сведения о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) включаются, за исключением случая, предусмотренного пунктом 9.1 настоящих Правил, уполномоченным органом в реестр в течение 3 рабочих дней и образуют реестровую запись, которая должна быть подписана представителем уполномоченного органа, наделенным соответствующими полномочиями, с использованием электронной цифровой подписи или иного аналога собственноручной подписи.

Согласно пункту 9.1 Постановления Правительства № 1211 единственным основанием для невключения в реестр недобросовестных поставщиков сведений о поставщике является случай, если в результате проведения проверки, предусмотренной пунктом 8 настоящих Правил, выявлено, что надлежащее исполнение договора оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (исполнителя, подрядчика) от исполнения договора по причине введения в отношении заказчика указанных санкций и (или) мер ограничительного характера.

В данной конкретной ситуации обстоятельств, указанных в пункте 9.1 Постановления Правительства № 1211, не наблюдается: поставщик не указал Комиссии (и не представил доказательств), что им не выполнены условия договора вследствие обстоятельств непреодолимой силы.

В силу положений статьи 401 ГК РФ лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. 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.

При этом согласно пункту 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности

за нарушение обязательств" (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 7) требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях, в свою очередь обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Также в силу части 3 указанной статьи, 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.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства.

Таким образом, для признания каких-либо обстоятельств непреодолимой силой необходимо доказать факт невозможности со стороны участника гражданского оборота повлиять на избежание данных обстоятельств.

Таких доказательств поставщик Комиссии не представил.

Вместе с тем, в соответствии с частью 1 статьи 2 ГК РФ, предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке.

Заявитель, являясь профессиональным участником в сфере предпринимательской деятельности, несет риск возникновения неблагоприятных последствий, в случае совершения, либо не совершения юридически значимых действий.

Таким образом, как полагает Комиссия, ООО «Мегагрупп», подавая заявку на участие в рассматриваемой закупке, должно было определить (оценить), имеется ли у него возможность поставить товар в соответствии с условиями заключаемого по результатам такой закупки договора.

Соответственно, общество не проявило той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательств.

Комиссия отмечает, что общество, принимая решение об участии в закупке и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, в случае совершения им действий/бездействия в противоречие

требованиям этого закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения надлежащим образом договора обществом, признанным победителем закупки.

Соответственно, в данном случае доказательств принятия обществом мер для надлежащего исполнения условий договора либо доказательств наличия объективных причин (не зависящих от общества), повлекших за собой невозможность поставки требуемых заказчику товаров, ООО «Мегагрупп» Комиссии не представило, соответственно, указанные в решении фактические обстоятельства дела, безусловно, свидетельствуют о недобросовестном и виновном поведении общества при исполнении договора, отсутствии стремления исполнить последний в полном соответствии с его условиями, что в данном случае привело к неблагоприятным последствиям для заказчика, выразившимся в расторжении контракта, необходимости проводить новую закупку для удовлетворения потребностей заказчика в товарах, являющихся предметом договора. Таким образом, ООО «Мегагрупп» не доказан факт наличия намерения исполнить обязательство в срок и в объеме, предусмотренном договором.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», считает, что при сложившихся обстоятельствах имеются основания для включения сведений об ООО «Мегагрупп» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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», Комиссия Ярославского УФАС России,

з а к л ю ч и л а:

включить в реестр недобросовестных поставщиков сведения, представленные ОАО «РЖД» (вх. № 12839-ЭП/22 от 28.10.2022), о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Мегагрупп» (ИНН 7728420042, ОГРН 1187746229901).

Сведения, подлежащие включению в Реестр недобросовестных поставщиков:

Наименование: Общество с ограниченной ответственностью «Мегагрупп» (ООО «Мегагрупп»)

Сведения о месте нахождения юридического лица: 109029, город Москва, Скотопрогонная ул., д. 35 стр. 3, эт. 2, пом. 1, ком. 27.

ИНН 7728420042

Дата подведения итогов закупки: 23.06.2022

Сведения о договоре:

Наименование работ: поставка соединителей рельсовых стыковых пружинных

Дата заключения: 08.07.2022

код по ОКПД: 27.90.70.000

валюта договора: Российский рубль

цена договора: 1 002 300, 00 (один миллион две тысячи триста) рублей без НДС,
1 202 760, 00 (один миллион двести две тысячи семьсот шестьдесят) рублей с НДС

срок исполнения договора: с 08 июля 2022 года по 15 августа 2022 г.

код валюты договора: 643

дата расторжения договора: 11.10.2022

Основание расторжения: односторонний отказ ОАО «РЖД», в отношении которого введены политические или экономические санкции, от исполнения договора в связи с существенным нарушением ООО «Мегагрупп» указанного договора.

Документ, являющийся основанием расторжения: уведомление от 10.10.2022 № ИСХ-4177/СЕВ ДМС.

Председатель Комиссии

Т. В. Потемкина

Члены Комиссии

А. О.
Артамонов

Е. И. Иванова