

Заключение №070/10/5-879/2022

02.12.2022 г. Томск

Комиссия Томского УФАС России по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров в соответствии со статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), в составе:

рассмотрев информацию (вх. №8855/22 от 18.11.2022), направленную в Томское УФАС России АО «НИИПП» (далее — Заказчик) для рассмотрения вопроса о включении сведений об ОАО «Тверьтехоснастка» (ИНН 6905000819) (далее — Общество, Поставщик), победителе закрытого запроса котировок в электронной форме «Изготовление и поставка металлических деталей» (номер закупки на www.astgoz.ru 0521-2022-00856)», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения договора, в реестр недобросовестных поставщиков (далее — Реестр),

при участии посредством ВКС представителей Заказчика – Галимука А.Н. (доверенность №14-юр от 11.01.2022), Монастырева Е.А. (приказ №299-м от 10.06.2022), при участии посредством ВКС представителей Общества – Горохова А.К. (доверенность №ТТО00000253 от 28.11.2022), Матохина А.С. (доверенность №ТТО00000252 от 28.11.2022),

УСТАНОВИЛА:

В Томское УФАС России поступило обращение АО «НИИПП» 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), 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 (далее – Постановление №1211), сведения в отношении ОАО «Тверьтехоснастка» для включения в Реестр.

Комиссия Томского УФАС России в результате осуществления проверки представленных Заказчиком документов установила следующее.

12.09.2022 на официальном сайте закрытой электронной площадки АСТ-ГОЗ (www.astgoz.ru) размещено извещение об осуществлении закупки по закрытому запросу котировок на право заключения договора на изготовление и поставку металлических деталей (номер закупки на www.astgoz.ru 0521-2022-00856).

Дата начала срока подачи заявок – 12.09.2022.

Дата и время окончания подачи заявок – 21.09.2022 15:00.

Дата рассмотрения, оценки и сопоставления заявок (подведения итогов закупки) – 26.09.2022 (Указанная дата является датой подведения итогов закупки в случае, если по итогам рассмотрения и оценки заявок не будет принято решение о проведении переторжки).

Дата подведения итогов – 29.09.2022 (Указанная дата является датой подведения итогов закупки в случае, если по итогам рассмотрения и оценки заявок будет принято решение о проведении переторжки).

В силу части 2 статьи 5 Закона 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.

Согласно пояснениям представителя Заказчика АО «НИИПП» входит в оборонно-промышленный комплекс Российской Федерации и в отношении него введены санкции иностранным государством, совершающим недружественные действия в отношении Российской Федерации.

Согласно протоколу №0521-2022-00856-01 от 26.09.2022 на участие в закупке подано 2 заявки, победителем закупки признается участник закупки с идентификационным номером 88416 (ОАО «Тверьтехоснастка»), заявка которого заняла первое место в ранжировке с предложенной ценой договора: 3 300 000,00, с объемом поставляемой продукции: в соответствии с техническим заданием, сроком исполнения договора: в соответствии с проектом договора.

13.10.2022 между Заказчиком и Обществом заключен договор поставки №1822187302961442209025319/220114000110-220114000110-1-1140-172 (далее - Договор).

Согласно пункту 1.1 Договора Поставщик обязуется изготовить и поставить металлические детали (далее по тексту настоящего Договора - Товар) и передать их в собственность Заказчику, а Заказчик обязуется принять и оплатить Товар в сроки и на условиях, определенных Сторонами в настоящем Договоре.

В силу пункта 1.2 Договора технические характеристики Товара определяются в Техническом задании (Приложение №1 к Договору). Наименование, количество, цена и стоимость Товара, сроки поставки определяются сторонами в Спецификации (Приложение №2 к Договору). Все приложения являются неотъемлемой частью Договора.

В Спецификации (Приложение №2 к Договору) указано, что срок поставки товара составляет 8 недель с момента подписания Договора.

В соответствии с пунктом 2.1 Договора Поставщик поставляет товар в соответствии с Техническим заданием (Приложение №1 к Договору) и Спецификацией (Приложение №2 к Договору)

Пунктом 2.2 Договора установлено, что изготовление и поставка Товара осуществляется Поставщиком в сроки, указанные в Спецификации (Приложение №2 к Договору). Срок поставки исчисляется с момента заключения настоящего Договора.

В силу пункта 5.1 Договора Поставщик обязан:

5.1.1. Своевременно и надлежащим образом поставить Заказчику Товар

и передать Заказчику документы, предусмотренные Договором;

5.1.2. Поставить Товар надлежащего качества в соответствии с условиями Договора и приложений к нему.

И прочее.

Согласно пункту 5.2 Договора Заказчик обязан:

5.2.1. Осуществить приемку Товара;

5.2.2. Оплатить надлежащим образом поставленный Товар в размерах, в сроки и на условиях, установленных Договором.

Пунктом 6.1 Договора установлено, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по настоящему Договору Стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями настоящего Договора.

Пунктом 9.1 Договора установлено, что настоящий Договор может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда или в случае одностороннего отказа Стороны Договора от исполнения Договора или его части в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

По состоянию на 02.11.2022 Обществом не осуществлены изготовление, поставка и передача в собственность Заказчику металлических деталей, в связи с чем Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Договора.

02.11.2022 Заказчик направил в адрес Общества посредством электронной почты уведомление о принятии Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Договора (исх.№8733).

В соответствии с пунктом 5 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации от 26.01.1996 № 14-ФЗ (далее - ГК РФ) договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

Согласно ответному письму Общества на решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Договора (исх.№6483 от 09.11.2022), указанное решение было получено Обществом 07.11.2022.

В силу пункта 4 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях,

подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила), утвержденных Постановлением №1211, 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.

Указанные сведения были направлены Заказчиком в адрес Томского УФАС России 18.11.2022 (вх.№ 8855/22). Таким образом, сроки направления сведений, установленные пунктом 4 Правил, утвержденных Постановлением №1211, Заказчиком не нарушены.

Комиссия, заслушав доводы представителей Заказчика, пояснения представителей Общества и изучив представленные документы, установила, что неисполнение обязательств по Договору со стороны Поставщика произошло ввиду следующего.

На следующий день после заключения Договора (14.10.2022), Общество проинформировало Заказчика о том, что в процессе разработки технологической документации возникла необходимость в получении дополнительной информации по нанесению покрытия ХимНЗ.СР6, отсутствующей в чертежах и техническом задании к Договору.

Для получения этой информации стороны согласовали проведение совещания 18.10.2022 на территории Заказчика.

Письмом (исх.№ 5919 от 14.10.2022) Общество проинформировало Заказчика о прибытии 18.10.2022 представителя Общества на территорию Заказчика в г. Томске.

После проведенного совещания Обществом в адрес Заказчика было направлено письмо (исх. №5973 от 18.10.2022) с указанием на то, что по результатам проведения совещания были подтверждены факты частичного отсутствия в чертежах, техническом задании и нормативно-технической документации к заключенным договорам информации, необходимой для надлежащего исполнения обязательств по Договору.

Представители Общества пояснили, что без указанной информации невозможно надлежащим образом исполнить обязательства по Договору в полном объеме, а именно в части нанесения спорного покрытия, т.к. оно является высокотехнологичным продуктом и технические требования на него отсутствуют. Соответственно, отсутствует информация о технологии нанесения такого покрытия и правила приемки.

Более того, представителями Общества было предложено альтернативное решение по возможному способу нанесения спорного покрытия.

Данное обстоятельство не оспаривалось представителями Заказчика на заседании Комиссии.

Поскольку к единому мнению относительно возникших вопросов представители сторон не пришли, в указанном письме (исх. №5973 от 20.10.2022) Общество предложило провести расторжение договора по соглашению сторон в связи с выявленными обстоятельствами без предъявления претензий, штрафов, неустоек и прочих санкций.

02.11.2022 Заказчик направил в адрес Общества письмо (исх.№8733), в котором уведомил Общество об одностороннем расторжении Договора с требованием уплаты штрафных санкций.

09.11.2022 Общество направило в адрес Заказчика письмо (исх.№6483), в котором сообщило о рассмотрении вышеуказанного письма и возразило относительно сложившейся ситуации по одностороннему расторжению Договора, в рамках действующего Гражданского законодательства РФ, а именно:

В силу пункта 3 статьи 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в

соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

Заключенный Договор содержит элементы договора поставки и договора подряда, поэтому к отношениям сторон применяются в том числе положения ГК РФ, регулирующие отношения между Подрядчиком и Заказчиком.

В соответствии с пунктом 1 статьи 719 ГК РФ Подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328).

При этом, согласно пункту 1 статьи 716 ГК РФ Подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи; возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы; иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

ОАО «Тверьтехоснастка» во исполнение гражданского законодательства РФ, своевременно проинформировало Заказчика о выявленных недостатках в предоставленных чертежах и нормативно-технической документации к заключенному Договору, чтобы исключить невозможность исполнения обязательств по Договору и завершения его действия в установленный срок.

Таким образом, Комиссия, изучив доводы Общества и предоставленную информацию приходит к выводу о том, что в действиях ОАО «Тверьтехоснастка» не усматриваются признаки недобросовестного поведения, поскольку Общество совершало действия, свидетельствующие о намерении надлежащим образом исполнить обязательства, предусмотренные Договором, и урегулировать вопросы, возникшие в процессе исполнения Договора.

У Комиссии Томского УФАС России отсутствуют доказательства и иная

информация, свидетельствующая о недобросовестном поведении Общества при исполнении Договора.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений.

Комиссия отмечает, что антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта расторжения договора, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения информации в реестр недобросовестных поставщиков.

Ни Закон 223-ФЗ, ни Постановление №1211 не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные ему сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Как мера публичной ответственности включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Согласно пункту 2 статьи 5 Закона о закупках 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.

Пунктом 2.1 Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 предусмотрено, что комиссия антимонопольного органа проводит проверку сведений в течение 10 дней с даты их поступления. По результатам проверки сведений Комиссия дает соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им решения о включении либо об отсутствии оснований для включения сведений в Реестр, которое оформляется приказом ФАС России.

Комиссией Томского УФАС России установлено, что Обществом были предприняты все необходимые и разумные меры с целью исполнения Договора.

Таким образом, Комиссия, изучив и проверив предоставленную информацию и документы, пришла к выводу об отсутствии необходимости включения сведений об ОАО «Тверьтехоснастка» (ИНН 6905000819) в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, 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», приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13, Комиссия Томского УФАС России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Сведения об открытом акционерном обществе «Тверьтехоснастка» (адрес: 170001, г. Тверь, ул. Учительская, 54, ИНН 6905000819) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Исп.Деткова А.В.

тел.(3822) 516-603 вн. 113

2022-2067