

Заключение по результатам рассмотрения обращения о включении

сведений в реестр недобросовестных поставщиков

№ 013/10/5-740/2022

2 декабря 2022 г.
Саранск

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренным статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) (далее – Комиссия) в составе:

председатель Комиссии: (.....) – заместитель руководителя Управления Мордовского УФАС России,

члены Комиссии: (.....) – начальник отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; (.....) – заместитель начальника отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; (.....) – ведущий специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России; (.....) – специалист-эксперт отдела контроля органов власти и соблюдения антимонопольного законодательства Мордовского УФАС России,

в отсутствие представителя Заявителя – Муниципального предприятия городского округа Саранск «Детская пищевая станция» (далее – МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция», Заказчик) (направлено ходатайство о рассмотрении в своё отсутствие (вх. 2799/22 от 29.11.2022 г.),

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя Общества с ограниченной ответственностью «Трансметаллгрупп» (далее – ООО «Трансметаллгрупп») – (.....) (доверенность б/н от 30.05.2022),

рассмотрев обращение, представленное МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция», о включении сведений в отношении ООО «Трансметаллгрупп» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция» представило в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Мордовия 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 – Правила), сведения в отношении ООО «Трансметаллгрупп» ((.....)) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

Мордовским УФАС России в адрес «Детская пищевая станция» и ООО «Трансметаллгрупп» было направлено уведомление о рассмотрении сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков от 24.11.2022 № ЛА/2205/22.

В целях всестороннего, объективного изучения всех обстоятельств дела, Комиссия приняла решение о переносе рассмотрения дела на 01.12.2022 12 часов 00 минут.

В ходе рассмотрения дела Комиссия Мордовского УФАС установила следующее.

Согласно 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), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Частью 3 статьи 5 Закона о закупках определено, что 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.

В соответствии с пунктом 1 приказа ФАС России от 18.03.2013 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Приказ № 164/13) на Комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) возложены полномочия по

проверке сведений, предоставляемых заказчиками 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 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Правила).

Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не представивших заказчику в срок, предусмотренный 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 (пункт 1 Правил).

Таким образом, направлению в антимонопольный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков подлежат сведения о поставщиках, уклонившихся от заключения контракта по результатам закупки, либо о поставщиках, с которыми договоры расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением условий договора.

Согласно пункту 4 Правил, 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:

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.

Статьей 401 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что лицо, не исполнившее обязательства, либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в существенном нарушении им условий договора.

В соответствии с частью 3 статьи 401 ГК РФ 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.

23.09.2021 г. Муниципальным предприятием городского округа Саранск «Детская пищевая станция» был проведен электронный аукцион по закупке автомобиля для перевозки пищевых жидкостей (молоковоз) для нужд МП городского округа Саранск «Детская пищевая станция» (извещение в ЕИС № 32110614408). По итогам проведения указанного аукциона победителем было признано Общество с ограниченной ответственностью «Трансметаллгрупп».

По результатам проведенного электронного аукциона между МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция» (покупатель) и ООО «Трансметаллгрупп» (поставщик) заключен 04 октября 2021 г. договор №2021.151838, по условиям которого поставщик обязуется передать в собственность покупателю автомобиль для перевозки пищевых жидкостей (молоковоз): Марка, модель: ГАЗон NEXT С41R13, тип автомобиля: молоковоз, год выпуска автомобиля: 2021, модель двигателя: ЯМЗ-53441, соответствующий по комплектации и дополнительному оборудованию техническому заданию к договору, принадлежащую поставщику на праве собственности, а покупатель обязуется принять автомашину и оплатить установленную договором стоимость (пункт 1.1. договора).

Местом поставки товара является место нахождения заказчика: г. Саранск, ул. Полежаева, д.159 «б» (пункт 1.6. договора).

На основании результатов закупки определена цена договора – 3496350 руб., в том числе НДС, что указывается в пункте 2.1. договора.

Стороны в пункте 2.2. договора поставки определили, что оплата производится следующим образом:

- первый платеж составляет 50% от цены договора и осуществляется в течение 10 рабочих дней с даты подписания договора;
- второй платеж составляет 50% от цены договора и осуществляется в течение 30 рабочих дней с даты поставки товара.

Цена договора является фиксированной на протяжении всего срока выполнения действия (пункт 2.3. договора).

Как следует из пункта 4.2. договора поставки, товар должен быть поставлен в течение 45 календарных дней с момента подписания договора.

Датой поставки товара считается дата подписания покупателем товарно-транспортной накладной и акта приема-передачи товара (пункт 4.16 договора поставки).

Договор вступает в силу с момента подписания его сторонами и действует до 28 февраля 2022 г., в части расчетов и гарантийных обязательств – до полного их завершения (пункт 9.1. договора поставки).

Срок поставки товара по договору № 2021.151838 от 04.10.2021 г. - 18.11.2021 г.

В соответствии с пунктом 9.3. договора поставки он может быть расторгнут по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказ одной из сторон от исполнения договора.

Пунктом 9.4.3. договора поставки предусмотрено право покупателя отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке, в случае, если поставщик не приступает к исполнению договора в срок, установленный договором, либо в ходе исполнения поставщиком условий договора стало очевидно, что товары не будут поставлены надлежащим образом в установленный договором срок.

Исполняя условия договора, МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция» перечислил на расчетный счет ООО «Трансметаллгрупп» денежную сумму в размере 1748175 руб. на основании выставленного счета от 04.10.2021 №116 (платежное поручение от 05.10.2021 №2526).

17 ноября 2021 г. ООО «Трансметаллгрупп» направило в адрес МП городского округа Саранск «Детская пищевая станция» сообщение о необходимости повышения цены договора поставки на 15% в связи с непрогнозируемым и существенным ростом стоимости автомобиля, что сторона ООО «Трансметаллгрупп» не могла предвидеть на стадии заключения договора.

МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция» отказался от подписания дополнительного соглашения о повышении стоимости автомобиля и обратилось в Арбитражный суд Республики Мордовия с иском о взыскании предоплаты за непоставленный товар и расторжении договора №2021.151838 от 04.10.2021.

Арбитражный суд Республики Мордовия по делу № А39-13660/2021 пришёл к выводу о нарушении ООО «Трансметаллгрупп» существенных условий договора по поставке товара, признал правомерными требования заказчика о расторжении договора с ООО «Трансметаллгрупп» и взыскании уплаченных МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция» денежных средств, в связи с чем расторг договор №2021.151838 от 04.10.2021 г., а также взыскал

с ООО «Трансметаллгрупп» предоплату за непоставленный товар.

Решение Арбитражного суда Республики Мордовия по делу № А39-13660/2021 от 29.03.2022 Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 17.11.2022 оставлено без изменений.

Факт существенного нарушения ООО «Трансметаллгрупп» условий договора, как основание требования о расторжении договора, подтвержден в судебном порядке заказчиком.

В ходе рассмотрении обращения, представленного МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция», о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, ООО «Трансметаллгрупп» представило в Мордовское УФАС России письменные пояснения (вх. № 2792-ЭП/22 от 29.11.2022) из которых следует, что 17 ноября 2021 года ООО «ТМГ» направило в адрес МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция» письмо с предложением повысить цену договора поставки на 15% в связи с непрогнозируемым и существенным ростом стоимости автомобиля, что ООО «Трансметаллгрупп» не могло предвидеть на стадии заключения договора.

По мнению ООО «Трансметаллгрупп» договор №2021.151838 от 04.10.2021 расторгнут заказчиком в одностороннем порядке.

Рассмотрев данные пояснения Мордовское УФАС России считает необходимым отметить, что Арбитражным судом Республики Мордовия по делу № А39-13660/2021 дана оценка одностороннему расторжению МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция» договора № 2021.151838 от 04.10.2021.

Так, как указывает Арбитражный суд Республики Мордовия по делу № А39-13660/2021, несмотря на то, что МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция», как заказчиком, принято 22 ноября 2021 г. решение об одностороннем отказе от исполнения договора, информации о прекращении действия спорного договора поставки на официальном сайте единой информационной системы (<https://zakupki.gov.ru>) не содержится, имеется лишь запись о том, что договор переведен в статус «исполнение». Достоверных сведений о том, что ООО «Трансметаллгрупп» вручено именно решение об одностороннем отказе от исполнения договора, в материалы дела не представлено.

Кроме того, Арбитражный суд Республики Мордовия указывает, что расторгнуть договор необходимо и для правовой определенности отношений между сторонами, поскольку по окончании срока его действия обязательства сторон автоматически не прекращаются, что следует из пункта 9.1. договора поставки.

Таким образом Арбитражный суд принял решение о расторжении договора от 04.10.2021 №2021.151838 в связи с существенным нарушением его условий со стороны ООО «Трансметаллгрупп».

01.12.2022 года в адрес Мордовского УФАС России поступило ходатайство о приобщении документов, а также дополнительные пояснения от ООО «Трансметаллгруп» (вх. № 2847-ЭП/22 от 01.12.2022 г.).

Из представленных пояснений следует, что денежные средства, являющиеся авансом по договору между МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция» и ООО «Трансметаллгруп» в размере 1 748 175 рублей в настоящее время не возвращены.

Кроме того, ООО «Трансметаллгруп» пояснило, что у ООО «Трансметаллгруп» было несколько поставщиков, которыми были подготовлены коммерческие предложения на приобретение транспортного средства (далее - ТС). В частности, на 08.09.2021 г. стоимость ТС у ООО ТПК «НижСпецАвто» составляла 3 400 000 (три миллиона четыреста тысяч) рублей, а на 05.10.2021 г. - 3 595 000 (три миллиона пятьсот девяносто пять тысяч) рублей. Стоимость ТС у ООО «ТПК РусАвтоГид» на 08.09.2021 г. составляла 3 250 000 (три миллиона двести пятьдесят тысяч) рублей, а на 05.10.2021 г. - 3 420 000 (три миллиона четыреста двадцать тысяч) рублей.

Стоимость ТС у ООО «ТПК РусАвтоГид» даже с учетом увеличения цены позволяла совершить закупку в рамках суммы, указанной в договоре между ООО «Трансметаллгруп» и МП г.о. Саранск «Детская пищевая станция», для чего ООО «Трансметаллгруп» был подготовлен и направлен поставщику проект договора, однако со стороны ООО «ТПК РусАвтоГид» последовал отказ от заключения, в результате чего поставка не была осуществлена.

Мордовское УФАС России отмечает, что сведений, подтверждающих отказ ООО «ТПК РусАвтоГид» или иного поставщика в поставке транспортного средства ООО «Трансметаллгруп» не представлены.

При этом, сумма договора от 04 октября 2021 г. №2021.151838 составляла 3 496 350 руб., следовательно, стоимость ТС у ООО ТПК «НижСпецАвто» менее чем на 3% превышала сумму договора, стоимость ТС у ООО «ТПК РусАвтоГид» в пределах суммы договора от 04 октября 2021 г. №2021.151838.

Однако, ООО «Трансметаллгруп» просило увеличить сумму договора от 04 октября 2021 г. №2021.151838 на 15%, что составило бы 4 020 802,5 руб.

Стоит отметить, что начальная максимальная цена договора согласно извещению в ЕИС № 32110614408 составляла 3 586 000 руб. и в ходе проведения электронного аукциона была снижена ООО «Трансметаллгруп» до 3 496 350 руб., что и позволило ООО «Трансметаллгруп» стать победителем аукциона.

Таким образом можно прийти к выводу, что ООО «Трансметаллгруп» взяв на себя коммерческие риски, даже с учетом роста стоимости договора имело возможность исполнить договор от 04.10.2021 №2021.151838.

ООО «Трансметаллгрупп» соглашаясь при подаче заявки на выполнение работ, в соответствии с условиями закупки и договором, также соглашалось с возлагаемыми на себя обязанностями, в связи с чем должно было осознавать последствия невыполнения (ненадлежащего выполнения) принимаемых на себя обязательств.

Сведения и документы, подтверждающие добросовестность ООО «Трансметаллгрупп» и невозможность исполнения заключенного договора не представлены, в материалах дела отсутствуют.

Комиссией Мордовского УФАС России действия ООО «Трансметаллгрупп» по неисполнению условий договора от 04.10.2021 №2021.151838 признаются недобросовестными.

Нарушений процедуры направления сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, определенной 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», в действиях заказчика Комиссией Мордовского УФАС России не установлено, сведения получены Мордовским УФАС России 22.11.2022 г. в рамках регламентированного законом срока.

На основании вышеизложенного, Комиссия Мордовского УФАС России, 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», положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Направить в Федеральную антимонопольную службу России заключение о включении ООО «Трансметаллгрупп» ((.....)) в Реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».