

ФАС России

Д-242, ГСП-3, Садовая-Кудринская ул., д. 11, г. Москва, 125993

ОАО «РЖД»

вн.тер.г. муниципальный округ Басманный, ул Новая Басманная, д. 2/1,
стр. 1, г. Москва, 107174

ИП Ерёмин Н.В.

пос.Путевой машинной станции-4, д. 3,
кв. 28, г. Одинцово, 143070

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу №077/10/5-1235/2024 о проверке сведений необходимости
включения в реестр недобросовестных поставщиков**

09.02.2024 г. Москва

**Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления
Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия
Управления)**

в составе:

рассмотрев обращение о проведении проверки по факту расторжения
ОАО «РЖД» договора с ИП Еремин Н.В., поданное в соответствии со ст. 5
Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ,
услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках),
Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012
№1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков,
предусмотренного законом «О закупках товаров, работ, услуг
отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление №1211),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) о включении сведений в отношении ИП Еремин Н.В. (далее — Исполнитель, Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением государственного контракта Заказчика с Исполнителем по результатам открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме на поставку вычислительного, электронного и периферийного оборудования (контракт №1463/ОАЭ-ПКБ ЦТ/23/1/1) (далее — Аукцион).

Комиссия Московского УФАС России в результате осуществления проверки сведений, представленных ОАО «РЖД», установила следующее.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее - Положение).

На основании части 2 статьи 5 Закона о закупках в Реестр 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 соответствии с пунктом 9(1) Правил ведения Реестра, установленных Постановлением № 1211, сведения о недобросовестном поставщике (исполнителе, подрядчике) не включаются в реестр в случае, если в результате проведения проверки, 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, 2023-44101 3 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.

По результатам Аукциона между ОАО «РЖД» и ИП Еремин Н.В. заключен Договор №1463/ОАЭ-ПКБ ЦТ/23/1/1 от 26.07.2023 на поставку вычислительного, электронного и периферийного оборудования (далее – Договор).

Согласно п. 1.3. Договора срок поставки Товара определяется в Графике поставки (приложение № 2).

В соответствии с п. 11.3. Договора при просрочке поставки Товара Покупатель вправе в одностороннем порядке отказаться от настоящего Договора полностью или частично без возмещения Поставщику каких-либо расходов или убытков, вызванных отказом Покупателя.

В соответствии с п. 11.4. в случае отказа Покупателя от настоящего Договора по указанным в настоящем разделе основаниям Поставщик обязан возместить Покупателю все убытки, вызванные таким отказом и уплатить Покупателю штраф в размере 10% от общей цены настоящего Договора.

В соответствии с п.3.1.2. Договора к моменту поставки предоставить на Товар индивидуальные паспорта с руководством по эксплуатации и техническому обслуживанию изделий.

В соответствии с п.5.8. Договора в случае обязательной сертификации Товар должен поставляться с декларацией о соответствии или с сертификатом соответствия.

На основании п. 14.2. Договора стороны вправе расторгнуть настоящий Договор (отказаться от исполнения настоящего Договора) по основаниям, в порядке и с применением последствий, предусмотренных настоящим Договором и законодательством Российской Федерации. При этом, Покупатель вправе в любое время расторгнуть настоящий Договор в одностороннем внесудебном порядке.

На основании п.14.3. Договора расторжение настоящего Договора в одностороннем порядке (отказ от исполнения настоящего Договора) осуществляется путем направления одной Стороной письменного уведомления об этом другой Стороне не позднее, чем за 30 (тридцать) календарных дней до даты расторжения настоящего Договора. Настоящий Договор считается расторгнутым с даты, указанной в уведомлении о расторжении настоящего Договора.

01.12.2023 вышеуказанное уведомление направлено в адрес Исполнителя посредством электронной почты, а также заказным письмом посредством АО «Почта России».

Исполнителем в адрес Заказчика направлены претензионные письма на вышеуказанное уведомление.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что на протяжении всего действия Договора, Исполнителем неоднократно нарушались договорные обязательства, что подтверждается Актами проверки продукции и направленными претензиями.

Также представитель Заказчика пояснил, что не выполнены договорные обязательства на сумму 40 114 637, 47 руб.

В нарушение п.5.8 Договора, Исполнителем были поставлены Товары без сертификатов, например, по Актам 31.10.2023, 17.11.2023 и 28.11.2023.

Также Исполнителем предоставлялись сертификаты, которые не распространяются на фактически поставленную продукцию.

Заказчиком в адрес Исполнителя было направлено письмо от 17.11.2023 №13061/ПКБ ЦТ с просьбой ускорить поставку оставшейся части товара.

В целях оказания технической поддержки, Заказчиком в адрес Исполнителя было направлено письмо исх.№12379/ПКБ ЦТ от 01.11.2023 с предоставлением перечня необходимых сертификатов.

Согласно п.11.3 Договора при просрочке поставки Товара Покупатель вправе в одностороннем порядке отказаться от настоящего Договора полностью или частично без возмещения Поставщику каких-либо

расходов или убытков, вызванных отказом Покупателя.

На основании данного пункта, Заказчиком в адрес Исполнителя 01.12.2023 было направлено уведомление об отказе от приемки Товара и о расторжении Договора.

Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления пояснил, что со стороны Заказчика с начала исполнения Контракта чинились препятствия в приемке поставляемой продукции, которая выразилась в том, что продукция принималась Заказчиком, после чего выдавались документы о том, что продукция не соответствует Техническому заданию, что подтверждается соответствующими протоколами на которые представитель Исполнителя не приглашался.

Со стороны Заказчика не производилась оплата в установленные сроки.

Заказчик не изменил стоимость позиций в Техническом задании, которое было размещено Заказчиком на электронной площадке при заключении контракта с заявителем, изменив лишь конечную стоимость каждой позиции. При этом путем умножения стоимости 1 единицы продукции на количество единиц общая стоимость получается отличной от той, какая прописана в итоговой стоимости продукции.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Исполнителя, Комиссией Управления установлено, что Исполнителем совершались активные действия, направленные на соблюдение условий Договора, тем самым явно выражая намерение к его исполнению.

Следует отметить, что 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.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны,

содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий Договора.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

В то же время такая вина не установлена. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение Исполнителем условий Договора, Комиссией Управления не установлены.

Таким образом, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, постановлениями Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе», от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках», приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках», Комиссия Управления

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ИП Еремин Н.В. (ИНН: 503210449401) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.