

ФАС России Садовая-Кудринская ул., д. 11, Д-242, ГСП-3, Москва, 125993
delo@fas.gov.ru ОАО «РЖД» ул. Новая Басманная, д. 2, г. Москва, 107174
utz_info@rzd.ru, cdzs@center.rzd.ru ООО «РАДУГА» 344002, г. Ростов-на-Дону, ул.
Московская д.73/29а, ком. 11 Atr007@yandex.ru ЗАКЛЮЧЕНИЕ по делу № 077/10/5-
4346/2023 о проверке сведений необходимости включения в реестр
недобросовестных поставщиков 10.04.2023 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 ОАО «РЖД» о включении сведений в отношении ООО «РАДУГА» в
реестр недобросовестных поставщиков (далее – Обращение, Реестр), 2023-17488
2 УСТАНОВИЛА: ОАО «РЖД» (далее – Заказчик) представило в Московское УФАС
России (далее – Управление) 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), 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) сведения в отношении ООО «РАДУГА» (далее – Общество,
Исполнитель) для включения в Реестр. 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». Согласно 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, 2023-17488 3

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. Между Заказчиком ООО «РАДУГА» (далее – Исполнитель) заключен договор по результатам Аукциона № 1524/ОКЭ-ЦДЗС/22/1/1 от 22.11.2022 (далее – Договор). Согласно Спецификации №1 (приложение № 6 к Договору) срок поставки товара: по 29.11.2023 в соответствии с графиком. На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что Исполнителем был нарушен график поставки товара, товар Заказчику поставлен не был. В соответствии с п. 15.3 Договора покупатель оставляет за собой право отказаться от исполнения Договора (расторгнуть Договор) в одностороннем внесудебном порядке в случаях, предусмотренных Договором, а также в нижеследующих случаях, признаваемых Сторонами существенными нарушениями Договора: - однократная просрочка поставки Товара; - однократная поставка Товара без документов о допуске; - непоставка Товара (полностью или в части) в течение одного месяца с момента, когда Товар должен был быть поставлен в соответствии со сроками (периодами) поставки согласно условиям Договора; - непредставление Поставщиком запрашиваемых Покупателем документов, подтверждающих права Поставщика на поставляемый Товар, в том числе в сфере интеллектуальной собственности; - нарушение Поставщиком условий пункта 5.7 Договора; - поставка Поставщиком Товара ненадлежащего качества с любыми недостатками в количестве, превышающем 5% от поставленной партии, - поставка Поставщиком Фальсифицированного /Контрафактного/ несертифицированного Товара, - поставка Поставщиком Товара, не прошедшего инспекторский контроль, в случае, если по условиям Договора его прохождение является обязательным. На основании п. 15.4 Договора покупатель, решивший отказаться от исполнения Договора (расторгнуть Договор), должен направить Поставщику письменное уведомление об этом. Договор считается расторгнутым с даты, получения Поставщиком уведомления о его расторжении. Заказчик уведомил Общество о расторжении Договора посредством направления уведомления от 09.03.2023. Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления представил сведения и пояснил, что в соответствии с пунктами 4.1, 4.2. Договора, товар подлежит поставке в адрес Получателей на условиях, указанных в Разнарядках. 2023-17488 4 Порядок поставки Товара определяется Покупателем и указывается в Разнарядке. В случае просрочки поставки Товара, Покупатель вправе отказаться от принятия Товара. Согласно Разнарядке, поставка Товара осуществляется до склада получателя, на сумму 19 453 661,80 рублей, до 1 марта 2023 г., но не ранее 1 января 2023 г. Однако, 27 декабря 2022 года вступили в силу «Временные правила определения очередности перевозок грузов», которые устанавливают основные принципы очередности перевозок грузов и особенности рассмотрения заявок на перевозку грузов железнодорожным транспортом, применяемые в ОАО «РЖД» на время приостановки действия Правил недискриминационного доступа перевозчиков к инфраструктуре железнодорожного транспорта общего пользования, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2003 г. № 710. В соответствии с разделом 2 указанных правил, пиломатериалы не относятся к грузам, перевозка которых осуществляется

в первую очередь. На момент подачи заявок на участие в закупочной процедуре № 1524/ОКЭ-ЦДЗС/22 ни Заказчик, опубликовавший закупку, ни ООО «Радуга» не могли знать о вступлении в силу 27.12.2022 указанных правил. Помимо этого, согласно Приказа Министерства транспорта РФ от 27 июля 2015 г. №228 «Об утверждении Правил приема перевозчиком заявок грузоотправителей на перевозку грузов железнодорожным транспортом», для отправки груза в определенном направлении грузоперевозчику необходимо оформить заявку на перевозку грузов железнодорожным транспортом по форме ГУ-12. При осуществлении нескольких попыток получить разрешение на перевозку грузов в направлении, предусмотренном Договором, через автоматизированную систему подготовки и оформления перевозочных документов «ЭТРАН», ООО «Радуга» не удалось в силу действующих ограничений на отправку ряда грузов, в том числе и пиломатериалов в направлении Забайкалья. Для получения ГУ-12 Перевозчику, в целях подтверждения отсутствия намерений поставлять пиломатериалы на экспорт за пределы границ Российской Федерации, наряду с другими документами, необходимо было предоставить письмо от конечного покупателя. ООО «Радуга» было направлено письмо 1/26-02-2023 от 26 февраля 2023 г. в адрес Забайкальской дирекции снабжения ОАО «РЖД» с просьбой оказания содействия по данному вопросу, однако, от Забайкальской дирекции снабжения ОАО «РЖД» ответ в адрес Исполнителя не поступил. Для своевременного исполнения Договора ООО «Радуга» и поставщиком-производителем пиломатериалов ООО «Мир семейного досуга - Великая Русь» был заключен ряд договоров с «РЖД Маркет» (в системе «Маркет-плейс»). ООО «Мир семейного досуга-Великая Русь» с целью согласования ГУ-12 в Забайкальском направлении целенаправленно разместило свою продукцию на данном сайте. ООО «Радуга» также прошло регистрацию на указанном сайте и направило соответствующие встречные заявки на закупку продукции у ООО «Мир семейного досуга-Великая Русь», а также произвело оплату за пиломатериал и услуги по доставке пиломатериалов до станций Забайкальск, Борзя и Могоча. 04.04.2023 в адрес ООО «Мир семейного досуга – Великая Русь» от Пермского АФТО было направлено письмо от 04.04.2023 № ИСХ-1206/СВР АФТО-1 2023-17488 5 о согласовании заявок на Восточный полигон, в котором говорится, что в связи со значительным увеличением нагрузки на инфраструктуру ОАО «РЖД» на восточном направлении, ОАО «РЖД» в первоочередном порядке организован прием к перевозке социально-значимых грузов и грузов, следующих для жизнеобеспечения населения, а также для силовых ведомств. Одновременно, представитель ООО «Радуга» пояснил, что Исполнителем ГУ-12 получен лишь 07.03.2023. 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 Договор 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 Договора. 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 2023-17488 6 закупках», приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках», Комиссия ФАС России З А К Л Ю Ч И Л А: Не рекомендовать включение сведений об ООО «РАДУГА» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.