

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 074/10/5-941/2023 о наличии оснований для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков «24» апреля 2023 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия) рассмотрев обращение ОАО «РЖД» (вх. № 5030-ЭП/23 от 14.04.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «НЭП» (ИНН 5503250567) в связи с уклонением от исполнения обязательств по договору на оказание услуг по разработке деклараций о воздействии на окружающую среду и сопровождение согласования в территориальных органах № 5794/ОАЭ-ЦДТВ/21/1/1 (извещение № 5794/ОАЭ-ЦДТВ/21), 2023-5976 2 УСТАНОВИЛА: В Челябинское УФАС России поступило обращение ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «НЭП» (далее - Исполнитель) в связи с уклонением от исполнения обязательств по договору на оказание услуг по разработке деклараций о воздействии на окружающую среду и сопровождение согласования в территориальных органах № 5794/ОАЭ-ЦДТВ/21/1/1 (извещение № 5794/ОАЭ-ЦДТВ/21). Поводом к обращению послужили следующие обстоятельства. ОАО «РЖД» провело открытый аукцион среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5794/ОАЭ-ЦДТВ/21 на право заключения договора оказания услуг по разработке деклараций о воздействии на окружающую среду и сопровождение согласования в территориальных органах. 30.11.2021 на площадке РТС-Тендер размещен протокол подведения итогов так победителем открытого аукциона среди субъектов малого и среднего предпринимательства в электронной форме № 5794/ОАЭ-ЦДТВ/21 признано ООО «НЭП». 22.12.2021 между ОАО «РЖД» и ООО «НЭП» заключен договор на оказание услуг по разработке деклараций о воздействии на окружающую среду и сопровождение согласования в территориальных органах № 5794/ОАЭ-ЦДТВ/21 (далее - Договор). Цена договора 4 835 700 рублей 00 копеек (без учета НДС), 5 802 840 рублей 00 копеек (с учетом НДС). Срок оказания услуг по Договору исчисляется с момента подписания договора, т. е. по 31 декабря 2022 года. Согласно пунктам 1.1-1.2 Договора ООО «НЭП» приняло на себя обязательства оказать услуги по разработке деклараций о воздействии на окружающую среду и сопровождение согласования в территориальных органах (далее – услуги). Содержание услуг, их результаты и требования к ним, указаны в техническом задании, являющемся приложением № 1 к Договору (далее – Техническое задание). Сроки оказания услуг указаны в календарном плане-графике, являющемся приложением № 5 к Договору. Однако ООО «НЭП» не приступило к исполнению обязательств по Договору и не предоставило Заказчику отчетные документы, предусмотренные пунктом 7 Технического задания. ОАО «РЖД» направляло в адрес ООО «НЭП» письма (от 26 января 2022 года № ИСХ-465/Ю-УР ДТВ; от 4 мая 2022 года № ИСХ-2566/Ю-УР ДТВ; от 27 мая 2022 года № ИСХ-2987/Ю-УР ДТВ; от 24 августа 2022 года № ИСХ-4993/Ю-УР ДТВ; от 26 сентября 2022 года № ИСХ-5674/Ю-УР ДТВ; 12 октября 2022 года № ИСХ-6067/Ю-УР ДТВ; от 26 сентября 2022 года № ИСХ-5674/Ю-УР ДТВ; от 16 ноября 2022 года № ИСХ-6872/Ю-УР ДТВ) с просьбой приступить к оказанию услуг по Договору и предоставить отчетную документацию предусмотренную Договором (прилагаются). В свою очередь ООО «НЭП» в письме от 18 марта 2022 года № ИСХ-90/22 представило план-график оказания услуг, согласно которому обязуется предоставить Заказчику отчетную документацию, указанную в пункте 7 Технического задания. В период, предусмотренный календарным план-графиком (приложение № 5 к

Договору) ООО «НЭП» услуги не оказало. В связи с неисполнением обязательств по Договору и нарушением сроков оказания услуг ОАО «РЖД» на основании пунктов 8.3-8.4 Договора в адрес ООО «НЭП» направило претензию от 13 января 2023 года № 667/Ю с требованием в течение 10 календарных дней оплатить неустойку за период с 1 по 13 января 2023 года в размере 133 465 рублей 32 2023-5976 3 копейки. 21 февраля 2023 года ОАО «РЖД» в адрес ООО «НЭП» направило письмо от 15 февраля 2023 года № ИСХ-6872/Ю-УР ДТВ с требованием произвести оплату неустойки, указанной в ранее направленной претензии, за нарушение сроков исполнения обязательств по Договору. В связи с неисполнением обязательств по Договору и нарушение сроков оказания Услуг ОАО «РЖД» на основании пунктов 8.3-8.4 Договора 24 марта 2023 года направило претензию в адрес ООО «НЭП» от 22 марта 2023 года № 684/Ю с требованием в течение 10 календарных дней оплатить неустойку за период с 14 января по 28 февраля 2023 года в размере 266 930 (Двести шестьдесят шесть тысяч девятьсот тридцать) рублей 64 копейки. Также в претензии Заказчик уведомил Исполнителя о намерении расторгнуть договор в одностороннем порядке в случае неисполнения требований указанных в претензии. Оплата неустойки, указанной в претензиях, не произведена, услуги не оказаны. В ходе рассмотрения настоящего обращения представителем ОАО «РЖД» дополнительно сообщено, что ООО «НЭП» не исполнен ряд услуг, а именно подготовка и предоставление документации, предусмотренной пунктами 6 и 7 Приложения № 1 Технического задания. В соответствии с пунктами 11.2-11.3 Договора Заказчик вправе расторгнуть Договор в одностороннем порядке путем направления письменного уведомления об этом исполнителю не позднее, чем за 30 календарных дней до даты прекращения действия договора. Договор считается прекращенным с даты, указанной в уведомлении о расторжении договора. На основании изложенного, ОАО «РЖД» в одностороннем порядке расторгло Договор, направив 28 февраля 2023 года Исполнителю уведомление от 28 февраля 2023 года № ИСХ-1016/Ю-УР ДТВ об отказе от исполнения Договора с 30 марта 2023 года. Таким образом, Договор считается расторгнутым с 30 марта 2023 года. В свою очередь ООО «НЭП» пояснило следующее. В рамках исполнения своих обязательств по договору обществом был привлечен субподрядчик — ИП Петухова В.А. (договор № 01/05/22 от 12 мая 2022 года). 30 мая 2022 ИП Петуховой В.А. был перечислен аванс в размере 550 000 рублей. 19 июля 2022 года к выполнению работ в качестве субподрядчика был привлечен ИП Сизов И.И. В адрес субподрядчика также были перечислены денежные средства в размере 240 000 рублей в качестве оплаты за разработку деклараций о воздействии на окружающую среду. Кроме того, ООО «НЭП» перечислялись денежные средства в размере 432 000 рублей в ООО «Аккредитованный центр санитарно-эпидемиологические экспертизы и лабораторные исследования» за проведение экспертизы проекта, а также 90 000 рублей в Нижне-Обский филиал ФГБУ «Главрыбвод» за составление рыбохозяйственных характеристик. На протяжении периода выполнения работ Исполнитель осуществлял взаимодействие с Заказчиком и субподрядчиком. Приложена переписка. С учетом значительного объема работ и просрочкой сроков исполнения ООО «НЭП» срок окончания работ и предоставления документации в адрес Заказчика переносился и был запланирован до 30 марта 2023 года. Указанный срок был сформирован, в том числе на основании письма ИП Сизова И.И. от 7 марта 2023 года. 30 марта 2023 года от ИП Сизова И.И. было получено письмо, которым он уведомлял ООО «НЭП» об утрате результата работ вследствие хакерской атаки на сервер предприятия и просил 30-40 дней на восстановление документации. Однако предоставление дополнительного срока в

данной 2023-5976 4 ситуации было невозможно по причине расторжения договора со стороны Заказчика. ООО «НЭП» полагает, что им были совершены действия необходимые для исполнения своих обязательств по договору, а заинтересованность в достижении результата выполнения работ доказывает, в т.ч. затраты на выполнения работ по договору в размере 1 300 000 рублей. С учетом изложенного, по мнению Исполнителя причиной неисполнения обязательств по договору послужили форс-мажорные обстоятельства предусмотреть которые было невозможно. Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам. 1. Частью 1 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках) предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, которое осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным Правительством Российской Федерации, на официальном сайте. 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), 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 ходе рассмотрения обращения Комиссией установлено, что в отношении ОАО «РЖД» иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации введены политические или экономические санкции и (или) иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера. В соответствии с пунктом 5.3.4 Положения о Федеральной антимонопольной службе, утвержденного постановлением Правительства РФ от 30.06.2004 № 331, Федеральная антимонопольная служба ведет в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, реестры недобросовестных поставщиков, предусмотренные Законом о закупках. Согласно Приказу ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия территориального органа ФАС России по результатам рассмотрения жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров даёт соответствующее заключение, которое не позднее двух рабочих дней должно быть представлено руководителю ФАС России для принятия им 2023-5976 5 решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков. Пунктом 4 постановления Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 года № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее -

Правила) установлено, что 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. Поскольку датой расторжения договора является 30 марта 2023 года, а обращение ОАО «РЖД» в адрес Челябинского УФАС России подано 13 апреля 2023 года, т.е. на 10 рабочий день, то обращение Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «НЭП» направлено в Челябинское УФАС России в сроки и в порядке, предусмотренные Правилами. 2. Из анализа положений Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков является инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения закупок, следовательно, является механизмом защиты заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Включение сведений о лице в Реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности. При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно 2023-5976 6 защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О). По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым

целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния. Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание заявителя недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков. Исходя из пояснений ООО «НЭП» причиной неисполнения обязательств по договору послужили форс-мажорные обстоятельства (или обстоятельства непреодолимой силы) предусмотреть которые было невозможно. Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что согласно пункту 8 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 в силу пункта 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации для признания обстоятельств непреодолимой силы, необходимо, чтобы оно носило чрезвычайны и непредотвратимый при данных условиях характер. Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей. Неисполнение или ненадлежащее исполнение ИП Петуховой В.А., ИП Сизовым И.И. обязательств перед ООО «НЭП» в силу положений Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 не может быть признано обстоятельством непреодолимой силы или форс-мажором. Таким образом, Комиссия полагает, что наличие обстоятельств непреодолимой силы, форс-мажорных обстоятельств в ходе рассмотрения обращения не установлено, ООО «НЭП» не доказано. При этом, Комиссия антимонопольного органа обращает внимание, что ООО «НЭП» конклюдентно согласилось (часть 1 статьи 8 ГК РФ) на все условия аукционной документации в момент подачи им заявки на участие в закупке, участник несет риск наступления неблагоприятных для участника последствий, связанных с несоблюдением требований закупочной документации и законодательства Российской Федерации. Таким образом, в ходе рассмотрения настоящего обращения, Комиссией установлено, что ООО «НЭП» не приступило к исполнению обязательств в соответствии с договором, не исполнило взятые на себя обязательства в том числе в срок, установленный договором, что свидетельствует о существенном нарушении ООО «НЭП» обязательств по договору, а равно о его недобросовестном поведении по отношению к Заказчику. Учитывая изложенное, а также что Заказчиком в одностороннем порядке расторгнут 2023-5976 7 договор ввиду существенного нарушения контрагентом обязательств по договору, а также, что Заказчик является лицом, в отношении которого недружественными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, что подтверждается общедоступной информацией, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о наличии правовых оснований для включения сведений в отношении ООО «НЭП» в Реестр недобросовестных поставщиков. Аналогичная позиция также изложена в Решении ФАС России от 19.09.2022 по делу № 223ФЗ-4/РНП/22. С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь положениями Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211, положениями Приказа ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О введении реестра недобросовестных поставщиков,

предусмотренного Законом о закупках, РЕШИЛА: Направить в Федеральную антимонопольную службу заключение о наличии оснований для включения сведений об ООО «НЭП» (354000, Краснодарский край, город курорт Сочи, г. Сочи, ул. Горького, д. 26, оф. 20, ИНН 5503250567, ОГРН 1145543023273 ) в Реестр недобросовестных поставщиков.