ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 067/10/5-5/2024

16 января 2024 года
г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Комиссия), в составе:

<…>

<…>

<…>

<…>

при личном участии представителя заказчика - АО «Почта России» в лице УФПС Смоленской области: <…>,

в отсутствие представителя ответчика, уведомленного надлежащим образом о времени, месте и способе рассмотрения обращения,

в целях осуществления возложенных на Комиссию полномочий по проверке сведений, предоставляемых в ФАС России 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 № 1211 (далее - Правила), рассмотрев обращение АО «Почта России» в лице УФПС Смоленской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Т».

УСТАНОВИЛА:

В Смоленское УФАС России 28.12.2023 поступило обращение АО «Почта России» в лице УФПС Смоленской области (далее также заказчик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора, заключенного по результатам проведения аукциона в электронной форме на поставку запасных частей на автомобили УАЗ, ВАЗ, Газель для нужд УФПС

Смоленской области (извещение № … опубликовано на сайте https://www.rts-tender.ru, в закрытой части на сайте https://zakupki.gov.ru) (далее – аукцион).

Рассмотрение указанного обращения было назначено на 09.01.2024.

09.01.2023 Комиссией был установлен факт ненадлежащего уведомления ответчика о времени, месте и способе рассмотрения обращения заказчика, отсутствовали письменные пояснения и документы, обосновывающие позицию ООО «Т» (далее также ответчик, поставщик).

Комиссией Смоленского УФАС России было принято решение о продлении срока рассмотрения обращения заказчика до 10:00 часов 16.01.2024.

В ходе рассмотрения обращения по существу Комиссией установлено следующее.

На сайте www.rts-tender.ru 27.07.2023 опубликовано извещение № …, документация о проведении электронного аукциона на поставку запасных частей на автомобили УАЗ, ВАЗ, Газель для нужд УФПС Смоленской области.

Согласно извещению заказчиком данной закупки является УФПС Смоленской области.

Данная закупка проводилась в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «Почта России» (далее – Положение о закупке), документацией об осуществлении закупки.

По результатам проведения вышеуказанного электронного аукциона между заказчиком и победителем аукциона - ООО «Т» (ИНН <…>) 30.08.2023 был заключен договор №… на поставку запасных частей на автомобили УАЗ, ВАЗ, Газель для нужд УФПС Смоленской области (далее – договор).

В соответствии с договором поставляемый товар - запасные части на автомобили УАЗ, ВАЗ, Газель.

Наименование, количество, ассортимент и иные характеристики товара указаны в спецификации (Приложении № 1 к договору). Технические требования к товару, требования к качеству товара, комплектности, таре, упаковке и маркировке определены в Техническом задании. Страна происхождения товара: РФ.

Общая цена договора составляет 2 900 000 (Два миллиона девятьсот тысяч рублей) 00 копеек, в том числе НДС.

Данный договор вступает в силу с даты его подписания и действует до 30.09.2024 включительно.

Пунктом 1.6 договора определено, что товар должен быть доставлен покупателю в течение 3 (трёх) рабочих дней с даты получения заявки поставщиком. Доставка осуществляется в рабочие дни с понедельника по пятницу с 09:00 до 17:00 часов.

В соответствии с пунктом 1.9 договора поставщик выполняет требования покупателя об устранении недостатков товара, о замене товара, о доукомплектовании товара, о затаривании и (или) упаковке товара, о замене ненадлежащей тары и (или) упаковки в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения соответствующего требования покупателя и, если применимо, акта об установленном расхождении по количеству и качеству при приемке товарно-материальных ценностей по форме ТОРГ-2.

Согласно пункту 2.1 договора поставщик обязуется передать покупателю товар в собственность в соответствии с заявками, а покупатель обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных договором.

Под заявкой понимается подписанное уполномоченным лицом покупателя указание поставщику об отгрузке товара в определенном количестве и ассортименте.

Согласно пункту 4.7 договора покупатель осуществляет приемку товара на соответствие условиям договора, в том числе условиям заявки, спецификации, Технического задания (если применимо), иных приложений к договору, а также положениям действующего законодательства Российской Федерации, иных нормативных правовых актов Российской Федерации, иным обязательным правилам и требованиям о качестве, количестве, ассортименте, комплектности, технических требований, требований к безопасности, требований к размеру, состоянию тары и (или) упаковки, состоянию и содержанию маркировки, а также проверяет наличие документов на товар, указанных в пункте 1.2 договора.

Согласно пункту 8.6.1 Положения о закупке расторжение договора допускается по соглашению сторон или по решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством, договором и ВД Общества. В случае если договором предусмотрено право стороны отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке, такой отказ осуществляется с учетом положений документации, извещения, договора. Сведения 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, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с пунктом 12.2.1 договора покупатель вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения договора на условиях, установленных Положением о закупке покупателя, в случаях, предусмотренных законодательством РФ или договором, а также в случае существенного нарушения поставщиком договора, в том числе в случае, если поставщиком осуществлена поставка товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, либо существенного или неоднократного нарушения сроков поставки товара, предоставления документов, которые являются обязательными в соответствии с договором.

На основании пункта 12.4 договора сторона, решившая расторгнуть договор в одностороннем порядке, должна направить другой стороне письменное уведомление о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения договора с приложением к нему протокола.

Пунктом 12.7 договора установлено, что договор считается расторгнутым с даты получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора.

Согласно пункту 12.8 договора в случае, когда направленное поставщику, уведомление об одностороннем отказе от исполнения договора вернется к покупателю с отметкой почтового отделения об отсутствии адресата по адресу, указанному в разделе 16 договора, или с отметкой «истек срок хранения», то датой расторжения договора будет считаться дата направления покупателем поставщику уведомления о расторжении договора.

Комиссией установлено, что 04.09.2023 заказчиком в адрес поставщика была направлена заявка № 1 на поставку товара по 36 позициям. Дата поставки товара по договору – 13.09.2023; фактическое исполнение данной заявки было осуществлено поставщиком 21.09.2023, 25.09.2023, 27.09.2023, 02.10.2023, 13.10.2023, 18.10.2023, 26.10.2023, то есть с нарушением установленного срока и не в полном объеме (из 36 товарных позиций поставщиком было поставлено только 31).

Согласно представленным заказчиком копиям универсальных передаточных документов (далее – УПД) №№ 304, 305, 311 поставщиком частично был поставлен товар, а именно:

- УПД № 304 от 20.09.2023: частично поставлен товар на основании заявок №№ 1, 2, 3, 4, 5, 7;

- УПД № 305 от 21.09.2023: частично поставлен товар на основании заявок №№ 1, 2, 3, 4, 11;

- УПД № 311 от 25.09.2023: частично поставлен товар на основании заявок №№ 1, 2, 3, 6.

По результатам приемки товара заказчиком были составлены акты о расхождении товара по количеству и качеству (далее – Акты).

Согласно Акту № 1 от 25.09.2023 (УПД № 304 от 20.09.2023) поставщиком было поставлено 2 товарные позиции; при приемке автозапчастей на склад заказчика обнаружен недогруз товара.

В соответствии с Актом № 2 от 25.09.2023 (УПД № 305 от 21.09.2023) поставщиком было поставлено 23 наименования товара; при приемке автозапчастей на склад заказчика обнаружен недогруз товара; также было установлено, что 2 товарные позиции имеют брак и 1 товарная позиция имеет излишки.

Согласно Акту № 3 от 27.09.2023 (УПД № 311 от 25.09.2023) поставщиком было поставлено 4 наименования товара; при приемке автозапчастей на склад заказчика была обнаружена пересортица товара.

04.10.2023 заказчиком в адрес поставщика была направлена претензия с требованием поставить недостающий товар, копия претензии 10.10.2023 была вручена представителю поставщика в городе Смоленске, о чем имеется расписка. Однако ответа на претензию не поступало.

27.10.2023 заказчиком была сформирована заявка №15, в которую вошли все недопоставленные запчасти; 31.10.2023 и 01.11.2023 поступила только часть товара.

В связи с неисполнением поставщиком обязательств по договору заказчиком 08.11.2023 в адрес ответчика был направлен мотивированный отказ в подписании УПД №№ 403, 404 от 01.11.2023.

Как указал заказчик, замечания поставщиком были устранены (недопоставленный товар поставлен, неверно поставленная позиция заменена, УПД № 403 на весь объем поставки в соответствии с заявкой подписан 13.11.2023).

Таким образом, просрочка исполнения заявки № 15 составила 12 дней.

Заказчик также указал, что в адрес поставщика были направлены заявки: № 16 от 08.11.2023 (фактически исполнена 23.11.2023, просрочка составила 10 дней), №18 от 13.11.2023 (фактически исполнена 23.11.2023, просрочка составила 7 дней), №17 от 13.11.2023, №19 от 14.11.2023, №№20, 21 от 15.11.2023, №22 от 16.11.2023, №24 от 20.11.2023, №25 от 27.11.2023, №26 от 30.11.2023, №27 от 01.12.2023, товар поставлен 13-14.11.2023 (просрочка исполнения заявок

составили от 7 до 27 дней).

20.11.2023 заказчиком в адрес поставщика была направлена претензия с требованием выплаты пени за нарушение сроков поставки. По состоянию на 28.12.2023 указанная сумма не выплачена.

В связи с ненадлежащим исполнением ООО «Т» обязательств по вышеуказанному договору заказчиком 13.12.2023 было принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора, которое 14.12.2023 было направлено в адрес поставщика по электронной почте и посредством почтовой связи.

Установлено, что уведомление об одностороннем отказе от исполнения договора вернулось к заказчику 29.12.2023 с отметкой об истечении срока хранения.

Таким образом, в соответствии с пунктом 12.8 договора датой расторжения данного договора является дата направления заказчиком поставщику уведомления о расторжении договора, а именно 14.12.2023.

Как пояснил заказчик, поставщик исполнял свои обязательства по договору ненадлежащим образом: имело место быть нарушение сроков поставки товара, недопоставка товара, неверно поставленный товар, нарушение требований по передаче заказчику технических и иных документов при поставке товара.

Ненадлежащее исполнение договора негативно сказывается на своевременном осуществлении ремонта и вывода транспорта на линию, что, как следствие, вызывает недовольство потребителей оказанными услугами почтовой связи, что является одним из показателей оценки логистики в деятельности филиала.

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), 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 силу части 3 статьи 5 Закона о закупках постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила).

Так, пунктами 2 - 4 Правил определен перечень оснований для направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках).

При этом, согласно пункту 4 Правил, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора, направление в контрольный орган сведений в отношении недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) предусмотрено только для заказчиков, в отношении которых иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции.

Таким образом, основанием для включения в Реестр является в том числе односторонний отказ от исполнения договора заказчиком, в отношении которого непосредственно введены санкции и (или) меры ограничительного характера, в связи с нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) существенных условий договоров, при этом на иных заказчиков положения части 2 статьи 5 Закона о закупках не распространяются (письмо ФАС России от 20.01.2023 № МШ/3488/23).

Заказчиком на заседание Комиссии были представлены документы, подтверждающие введение экономических и других ограничительных мер (санкций) в отношении АО «Почта России».

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) 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.

Пунктом 2 статьи 401 ГК РФ установлено, что отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

В силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, 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.

Согласно разъяснениям, указанным в абзаце 4 пункта 5 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» вина должника в нарушении обязательства предполагается, пока не доказано обратное. Отсутствие вины в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства доказывается должником.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

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

Антимонопольный орган вправе принять решение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), только в случае, если в ходе рассмотрения подтвердится недобросовестность такого поставщика (исполнителя, подрядчика) при исполнении договора.

Срок (период) поставки товара является существенным условием договора. Однократное нарушение срока (периода) поставки поставщиком товара является существенным нарушением условий договора.

Заказчик при заключении вышеуказанного договора рассчитывал на своевременную поставку необходимых ему запасных частей для служебного автотранспорта, но поставщик не проявил той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательств.

Поставщик, извещенный о рассмотрении обращения заказчика, пояснения и документы, подтверждающие принятие мер для надлежащего исполнения условий договора, на заседании Комиссии Смоленского УФАС России не представил. Доказательств возникновения у ООО «Т» каких-либо обстоятельств непреодолимой силы, не позволивших обществу надлежащим образом исполнить обязательства по договору, ответчиком также не представлено.

При таких обстоятельствах, Комиссия Смоленского УФАС России приходит к выводу, что факт нарушения ООО «Т» существенных условий заключенного с АО «Почта России» в лице УФПС Смоленской области договора, повлекший за собой необходимость его одностороннего расторжения и направление

обращения заказчика к административному органу, подтвержден.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

Включить сведения, представленные АО «Почта России» в лице УФПС Смоленской области в отношении ООО «Т» (ИНН <…>) в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 30.08.2023 № … на поставку запасных частей на автомобили УАЗ, ВАЗ, Газель для нужд УФПС Смоленской области.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке течении трех месяцев со дня вынесения решения.