

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/10/5-8975/2023 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

12.07.2023

Москва

г.

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

рассмотрев обращение АО «ММЗ «Авангард» о включении сведений в отношении ООО ТПК «Мастер» в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Обращение, Реестр),

УСТАНОВИЛА:

АО «ММЗ «Авангард» (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 ТПК «Мастер» (далее – Подрядчик, Исполнитель) для включения в Реестр. Комиссия Московского УФАС России в результате осуществления проверки сведений, посредственных АО «ММЗ «Авангард», 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 АО «ММЗ «Авангард». 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, 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. Заказчиком 20.08.2021 размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме на поставку электрокорунда (реестровый №32110572495) (далее – Конкурс). Начальная (максимальная) цена договора – 3 450 260,00 руб. В соответствии с протоколом подведения итогов от 16.09.2021 № 32110572495-03 победителем Конкурса признано ООО ТПК «Мастер» (далее – Исполнитель), в связи с чем между Заказчиком и Исполнителем заключен договор по результатам Конкурса от 29.09.2021 № 1922187410032412208200326/20555421 (далее – Договор). Согласно пункту 3.1 Договора поставка продукции осуществляется партиями в течение 10 десяти рабочих дней с момента получения письменной заявки покупателя, в том числе направленной по электронной почте, которая должна содержать наименование и количество продукции. На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что Поставщик, ссылаясь на невозможность осуществить поставку продукции, предложил Заказчику расторгнуть договор (письмо за исх. №09.03/01 от 09.03.2022). В ответ на данное письмо Заказчик переложил Поставщику, в соответствии с п.14.3 Договора, документально подтвердить факт возникновения обстоятельств непреодолимой силы, а также предоставить документальное подтверждение отсутствия продукции на российском рынке и рынках таможенного союза (исх. №2821 от 28.03.2022, №5876 от 06.06.2022) 16.05.2022 в адрес Заказчика поступило заключение Торгово- промышленной палаты Российской Федерации №10/0693 от 11.05.2022 (далее - Заключение ТПП). В Заключение ТПП РФ указала на невозможность исполнения Поставщиком обязательств только в части поставки шлифовального порошка марки 14А по заявкам, полученным им менее чем за 10 рабочих дней до 24.02.2022, то есть по заявкам, полученным с 09.02.2022. При этом, ТПП РФ в заключении указывает, что обстоятельством, препятствующим исполнению Договора, является введение с 24.02.2022 запрета для украинских компаний совершать валютные операции в случаях, когда участниками таких операций являются юридические и физические лица, созданные и зарегистрированные Российской Федерацией. Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления представил сведения и пояснил, что предметом поставки является шлифовальный материал: «Электрокорунд нормальный» марки 14А производства ЧАО «ЗАК» г. Запорожье (Украина). и «Электрокорунд нормальный» марки 25А производства ООО «Технокерамика» (Россия). 13.01.2022 от Заказчика поступила заявка с указанием наименования и количества продукции с указанием срока поставки - с 01.04.2022г. по 15.04.2022г. Вместе с тем на основании обращения Президента Российской Федерации и постановления

Совета Федерации Федерального Собрания РФ от 22.02.2022 № 35-СФ «Об использовании Вооруженных Сил Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации» с 24.02.2022 Российской Федерацией началась специальная военная операция на территории Украины, Донецкой народной республики и Луганской народной республики. В ответ на указанные события недружественными государствами и подконтрольными им международными организациями были приняты многочисленные меры ограничительного характера в отношении Российской Федерации, а также ее физических и юридических лиц. Изложенные обстоятельства носят форс-мажорный характер и делают объективно невозможным поставку со стороны ЧАО «ЗАК» г. Запорожье (Украина) товара, являющегося предметом договора. 25.04.2022 Поставщик осуществил поставку «Электрокорунд нормальный» частично — марки 25А. производства ООО «Технокерамика» (Россия), оставшаяся часть товара не могла быть поставлена с территории Украины, а также отсутствовала на складах у поставщиков в России. О данных обстоятельствах Заказчик неоднократно был уведомлен поставщиком письмами от 09.03.2022, 06.04.2022 и 16.05.2022. 11.05.2022 Поставщиком было получено заключение ТПП №10/0693, согласно которому перечисленные обстоятельства признаны обстоятельствами непреодолимой силы, делающими невозможным исполнение обязательств с 24.02.2022 г. Данное заключение ТПП №10/0693 от 11.05.2022 г. было направлено заказчику и получено им 16.05.2022 г. Также представитель Поставщика пояснил, что Поставщик взаимодействовал непосредственно с официальным представителем производителя на территории РФ – ООО «Златабразив», который сообщил, что 24.02.2022г. с производителем ЧАО «ЗАК» прекращено любое сообщение и коммуникация. 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 ФАС России

З А К Л Ю Ч И Л А:

Не рекомендовать включение сведений об ООО ТПК «Мастер» (ИНН: 7726502557) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.