

Решение

19.04.2023г. г. Иркутск

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия), на которую возложены полномочия 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 22.11.2012г. №1211, в составе:

Председатель Комиссии:

;

в присутствии представителя заказчика ООО "Транснефть-Восток" - (доверенность);

в присутствии представителя АО «Филд Сервис Групп» - . (доверенность);

рассмотрев обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении АО «Филд Сервис Групп» АО «Филд Сервис Групп», в связи односторонним отказом заказчика от исполнения договора поставки,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области от заказчика – от заказчика – ООО "Транснефть-Восток", поступило обращение о включении сведений в отношении АО «Филд Сервис Групп» в реестр недобросовестных поставщиков в связи односторонним отказом заказчика от исполнения договора поставки №ТНВ- 815-2021 от 13.10.2021г., в связи с существенным нарушением АО «Филд Сервис Групп» срока завершения работ.

Комиссия, исследовав имеющиеся в деле материалы, доводы обращения организатора торгов о включении в реестр недобросовестных поставщиков, приходит к следующим выводам.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц" (далее - Закон о закупках) при осуществлении закупок на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения

информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке, за исключением случаев, предусмотренных частями 15 и 16 статьи 4 Закона о закупках.

Заказчик осуществляет закупку товаров, работ и услуг в соответствии с Положением о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Транснефть», утвержденным решением Совета директоров ПАО «Транснефть» от 05 апреля 2019 года протокол № 5 (далее - Положение о закупке).

27.09.2021 АО «Филд Сервис Групп» было признано победителем по лоту No 0001-200-К-12-01843-2022 «Насосное оборудование».

Между ООО «Транснефть - Восток» (Покупатель) и АО «Филд Сервис Групп» (Поставщик) был заключен договор поставки N ТНВ-815-2021 от 13.10.2021 (далее — Договор).

Согласно п. 1.1 Договора Поставщик обязался поставить и передать в собственность Покупателю, а Покупатель оплатить и обеспечить приемку продукции, указанной в спецификациях, подписанных сторонами, сформированных на основании заявок и прейскуранта, являющихся приложениями и неотъемлемой частью Договора. Согласно п. 1.2 Договора в спецификациях к Договору, помимо прочего, устанавливаются сроки поставки продукции.

Поставщиком допущена просрочка поставки продукции, предусмотренной спецификациями к Договору, на срок более 20 календарных дней.

Согласно п.17.2. Договора Покупатель вправе отказаться от исполнения Договора как полностью, так и частично в одностороннем внесудебном порядке путем направления Поставщику письменного уведомления о таком расторжении без возмещения Поставщику каких-либо расходов, убытков и упущенной выгоды в следующих случаях если поставка какой-либо партии Продукции просрочена более 20 (двадцати) календарных дней.

В соответствии с п. 17.3 Договора расторжение Договора в одностороннем порядке осуществляется путем письменного уведомления другой Стороны. Договор считается расторгнутым на следующий день после получения письменного уведомления соответствующей Стороной, если в уведомлении не указана более поздняя дата.

В силу п.1 ст. 450.1 Гражданского кодекса РФ предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным (п.2 ст. 450.1 ГК РФ).

Руководствуясь положениями Договора и ст. ст. 309 - 310, 450.1 ГК РФ, ООО «Транснефть - Восток» уведомило письмом N THB-01-07-07/9641 от 22.03.2023 Договора об одностороннем отказе от исполнения Договора.

Согласно отчету о доставке почтовой компании EXMAIL письмо N THB-01-07-07/9641 от 22.03.2023 было доставлено 27.03.2023 (почтовая накладная 5681985318), тем самым Договор был расторгнут в одностороннем порядке 28.03.2023.

АО «Филд Сервис Групп» представлены письменные пояснения относительно одностороннего отказа от исполнения Договора ООО «Транснефть — Восток», которые сводятся к следующему.

В соответствии со Спецификациями № 00009231-ТПР-THB-2021, № 00009232-ТПР-THB-2021, №00009233-ТПР-THB-2021 к Договору Общество обязано поставить товар (насосы) производства фирмы LEWA (Германия).

В связи со сложной геополитической ситуацией, СВО на Украине и введением 24.02.2022г. пакета санкций в отношении России недружественными странами возникли риски непоставки товара в предусмотренные Договором сроки, о чем Общество уведомило в письме (исх. № 07 от «25» февраля 2022 г.) и предложило рассмотреть возможность импортозамещения, поскольку ОАО «ЛЗПМ», дилером продукции которого является Общество имеет все необходимые ресурсы разработать и произвести стопроцентный аналог насоса LEWA. При этом, Общество предложило снизить стоимость товара на 1 млн. рублей, расширить гарантийные обязательства на изготовленные насосы до 2-х лет (против 1 года — у насосов LEWA) и за свой счет произвести шеф-монтажные и пусконаладочные работы, что является улучшенными условиями по отношению к первоначальным условиям поставки.

В письмах исх. № 13 от 24.03.2022 г. и исх. № 16 от 13.04.2022 г. Общество вновь просило Заказчика рассмотреть возможность приобретения насосов ОАО «ЛЗПМ» - аналогов насосов LEWA с теми же характеристиками и в случае невозможности такой замены просило согласовать расторжение Договора. Письмом от 18.04.2022 г. исх. № № THB -01-33-05-07/13419 Заказчик уведомил о несогласии замены товара на аналогичный, изготовленный ОАО «ЛЗИМ» без объяснения причины. Письмом от 13.05.2022 г. исх. № 21 Общество просило Заказчика рассмотреть возможность замены товара на аналогичный производства КНР. Однако, Заказчик отказался от замены товара (письмо от 23.05.2022 г. исх. № THB-01-33-05-07-17361) и потребовал возврата аванса.

22.03.2023 г. Заказчик уведомил Общество об одностороннем отказе от Договора. Переписка между Заказчиком и Обществом свидетельствует о добросовестном поведении Общества при исполнении Договора. Общество как добросовестный поставщик уведомляло Заказчика о сложностях поставки товара по Договору в связи с изменениями в геополитической ситуации (введением санкций в отношении России, нефтегазового сектора и, в частности, ПАО «Транснефть»), предлагало альтернативные варианты производства и поставки товара, сообщало о размещении товара в производство, а также о логистических сложностях поставки

товара по Договору (письма исх. № 23 от 10.06.2022 г., исх. № 36 от 20.12.2022 г., исх. № 01 от 19.01.2023 г.).

Невыполнение Обществом своих обязательств обусловлено обстоятельствами непреодолимой силы, то есть чрезвычайными и непредотвратимыми при данных условиях обстоятельствами, связанными с введением санкций и мер ограничительного характера. В действиях Общества не усматривается признаков недобросовестного поведения участника закупки, направленного на уклонение от исполнения взятых на себя обязательств, а также на срыв вышеуказанной закупки. Обществом представлены информация и документы, подтверждающие принятие мер для надлежащего исполнения условий Договора.

С учетом представленных доказательств добросовестности Общества при исполнении Договора, а также учитывая то, что Общество является исполнителем обязательств по государственному оборонному заказу, что подтверждается приложенным договором № 2323187915531412249024630/СВАРОГ-ФСГ «31» марта 2023 г., Общество просит не включать сведения об АО «Филд Сервис Групп» в реестр недобросовестных поставщиков.

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.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о закупках, в том числе приведших к невозможности заключения договора с этим лицом как с признанным победителем закупки и нарушающих права организатора торгов относительно условий и срока исполнения договора, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках закупочной процедуры, и по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя 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.

Свобода экономической деятельности не является абсолютным правом и может быть ограничена законом.

Однако сама возможность ограничений, так и характер определяется законодателем не произвольно, а в соответствии с Конституцией Российской Федерации, закрепляющей в статье 55 (часть 3), что права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Защита нарушенных прав не может быть признана действенной, если судебный акт или акт иного уполномоченного органа своевременно не исполняется (постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года №13-П).

В этой связи комиссия антимонопольного органа полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков **является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий** (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем закупки, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) или к нарушению срока исполнения договора, что в итоге приводит к неэффективному использованию денежных средств.

При этом ни Закон о закупках, ни Постановление Правительства РФ от 22.11.2012г. №1211, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков, антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках либо наличием решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины поставщика (подрядчика, исполнителя), правомерности принятия заказчиком решения об одностороннем расторжении договора и т. д.

ООО «Транснефть-Восток» кроме информации о нарушении подрядчиком сроков исполнения договора, не представило в антимонопольный орган информацию подтверждающую недобросовестное поведение АО «Филд Сервис Групп» при исполнении договора.

Комиссия антимонопольного органа, при рассмотрении настоящего обращения, не усматривает недобросовестного поведения в действиях АО «Филд Сервис Групп», вследствие чего приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений в отношении АО «Филд Сервис Групп» в реестр недобросовестных

поставщиков.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011г. № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012г. №1211 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Комиссия Иркутского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ООО «Транснефть-Восток» в отношении АО «Филд Сервис Групп» (107061, Г. МОСКВА, ВНУТРИГОРОДСКАЯ ТЕРРИТОРИЯ (ВНУТРИГОРОДСКОЕ МУНИЦИПАЛЬНОЕ ОБРАЗОВАНИЕ) ГОРОДА ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗНАЧЕНИЯ МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ ПРЕОБРАЖЕНСКОЕ, УЛ МАЛАЯ ЧЕРКИЗОВСКАЯ, Д. 14, ПОМЕЩ. 8, КОМ. 337, ИНН 9729009456, ОГРН 1167746508984; Дата подведения итогов закупки: 27.09.2021; Сведения о договоре - договор поставки №ТНВ- 815-2021 от 13.10.2021г.; валюта договора – российские рубли; срок исполнения договора – не позднее 28.02.2022г.), не включать в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.

2. Копию заключения направить сторонам по обращению.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

