

ОАО «РЖД»

ул Новая Басманная, д. 2/1, стр. 1,

вн.тер.г. муниципальный округ Басманный г. Москва, 107174

ООО «МИКСОПТТОРГ»

наб. реки Карповки, д.20, литера В, помещ. 1-Н, офис 17,

г.Санкт-Петербург., 197022

ФАС России

Садовая-Кудринская ул., д. 11, Д-242, ГСП-3,

г. Москва, 125993

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 077/10/5-16022/2022 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

27.10.2022 г. Москва

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

в составе:

в присутствии уполномоченного представителя ОАО «РЖД»: А.С. Шварева (доверенность № ЦДЗС-17/д от 29.01.2022), а также в присутствии уполномоченных представителей ООО «МИКСОПТТОРГ»: А.Л. Локшин (доверенность № 3 от 02.08.2022), А.А. Приходько (доверенность № 12 от 14.10.2022) (о месте, времени и дате заседания комиссии уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России исх. № ЕИ/54151/22 от 21.10.2022),

рассмотрев обращение ОАО «РЖД» о включении сведений в отношении ООО «МИКСОПТТОРГ» в реестр недобросовестных поставщиков (далее –

Обращение, Реестр),

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 «МИКСОПТТОРГ» (далее – Общество) для включения в Реестр.

Комиссия Московского УФАС России в результате осуществления проверки сведений, посредственных 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, 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 30.11.2021 размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора на поставку бетона на объект «Реконструкция ремонтного локомотивного депо Тында-Северная I этап» (реестровый номер № 32110887232) (далее – Запрос предложений).

Начальная (максимальная) цена договора – 116 565 016,20 руб.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 15.02.2022 № 32110887232 победителем Запроса предложений признан участник № 3 ООО «МИКСОПТТОРГ» (ИНН 7804664406) (далее – Исполнитель) со стоимостью предложения 97 137 513,50 без учета НДС; 116 565 016,20, с учетом НДС, включает в себя все возможные затраты исполнителя, связанные с оказанием услуг, в том числе расходы на обеспечение спецодеждой (с логотипом исполнителя), средствами индивидуальной защиты, инвентарем, моющими, чистящими, дезинфицирующими средствами, расходными материалами и другими средствами, транспортные расходы исполнителя, а также затраты, в связи с уплатой всех видов налогов, сборов и платежей в бюджеты всех уровней и иные затраты исполнителя, которые возникнут или могут возникнуть в ходе

оказания услуг, в связи с чем между Заказчиком и Исполнителем заключен договор по результатам Запроса предложений от 29.04.2022 №1150/ОКЭ-ЦДИ/21/1/1 (далее – Договор).

Согласно Договору сроки оказания услуг: с 29.04.2022 по 29.03.2022.

Поставщик обязуется поставить материалы в соответствии с наименованием, предусмотренным Договором, в период с даты заключения договора до «31» октября 2022г., а Покупатель обязуется принять их и оплатить.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что Исполнителем неоднократно были нарушены сроки оказания услуг по Договору, что подтверждается уведомлением от 14.06.2022, 04.08.2022, 25.08.2022 о ненадлежащем исполнении обязательств по Договору.

В соответствии с п. 11.2 Договора Стороны вправе расторгнуть настоящий Договор (отказаться от исполнения настоящего Договора) по основаниям, в порядке и с применением последствий, предусмотренных настоящим Договором и законодательством Российской Федерации. При этом, Заказчик вправе в любое время расторгнуть настоящий Договор в одностороннем порядке.

В соответствии с п.11.3. Договора расторжение настоящего Договора в одностороннем порядке (отказ от исполнения настоящего Договора) осуществляется путем направления одной Стороной письменного уведомления об этом другой Стороне не позднее, чем за 30 (тридцать) календарных дней до даты прекращения действия настоящего Договора. Настоящий Договор считается прекращенным с даты, указанной в уведомлении о расторжении настоящего Договора.

В соответствии с п.11.4. Договора в случае расторжения настоящего Договора (отказа от исполнения настоящего Договора) по инициативе Заказчика, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 11.5 настоящего Договора, или по причинам, за которые ни одна из Сторон не отвечает, оплате подлежат обоснованные, необходимые, фактически понесенные, документально подтвержденные Исполнителем расходы до даты получения Исполнителем уведомления о расторжении настоящего Договора или подписания соглашения о расторжении настоящего Договора.

В соответствии с п.11.5. Договора в случае расторжения настоящего Договора (отказа от исполнения настоящего Договора) по причинам, связанным с ненадлежащим выполнением Исполнителем условий настоящего Договора, несоответствием результатов Услуг требованиям

настоящего Договора, Исполнитель не вправе требовать оплаты, а также обязан вернуть полученные по настоящему Договору денежные средства и возместить убытки Заказчика в течение 7 (семи) календарных дней с даты предъявления Заказчиком соответствующего требования.

На заседании Комиссии Управления установлено, что Заказчик уведомил Общество о расторжении Договора посредством направления уведомления от 23.08.2022.

23.08.2022 вышеуказанное Уведомление направлено в адрес Общества заказным письмом с уведомлением.

На заседании Комиссии Управления установлено, что Уведомление Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Договора Обществом получено 31.08.2022.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается дата получения Заказчиком информации об отсутствии поставщика по его адресу, указанному в Договоре.

Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления представил сведения и пояснил, что надлежащее исполнение Договора подтверждается подписанными сторонами актами за июнь, июль, август и сентябрь 2022 (представлены в материалах дела).

Кроме того, согласно Приложению № 5 к Договору указано:

«Заказчик проводит ежедневную фиксации информации об услугах на структурном подразделении Дирекции, ежесменные комиссионные проверки оказания услуги по уборке внутренних помещений и прилегающих территорий, ежеквартальные проверки оказания услуг.

По итогам проверки обязательно составляется Акт проверок качества выполнения услуг в независимости от того были ли выявлены нарушения в ходе проверки или нет. Акт подписывается с одной стороны (ответственным лицом Заказчика), назначенным приказом начальника структурного подразделения Дирекции, с другой стороны менеджером (бригадиром).

В случаях установления факта некачественной уборки внутренних помещений и прилегающих территорий структурного подразделения Дирекции, несоблюдения сроков устранения выявленных нарушений или просрочки оказания услуг, установленных технологическим процессом конкретного, структурного подразделения Дирекции (ответственное лицо Заказчика), назначенный приказом начальника структурного подразделения Дирекции иницирует в порядке установленном договором возмездного оказания услуг по уборке структурного

подразделения Дирекции и нормативно – правовыми документами ОАО «РЖД» претензионную работу и дальнейшее применение штрафных санкций.»

Однако, на заседании Комиссии Управления уставлено, что Заказчиком не велись акты фиксации нарушений.

Вместе с тем, Комиссия Управления отмечает, что нарушения, указанные в претензионных письмах, были устранены.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об **ООО «МИКСОПТТОРГ» (ИНН: 7804664406)** в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.