

о направлении Заключения № 039/10/5-263/2024

Заявитель:

Акционерное общество «...»

(далее – АО «...»)

...

...

Ответчик:

**Общество с ограниченной
ответственностью «...»**

(далее – ООО «...»)

...

...

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам проверки сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках, необходимых для включения в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

11 апреля 2024 года № 039/10/5-263/2024 г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) по проверке сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях,

подрядчиках), направляемых территориальным антимонопольным органом в федеральный орган исполнительной власти (ФАС России), уполномоченный на ведение Реестра недобросовестных поставщиков, в соответствии с Правилами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211, в составе:

Ведущий заседание

Комиссии: ... заместитель руководителя

Калининградского УФАС России;

Члены Комиссии: ... начальник отдела

антимонопольного контроля

Калининградского УФАС России;

... ведущий специалист-эксперт

отдела антимонопольного контроля

Калининградского УФАС России;

при участии представителей:

АО «...»: по доверенности ..., ...;

ООО «...»: по доверенности ..., ...;

рассмотрев заявление АО «...» (далее – Заявитель, Заказчик) от 01.04.2024 (вх № 2452-ЭП/24) о включении сведений об ООО «...» (ИНН ..., ОГРН ...; юридический адрес: ... (далее – Общество, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 25.07.2023 № 230086700018-230086700018-1-867-62 на поставку универсального автоматического станка с ЧПУ для заточки инструмента сложной геометрии FSM-CNC с выполнением сопутствующих работ/услуг,

УСТАНОВИЛА:

01.04.2024 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), 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) в Калининградское УФАС России поступило заявление (вх. № 2452-ЭП/24) АО «...» (ИНН ..., ОГРН ...; адрес: ...) о включении сведений об ООО «...» (ИНН ..., ОГРН ...; юридический адрес: ...) в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, в том числе 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.

Комиссия Калининградского УФАС России в результате осуществления проверки представленных Заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил, установила следующее.

03.07.2023 на официальном сайте Автоматизированной системы торгов государственного оборонного заказа www.astgoz.ru размещено извещение № 230086700018 о проведении закрытого запроса котировок в электронной форме, на право поставки универсального автоматического станка с ЧПУ для заточки инструмента сложной геометрии FSM-CNC с выполнением сопутствующих работ/услуг (далее – Закупка).

Заказчиком Закупки является АО «...», в отношении которого введены политические/экономические санкции иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц. В данной связи Заказчик относится к организации, информация о закупках которых, не подлежит размещению на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в соответствии с частью 16 статьи 4 Закона о закупках.

Начальная (максимальная) цена договора: 15 347 048,00 рублей.

Закупочная деятельность Заказчика при проведении закрытого запроса котировок в электронной форме регламентируется Законом о закупках, Положением о

закупке товаров, работ, услуг Государственной корпорации по космической деятельности «...» (утв. решениями Наблюдательного совета Госкорпорации «...» от 09.06.2021 № 47-НС, от 11.07.2022 № 55-НС, от 13.09.2022 № 56-НС, от 23.12.2022 № 62-НС; далее – Положение о закупках).

Согласно протоколу подведения итогов Закупки № 230086700018 от 11.07.2023 на участие в закрытом запросе котировок в электронной форме подана 1 (одна) заявка участника ООО «...».

По итогам проведения Закупки закрытый запрос котировок в электронной форме признан несостоявшимся, победителем закрытого запроса котировок в электронной форме признан участник ООО «...» с которым заключен договор № 230086700018-230086700018-1-867-62 от 25.07.2023 (далее – Договор).

По условиям Договора Поставщик обязуется в соответствии с требованиями технического задания и спецификации поставить Заказчику универсальный автоматический станок с ЧПУ для заточки инструмента сложной геометрии FSM-CNC (далее – Товар).

В соответствии с пунктом 4.1 Договора поставка Товара, в том числе проведение работ, должны быть осуществлены в течение 180 (ста восемьдесят) календарных дней с даты заключения договора.

Товар был поставлен Поставщиком 29.12.2023 в регламентированные Договором сроки.

Согласно пункту 4.9 Договора в течение 10 (десяти) дней после получения Товара и всех документов к нему, Заказчик обязан произвести внешний осмотр Товара, проверку соответствия его количества, комплектности условиям Договора, а также проверить соответствие Товара сведениям, указанным в сопроводительных документах и отсутствие видимых дефектов.

По итогам осмотра поставленного оборудования уполномоченными представителями сторон составляется акт осмотра по форме, определенной в Приложении № 5, на предмет соответствия наличия оборудования, его количества, комплектности и целостности упаковки, в двух экземплярах и направляет один подписанный экземпляр в адрес Поставщика.

Осмотр поставленного Товара был произведен представителями сторон 11.01.2024 в связи с чем по форме, определенной в Приложении № 5 Договора составлен акт осмотра № 1.

Согласно составленному акту осмотра № 1 установлено, что имеется недостача по комплектности Товара, а также отсутствие технической и иной документации.

Пунктом 4.10 Договора установлено, в случае недопоставки Товара, Поставщик обязуется срок не позднее 15 (пятнадцати) календарных дней после получения сообщения Заказчика об этом, поставить недостающее количество Товара или поставить Товар в надлежащем ассортименте.

Заказчиком в адрес Поставщика направлено письмо от 15.01.2024 (исх. № 089/01-11) с предложением выполнения своих обязательств по надлежащей поставке Товара в полном объеме в соответствии с пунктом 4.10 Договора.

В адрес Заказчика от Поставщика поступило письмо от 19.01.2024 (исх. 240119/1) в ответ на предложение поставки Товара в полном объеме, в котором Поставщик указал, что недостающие комплектующие Товара (синусная плита, контрольная цилиндрическая оправка с конусом SK-40) входят в базовую комплектацию и соответственно поставлены им, техническая и иная документация была предоставлена Заказчику 19.01.2024, дополнительные компоненты оборудования будут поставлены на этапе производства пуско-наладочных работ. Таким образом, Поставщик считает свои обязательства по надлежащей поставке Товара исполненными.

В ответ на письмо Поставщика от 19.01.2024 (исх. 240119/1) Заказчиком направлено информативное письмо от 24.01.2024 (исх. № 089/01-21), которое содержит замечания относительно пояснений Поставщика.

Из содержания письма Заказчика от 24.01.2024 (исх. № 089/01-21) следует, что техническая и иная документация предоставлена Поставщиком с ненадлежащим заверенным переводом на русский язык, дополнительно отсутствуют технические схемы и спорные компоненты.

В свою очередь, Поставщиком относительно содержания письма Заказчика от 24.01.2024 (исх. № 089/01-21) даны пояснения о том, что техническая и иная документация заверена Поставщиком, часть технической и иной документации не требует перевода, в связи с тем, что такая документация на русском языке от изготовителя. Вместе с тем, уточнил, что спорные комплектующие (синусная плита, контрольная цилиндрическая оправка с конусом SK-40) будут предоставлены Заказчику при выполнении пуско-наладочных работ.

Согласно пункту 4.7 Договора при непредставлении указанных в настоящем пункте документов, Заказчик вправе установить Поставщику дополнительный срок для их предоставления и при их непредставлении Поставщиком в дополнительно установленный срок, отказаться от исполнения Договора в одностороннем порядке.

Письмом от 05.02.2024 (исх. № 089/01-34) Заказчик не согласился с пояснениями Поставщика от 24.01.2024 (исх. № 089/01-21), тем самым предложил повторно выполнить свои обязательства по надлежащей поставке товара в полном объеме, включая техническую и иную документацию в срок до 10.02.2024.

09.02.2024 (исх. № 240209/1) Поставщик направил пояснения в ответ на повторное предложение выполнить свои обязательства по надлежащей поставке товара в полном объеме. Своим письмом Поставщик проинформировал Заказчика, что перевод технической и иной документации осуществлялся с языка оригинала на русский язык в компетентной организации, так как вследствие сложившейся экономической и политической ситуации, в связи с введением санкций со стороны государств Европейского союза разработка технической документации на русском языке изготовителем Товара не осуществляется.

Кроме того, Поставщик пояснил, что остальные недостатки относительно замечаний по технической документации, изложенные Заказчиком будут устранены 16.02.2024, дополнительные комплектующие, не входящие в базовую комплектацию, будут готовы к поставке Заказчику 14.02.2024.

Согласно пунктам 4.7 и 4.10 Договора при непредставлении Поставщиком в дополнительно установленный срок документации, предусмотренной Договором, Заказчик вправе отказаться от исполнения Договора в одностороннем порядке, Заказчик будет вправе отказаться от Товара (его части) и его оплаты. Все сопутствующие расходы, включая, но не ограничиваясь, расходы на вывоз Товара, несоответствующего Договору, несет Поставщик.

В силу пунктов 12.3 и 12.3.3 Договора Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения Договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, в том числе при существенном нарушении условий Договора Поставщиком.

В соответствии с пунктом 12.5 Договора сообщение об одностороннем отказе от исполнения Договора направляется другой стороне одним из способов, указанных в Договоре. Договор считается расторгнутым через 5 (пять) дней с даты надлежащего уведомления.

Пунктами 11.4, 11.4.2, 11.4.3 Договора установлено, что сообщения подлежат направлению стороне или ее представителю в том числе по почте – заказным письмом с уведомлением о вручении или курьерской службой с доказательством его доставки адресату; посредством факсимильной связи или электронной почты при условии получения подтверждения доставки сообщения адресату.

Согласно пунктам 11.5 и 11.5.1 Договора, сообщение считается доставленным стороне или ее представителю, если оно поступило адресату одним из способов, указанных в настоящем разделе. Датой уведомления в таких случаях признается дата получения (вручения) сообщения адресату.

В связи с невыполнением Поставщиком своих обязательств по поставке Товара в назначенный дополнительный срок, Заказчиком направлено уведомление об одностороннем отказе от исполнения Договора (исх. № 089/01-52 от 13.02.2024) посредством электронной почты с последующим уведомлением заказным письмом.

Письмом от 18.03.2024 (исх. № 089/01-84) Заказчик уведомил Поставщика, что с 18.03.2024 Договор считается расторгнутым, дальнейшие письма Поставщика рассматриваться не будут.

Не согласившись с решением Заказчика об одностороннем расторжении Договора, Общество направило исковое заявление в Арбитражный суд Калининградской области с целью обжалования решения Заказчика. Заседание по рассмотрению искового заявления назначено на 07.04.2024.

В письменных пояснениях к заявлению Заказчика от 01.04.2024 (вх. № 2452-ЭП/24) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «...», направленных в Калининградское УФАС России, представитель Общества пояснил, что ООО «...» не уклонялось от исполнения своих обязательств по Договору, тем самым возражает относительно включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия Калининградского УФАС России пришла к

следующему выводу.

Действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные Заказчиком сведения о Поставщике в соответствующий реестр без оценки добросовестности ее действий в каждом конкретном случае.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Исходя из представленных Комиссии пояснений и доказательств следует, что Поставщик предпринимал шаги для исполнения Договора с Заказчиком и не имел умышленного намерения уклониться от его исполнения, о чём может свидетельствовать представленная в материалы дела переписка между Заказчиком и Поставщиком.

Вместе с тем, из представленных документов следует, что между сторонами имеются признаки договорного спора, неразрешение которого послужило, в том числе основанием для обжалования решения Заказчика об одностороннем

расторжении договора в судебном порядке.

Комиссия отмечает, что доводы, изложенные в дополнительных пояснениях представителя Общества, не являются предметом рассмотрения Комиссии Калининградского УФАС по настоящему заявлению.

При изложенных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, о том, что фактические обстоятельства дела и представленные Обществом доказательства, не свидетельствуют о доказанности в рассматриваемом случае умышленных недобросовестных действий со стороны Общества. Следовательно, правовые основания для включения сведений об ООО «...» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного Комиссия приняла

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об отсутствии оснований для направления в ФАС России сведений об ООО «...» (ИНН ..., ОГРН ...; юридический адрес: ...) для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Ведущий заседание Комиссии

...

Члены комиссии:

...

...

2024-1968