

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 062/10/5-236/2024 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

03.05.2024

г. Рязань

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области (далее – Комиссия) в составе:

председателя комиссии – <...>

членов комиссии – <...>

при участии:

представителей <...>

представителя <...>

рассмотрев обращение <...> о включении сведений в отношении <...> в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Обращение, Реестр),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Рязанской области поступило обращение заказчика <...> (далее – Заказчик) (вх. № 2068/24 от 19.04.2024) о включении сведений в отношении <...> (далее – Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом 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.

Согласно п. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон 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.

Во исполнение Закона 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), утвержден Перечень сведений, включаемых в РНП (далее – Перечень сведений), Правила ведения РНП (далее – Правила ведения реестра), а также Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченным на ведение РНП (далее – Правила направления сведений).

По результатам проведения закрытого запроса предложений в электронной форме на основании протокола № 222151300103-02 от 25.08.2022 (извещение № 222151300103, размещенного на ЗЭТП по адресу www.astgoz.ru) <...> признано победителем закупки.

Частью 2 статьи 2 Закона о закупках, положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, закупочная деятельность заказчика регулируется <...> (с изменениями) (далее – Положение).

09.09.2022 между <...> и <...> был заключен договор № 199/105-22/818-22/33П-162 на сумму 3 450 000,00 рублей (код валюты по ОКВ – 643 RUB) (далее – Договор).

Предмет договора – поставка лифтового оборудования и выполнение работ по демонтажу существующего оборудования, монтажу, пуско-наладке, техническому освидетельствованию и вводу в эксплуатацию грузового лифта в производственном корпусе <...> (код ОКПД2 – 28.22.16.112 «Лифты грузовые», 43.29.19.110 «Работы по монтажу лифтов, эскалаторов и движущихся тротуаров, требующие специальной квалификации, включая ремонт и техническое обслуживание») (далее – Оборудование, монтажные работы).

Срок действия договора до 31.05.2023.

Технические характеристики товара Заказчиком согласованы письмом № 162/29030 от 10.11.2022, а письмом № 162/33523 от 23.12.2022 Заказчиком согласована проектная документация.

Согласно подпункту 2.2.1 пункта 2.2 Договора, условия оплаты: Заказчик обязан перечислить на расчетный счет Подрядчика авансовый платеж в размере 50% от цены договора в течение 15 рабочих дней с момента подписания Договора на

основании выставленного счета. Окончательный платеж в размере 50% Заказчик производит в течение 7 рабочих дней с момента подписания Сторонами акта о приемке выполненных работ по форме КС-2 и справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3.

В соответствии с пунктом 3.1 заключенного договора срок поставки Оборудования 90 календарных дней с момента получения от Заказчика предоплаты. Демонтаж, монтаж Оборудования осуществляется в течение 45 календарных дней с момента поставки лифтового Оборудования, пуско-наладка, техническое освидетельствование и ввод в эксплуатацию нового лифтового Оборудования (1 лифт) осуществляется в течение 15 календарных дней с момента проведения монтажа.

Во исполнение условий договора Заказчик выполнил свои обязательства в части внесения авансового платежа в размере 50% от цены договора, что подтверждается платежным поручением № 14356 от 12.10.2022 на сумму 1 725 000 руб.

Оплата по договору была произведена с нарушением срока установленного подпунктом 2.2.1 пункта 2.2 Договора.

Датой приемки по количеству, комплектности и товарному виду является дата подписания Сторонами товарной накладной ТОРГ-12 или УПД со статусом 1 (пп. 4.1.5 п. 4.1 Договора).

Согласно пункту 4.2 Договора приемка Оборудования по качеству и комплектности производится в соответствии с нормативно-технической документацией на Оборудование и сопроводительными документами, удостоверяющими качество Оборудования:

- при обнаружении Заказчиком несоответствий качества и комплектности Оборудования требованиям нормативно-технической документации на Оборудование производителя и Договора при проведении приемки или в период гарантийных обязательств, установленных в нормативно-технической документации на Оборудование или Договоре, исчисляемых от даты отгрузки подрядчиком, Заказчик бракует Оборудование и уведомляет об этом подрядчика в течение трех рабочих дней, сообщая ему место и время составления акта о проверке Оборудования по качеству, способами связи, предусмотренными договором;
- Подрядчик не позднее трех рабочих дней с момента получения уведомления сообщает Заказчику свое решение в письменном виде. В случае отсутствия ответа Подрядчика или его неприбытия в установленные заказчиком сроки, последним оформляется акт о проверке Оборудования по качеству в одностороннем порядке;
- возврат забракованного Оборудования Подрядчик осуществляет собственными силами и за счет собственных средств в течение 20 календарных дней с момента забракования;
- Подрядчик в течение двадцати календарных дней после получения перепроверяет возвращенное оборудование. Результаты перепроверки оформляются актом, который в течение 3 календарных дней высылается Заказчику;

- забракованное Оборудование является собственностью Заказчика и подлежит возврату (ремонтпригодный - возврату после восстановления) или замене на годный в течение десяти календарных дней после перепроверки. Оборудование направляемое на ремонт, необходимо сопровождать накладной на отпуск материалов на сторону, оформленной по форме М-15 без заполнения графы «Сумма НДС», в строке «Основание» обязательно указывать «№» рекламационного акта.

Смещение сроков поставки было вызвано нарушением сроков оплаты, сроков согласования технических характеристик, проектной документации и задержкой поставки оборудования от <...>, которое поставляет станцию управления типа УЛ-Б для лифта (письмо от 06.02.2023 № 5).

В соответствии с товарной накладной № 59 от 02.03.2023 <...> осуществило поставку Оборудования 02.03.2023. Заказчиком Оборудование принято 03.03.2023, что подтверждается подписанием Заказчиком товарной накладной № 59 от 02.03.2023.

В случае прострочи в поставке Оборудования Подрядчиком более чем на 10 календарных дней, Подрядчик обязуется в течение 10 календарных дней вернуть перечисленный Заказчиком аванс на его расчетный счет, и возместить понесенные при этом Заказчиком убытки в полном объеме (п. 7.4 Договора).

В соответствии с пунктом 12.1 Договора договор может быть досрочно расторгнут по соглашению Сторон либо по требованию одной из сторон в порядке и по основаниям, предусмотренным действующим законодательством РФ или настоящим Договором.

Каждая из Сторон имеет право досрочно расторгнуть договор в случае, если другая сторона существенно нарушила свои обязательства, не начала устранять нарушения в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента письменного уведомления или в установленные сроки (п. 12.3 Договора).

Подпунктом 21.3.2 пункта 21.3 Положения предусмотрено, что решение об одностороннем отказе от исполнения договора может быть принято заказчиком при условии, если это было предусмотрено договором.

Согласно подпункту 24.2.2 (3) пункта 24.2 Положения обстоятельства, указанные в подп. 24.2.1 (3), а именно договоры с которыми расторгнуты в порядке, установленном действующим законодательством и договором, в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по договору или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров, должны быть подтверждены одним из следующих документов:

- решением заказчика об одностороннем расторжении договора (одностороннем отказе от исполнения договора), принятым в связи с неисполнением (ненадлежащим исполнением) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) своих обязательств по договору; при этом, договор должен предусматривать порядок и основания принятия заказчиком такого решения.

В силу статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае

одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В силу пункта 1 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации право на одностороннее изменение условия договорного обязательства или на односторонний отказ от его исполнения может быть осуществлено управомоченной стороной путем соответствующего уведомления другой стороны. Договор изменяется или прекращается с момента, когда данное уведомление доставлено или считается доставленным по правилам статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или условиями сделки либо не следует из обычая или из практики, установившейся во взаимоотношениях сторон (пункт 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.11.2016 № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении»).

Таким образом, односторонний отказ от договора - односторонняя сделка, прекращающая обязательство во внесудебном порядке.

Как следует из пункта 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации).

При этом нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров (абзац 3 пункта 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон (пункт 4 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации).

26.05.2023 <...> направило в адрес <...> уведомление о расторжении договора № 199/105-22/818-22/33П-162 в связи с нарушением условий исполнения договора Подрядчиком, договор считать расторгнутым с 26.05.2023.

Комиссией установлено, что в соответствии с пунктом 4 Правил направления сведений, Заказчик обязан отправить сведения о недобросовестных участниках закупки не позднее 10 рабочих дней со дня расторжения договора, соответственно до 09.06.2023. Уведомление от <...> в установленный срок в уполномоченный орган не поступало.

Кроме того, не согласившись с уведомлением о расторжении договора Подрядчиком подано исковое заявление в суд.

16.06.2023 определением Арбитражным судом Рязанской области исковое заявление <...> принято, возбуждено производство по делу.

Решением Арбитражного суда Рязанской области от 12.04.2024 в удовлетворении исковых требований <...> о признании уведомления от 26.05.2023 № 183/02ип-23 недействительным отказано.

Решение Арбитражного суда Рязанской области от 12.04.2024 не вступило в законную силу.

Вместе с тем Подрядчик от исполнения договора в полном объеме не отказывается, в своих письменных доводах указывает, что препятствия были созданы, в том числе со стороны Заказчика.

Подрядчик указал, что товар не был поставлен, в установленный в договоре срок, по причине того, что возникли трудности по поставке товара независимые от Подрядчика. В настоящий момент товар поставлен на объект Заказчика, однако не смонтирован, в связи с недопуском Подрядчика на объект Заказчика.

Однако, Подрядчиком на обозрение Комиссии антимонопольного органа не были представлены материалы, свидетельствующие о том, что Заказчик чинил препятствия для надлежащего исполнения Подрядчиком обязательств по Договору.

23.03.2023 сотрудники Подрядчика к выполнению монтажных работ Заказчиком не были допущены, поскольку Подрядчиком в нарушение условий пп. 5.1.9 Договора не предоставил на каждого специалиста следующие документы:

- удостоверение о проверке знаний пожарно-технической безопасности в объеме пожарно-технического минимума для руководителей и лиц, ответственных за пожарную безопасность пожароопасных производств;
- удостоверение о проверке знаний требований охраны труда для руководителей и специалистов;
- удостоверение о допуске на проведение высотных Работ.

По данному факту ответчиком был составлен акт о недопуске к работам по замене грузового лифта в корп. 5 от 23.03.2023.

Из пояснений Заказчика следует, что монтажные работы на объекте Заказчика не проводились, кроме того с 05.05.2023 <...> произведен вывоз инструментов, что также свидетельствует об отсутствии намерения Подрядчика выполнять работы на объекте. В рамках рассмотрения данного дела документы так и не были представлены.

Согласно пункту 4 Правил направления сведений в случае расторжения договора 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

поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора заказчик не позднее 10 рабочих дней со дня расторжения договора направляет в уполномоченный орган:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 8 перечня, а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию решения суда о расторжении договора.

Комиссия Рязанского УФАС России, изучив закупочную документацию, представленные материалы, пояснения сторон, приходит к выводу о включении сведений в отношении <...> в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора, заключенного по результатам проведения закупки (извещение № 222151300103) на предмет: «поставки лифтового оборудования и выполнение работ по демонтажу существующего оборудования, монтажу, пуско-наладке, техническому освидетельствованию и вводу в эксплуатацию грузового лифта в производственном корпусе <...> в реестр недобросовестных поставщиков.

В действиях <...> антимонопольным органом не был выявлен факт реального намерения исполнения договора.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках и Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Включить сведения в отношении <...> в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением договора в одностороннем порядке.

Заключение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.