

Заключение № 076/10/5-133/2024

по результатам проверки факта существенного нарушения поставщиком договора, явившегося основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения договора

09 февраля 2024 года
Ярославль

г.

(изготовлено в полном объеме 13.02.2024)

Комиссия Межрегионального Управления Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области и Костромской области по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия), в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя управления Охинцева С.Н., члены Комиссии – заместитель начальника отдела контроля закупок Семенычев Е.К., ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок Колосова А. С.

рассмотрев сведения, представленные ОАО «РЖД» (**вх. № 1594-ЭП/24 от 02.02.2024**) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «КМЗ» (ИНН 7816562511) в связи с недобросовестным исполнением обязательств по Договору № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 от 13.06.2023 г., заключенного по итогам запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки дизельных двигателей (извещение № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23),

с участием:

от ОАО «РЖД» - "..."(по доверенности),

от ООО «КМЗ» – "..."(по доверенности),

у с т а н о в и л а:

в Межрегиональное Управление Федеральной антимонопольной службы по Ярославской области и Костромской области поступили сведения, представленные ОАО «РЖД» (**вх. № 1594-ЭП/24 от 02.02.2024**) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «КМЗ» (ИНН 7816562511) в связи с недобросовестным исполнением обязательств по Договору № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 от 13.06.2023 г., заключенного по итогам запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки дизельных двигателей (извещение № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23), повлекшим односторонний отказ ПАО «ОДК-Сатурн» от исполнения договора с последующим его расторжением.

При вынесении решения Комиссия исходит из следующего.

27.04.2023 г. ОАО «РЖД» посредством электронной торговой площадки ООО «РТС-Тендер» (www.rts-tender.ru) размещено извещение о проведении запроса предложений в электронной форме на право заключения договора поставки дизельных двигателей (извещение № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23).

24.05.2023 г. победителем закупочной процедуры признано ООО «Кингисеппский машиностроительный завод» (ИНН 7816562511, далее – ООО «КМЗ», Поставщик).

13.06.2023 г. между ОАО «РЖД» и ООО «КМЗ» заключен договор поставки дизельных двигателей № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 (далее – Договор).

В соответствии с пунктами 1.1, 3.1.1 Договора ООО «КМЗ» приняло на себя обязательства поставить товар, указанный в Спецификации (приложение № 8 к Договору поставки).

Пунктом 1.2 Договора товар поставляется партиями в соответствии с графиком поставки (таблица № 2 спецификации), разнарядками Покупателя, которые направляются (вручаются) Поставщику способом в сроки, установленные Договором.

Согласно пункту 4.1 Договора товар подлежит поставке на условиях, указанных в Спецификациях, в сроки, указанные в Разнарядках.

14.06.2023 г. ОАО «РЖД» в порядке, предусмотренном пунктом 3.2.1 Договора, направил Поставщику разнарядку от 13.06.2023 г. № 1 (№ ИСХ-2220/СЕВ ДМС от 14.06.2023 г.) на отгрузку товара в срок до 15.12.2023 г.

Пунктом 3.1.3 Договора предусмотрена обязанность Поставщика поставить товар надлежащего качества, соответствующий условиям и требованиям Договора и предоставить на него сертификаты соответствия и иные, предусмотренные законом и условиями Договора документы.

Согласно пункту 9.1 Договора в случае поставки товара, содержащегося в перечне продукции, подлежащей инспекторскому контролю, утвержденном распоряжением ОАО «РЖД» от 12.04.2018 г. № 732/р, являющимся Приложением № 4 к Договору, и иных внутренних документах Покупателя, изданных в дополнение, изменение или взамен указанного распоряжения, Поставщик обязуется заключить в течение 10 дней с момента заключения Договора отдельное Соглашение «О взаимодействии в области организации проведения технического аудита и инспекторского контроля» с Покупателем в лице Центра технического аудита – структурного подразделения ОАО «РЖД» (далее – ЦТА) в соответствии с формой Соглашения, содержащейся в Приложении № 1 к Договору.

В случае, если Поставщик не является изготовителем поставляемого товара, Поставщик обязуется обеспечить прохождение инспекторского контроля

товара у изготовителя в соответствии с условиями Договора, в том числе, обеспечить подписание изготовителем соглашения, предусмотренного пунктом 9.1 Договора.

На основании пункта 9.5 Договора не допускается поставка товара без прохождения установленных процедур инспекторского контроля, осуществляемых инспекторами-приемщиками ЦТА.

В связи с тем, что товар содержится в перечне продукции, подлежащей инспекторскому контролю, утвержденном распоряжением ОАО «РЖД» от 12.04.2018 г. № 732/р (приложение № 4 к Договору), Заказчик письмом от 04.09.2023 г. № ИСХ-3395/СЕВ ДМС запросил у Поставщика информацию о заключении соглашения с Центром технического аудита ОАО «РЖД» (далее – Соглашение).

В ответ на письмо о предоставлении информации (№ ИСХ-3395/СЕВ ДМС) ООО «КМЗ» пояснило (исх. № 7017 от 18.09.2023), что (1) запрос на заключение Соглашения о проведении инспекторского контроля ЦТА направлен в ЦТА ОАО «РЖД» и получен ответ «Об организации инспекторского контроля от 07.09.2023 г. № ИСХ-6582/ЦТА; (2) ООО «КМЗ» завершает работы по постановке продукции на производство в соответствии с ГОСТ 15301; (3) планируемая дата завершения работ по постановке продукции на производство – ноябрь 2023 г.; (4) после завершения указанных работ будет заключено Соглашение о проведении инспекторского контроля и проведена приемка ЦТА ОАО «РЖД» товара в соответствии с требованиями договора № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 от 13.06.2023 г.

Соглашение в установленный срок заключено не было, товар не поставлен, в связи с чем, ОАО «РЖД», в соответствии с пунктами 15.3, 15.4 Договора, направило в адрес ООО «КМЗ» уведомление от 17.01.2024 г. № ИСХ-192/СЕВ ДМС о расторжении Договора в одностороннем порядке (уведомление было направлено почтой по адресу, указанному в разделе 20 Договора, 18.01.2024 – трек отправления -75483028, а также по адресу электронной почты, указанному в разделе 20 Договора (прилагается подтверждение отправки, отчет о доставке и отчет о прочтении).

Согласно пункту 15.4 Договор считается расторгнутым с даты получения поставщиком соответствующего уведомления.

Уведомление получено ООО «КМЗ» - 17.01.2024 г., соответственно, договор считается расторгнутым с указанной даты.

На заседание Комиссии антимонопольного органа ООО «КМЗ» представило документы, свидетельствующие об отсутствии у Общества умысла на уклонение от исполнения обязательств по Договору и, как следствие, отсутствие в действиях Общества признаков недобросовестного поведения, а также пояснило следующее.

ООО «КМЗ» с целью своевременного исполнения обязательств по Договору № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 от 13.06.2023 г., 15.06.2023 г. *(непосредственно после заключения Договора поставки)* заключило Договор подряда № 15-06-2023 с ООО «Дизельзипсервис» (далее – подрядчик).

Согласно Договору подряда № 15-06-2023 с ООО «Дизельзипсервис» последний обязался выполнить работы по изготовлению Дизелей тепловозных М756Б-1Д ЛУЦИ.381435.75 (в количестве двух штук) с использованием собственной рабочей конструкторской (технической) документации и давальческого материала ООО «КМЗ», на основании и для исполнения Договора поставки № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 от 13.06.2023 г., заключенного между ОАО «РЖД» и ООО «КМЗ».

Для исполнения Договора поставки № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 от 13.06.2023 г. ООО «КМЗ» осуществило закупку сырья, материалов и комплектующих изделий и предоставило их Подрядчику.

Общество пояснило, что Договором поставки не предусмотрено авансирование, соответственно, ООО «КМЗ» собственными и кредитными средствами закупило все комплектующие для выполнения работ *(в подтверждение Обществом представлены первичные бухгалтерские документы на закупку всех необходимых материалов, а также расчетно-калькуляционные материалы на изготовление указанных двигателей)*.

10.10.2023 г. в рамках исполнения Договора поставки ООО «КМЗ» направило уведомление в адрес ОАО «РЖД» о готовности к стендовым испытаниям двигателей М756Б-1Д с целью приглашения к участию представителей Заказчика (исх. № 7643). Стендовые испытания были назначены на 19.10.2023 г. ОАО «РЖД» письмом от 16.10. 2023 (исх. № 4049/СЕВ ДМС) подтвердило возможность участия Заказчика и направило список участников.

Соответствующие стендовые испытания состоялись в назначенный день и время, что подтверждается Протоколами приемосдаточных испытаний от 19.10.2023 г. № 1019/20, № 1019/53 дизелей М756Б-1Д № 2307Д231 и М756Б-1Д № 2306Д230, которые подписаны представителями ОАО «РЖД».

31.10.2023 г. ООО «КМЗ» письмом № 8201 направило в адрес ОАО «РЖД» на согласование программы и методики испытаний, а также техническое задание.

Программа и методика предварительных испытаний и Технические условия на оба двигателя были согласованы и подписаны обеими сторонами Договора поставки.

Соответственно, требуемое к поставке оборудование было изготовлено и подготовлено к поставке в регламентированный срок, что было согласованно с Заказчиком, и о чем доподлинно было последнему известно.

Вместе с тем, обязательным условием Договора поставки № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 от 13.06.2023 г. являлось Соглашение «О взаимодействии в области организации проведения технического аудита и инспекторского контроля» с покупателем в лице Центра технического аудита – структурного подразделения ОАО «РЖД», а также прохождения установленных процедур инспекторского контроля (приемки) Центра технического аудита ОАО «РЖД» после завершения выполнения работ.

Поскольку изготовителем в соответствии с Договором подряда № 15-06-2023 от 15.06.2023 г. является ООО «Дизельзипсервис», поставщик (ООО «КМЗ») должен был обеспечить прохождение инспекторского контроля дизелей, в том числе, обеспечить подписание изготовителем (ООО «Дизельзипсервис») вышеуказанного Соглашения.

Непосредственно до участия в закупочной процедуре, осуществляемой ОАО «РЖД», и до заключения договора, ООО «КМЗ» запросило у ООО «Дизельзипсервис» информацию относительно возможности заключения требуемого Соглашения и прохождения инспекторского контроля (исх. № 3182/1 от 16.04.2023 г.).

В ответ на вышеуказанное письмо ООО «Дизельзипсервис» пояснило (исх. № 170/1 от 18.04.2023 г.), что ранее ООО «Дизельзипсервис» заключило такой Договор (№ 3870274 от 12.03.2020 г.) с ЦТА ОАО «РЖД».

В результате инспекторский контроль дизеля М756Б-1 в количестве 2-ух единиц был пройден успешно, о чем было выданы Извещения о предъявлении продукции к приемосдаточному контролю с отметкой, что продукция проверена и требованиями действующей ремонтной, конструкторской и технологической документации соответствует (к указанному письму были приложены документы, подтверждающие заключение Соглашения и прохождение инспекторского контроля: (1) письмо ЦТА ОАО «РЖД» (исх. № 1816/1 от 16.12.2019 г.) о заключении Соглашения; (2) Договор № 3870271 от 12.03.2020 г. на оказание услуг по инспекторскому контролю; (3) заявка на проведение инспекторского контроля (исх. № 321 от 18.03.2020 г.); (4) извещение о предъявлении продукции к приемосдаточному контролю от 23.03.2020 г. на дизель М756Б-1Д зав. № 2003Д228; (5) извещение о предъявлении продукции к приемосдаточному контролю от 23.03.2020 г. на дизель М756Б-1Д зав. № 2003Д229).

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа полагает, что при сложившихся обстоятельствах, у ООО «КМЗ» на этапе подачи заявки на участие в закупочной процедуре и заключения договора, отсутствовали основания полагать, что при заключении требуемого Соглашения возникнут сложности, что не позволит Обществу поставить требуемый Заказчику товар.

01.09.2023 г. ООО «КМЗ» было направлено письмо в Центр технического аудита ОАО «РЖД» с просьбой заключить с ООО «КМЗ» договор об инспекционном контроле дизелей тепловозных М756Б-1Д, изготавливаемых по

Техническим условиям ЛУЦИ.381435.756Д ТУ (исх. № 6623).

04.09.2023 г. ОАО «РЖД» в адрес ООО «КМЗ» направлено письмо (№ ИСХ-3395/СЕВ ДМС) с просьбой сообщить и представить информацию о заключении Соглашения.

07.09.2023 г. со стороны ЦТА ОАО «РЖД» было направлено письмо (№ ИСХ-6582/ЦТА), поясняющее, что для принятия решения об организации инспекторского контроля и заключения договора с ООО «КМЗ» необходимо представить в ЦТА копии следующих документов: (1) сертификат соответствия СМК предприятия (при наличии); (2) документы по поставке продукции на производство, согласно ГОСТ 15.902-2014; (3) актуализированную конструкторскую документацию; (4) технические условия; (5) программу и методику приемо-сдаточных испытаний, согласованные установленным ОАО «РЖД» порядком.

11.09.2023 г. ООО «КМЗ» направило в адрес ООО «Дизельзипсервис» (исх. № 6854/1) письмо с просьбой представить копии документов, запрашиваемых ЦТА ОАО «РЖД» (к указанному письму был приложен соответствующий ответ ЦТА ОАО «РЖД» от 07.09.2023 г. № ИСХ-6582/ЦТА).

Ответа на данное письмо со стороны ООО «Дизельзипсервис» не поступило.

18.09.2023 г. ООО «КМЗ» направило ответ ОАО «РЖД» (ответ на письмо от 04.09.2023 г. № ИСХ-3395/СЕВ ДМС), в котором сообщило, что (1) запрос на заключение Соглашения о проведении инспекторского контроля ЦТА направлен в ЦТА ОАО «РЖД» и получен ответ «Об организации инспекторского контроля от 07.09.2023 г. № ИСХ-6582/ЦТА; (2) ООО «КМЗ» завершает работы по постановке продукции на производство в соответствии с ГОСТ 15301; (3) планируемая дата завершения работ по постановке продукции на производство – ноябрь 2023 г.; (4) после завершения указанных работ будет заключено Соглашение о проведении инспекторского контроля и проведена приемка ЦТА ОАО «РЖД» товара в соответствии с требованиями договора № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 от 13.06.2023 г.

10.11.2023 г. ООО «КМЗ» вновь обратилось в адрес ООО «Дизельзипсервис» (исх. № 8478/1) с аналогичным требованием.

20.11.2023 г. ООО «Дизельзипсервис» направило в адрес ЦТА ОАО «РЖД» письмо (исх. № 408) с просьбой заключить договор об инспекторском контроле дизелей тепловозных М756Б-1Д, изготавливаемых по Техническим условиям ЛУЦИ.381435.756Д ТУ.

07.12.2023 г. ОАО «РЖД» направило в адрес ООО «КМЗ» письмо (№ ИСХ-4885/СЕВ ДМС) с очередным требованием предоставить информацию в отношении необходимого по условиям Договора Соглашения.

07.12.2023 г. ООО «КМЗ» в ответ на вышеуказанное письмо сообщило (исх. №

9266/1/12), что по имеющейся в распоряжении Общества информации производитель указанных двигателей – ООО «Дизельзипсервис» принимает все возможные усилия для скорейшего заключения Соглашения «О взаимодействии в области организации проведения технического аудита и инспекторского контроля».

20.12.2023 г. ОАО «РЖД» вновь направило письмо (№ ИСХ-5104/СЕВ ДМС) в адрес ООО «КМЗ» с требованием представить информацию о заключении Соглашения с указанием на то, что согласно выданной разнарядке, срок поставки товара до 15.12.2023 г., поставка товара не допускается без прохождения установленных процедур инспекторского контроля.

21.12.2023 г. ООО «КМЗ» в ответ на вышеуказанное письмо (исх. № 9646/1/12) пояснило, ООО «Дизельзипсервис» столкнулось со сложностями, связанными с заключением требуемого Соглашения, согласно поступившей от ООО «Дизельзипсервис» информации, предприятию требуется дополнительное время для завершения процедуры заключения соглашения и предъявления изготовленных двигателей для приемки.

Как пояснило Общество на заседании Комиссии антимонопольного органа, стороны пришли к согласованному решению о необходимости проведения совместного совещания, что подтверждается письмом ОАО «РЖД» в адрес ООО «КМЗ» от 26.12.2023 г. № 112.

Вместе с тем, ни Заказчик, ни Общество не пояснили, что стало итогом проведения совместного совещания, протокол проведения совещания на обозрение Комиссии антимонопольного органа представлен не был.

Изучив представленные материалы и сведения, Комиссия антимонопольного органа считает, что ООО «КМЗ» было нацелено исполнить обязательства по Договору в регламентированный последним срок (о чем свидетельствует заключение договора подряда с Обществом-изготовителем незамедлительно после заключения Договора поставки с ОАО «РЖД», своевременная закупка сырья, материалов и комплектующих изделий, заблаговременная (за 2 месяца до истечения срока поставки) организация стендовых испытаний двигателей, итогом которых стало подписание всех протоколов приемосдаточных испытаний, согласование с Заказчиком программы и методики предварительных испытаний и Технических условий на оба двигателя, плотное взаимодействие ООО «КМЗ» с Обществом-изготовителем – ООО «Дизельзипсервис», что подтверждается, в том числе, Протоколами совещаний по вопросу исполнения договора подряда № 15-06-2023 от 15.06.2023 г. по изготовлению дизельного двигателя (дизель тепловозный М756Б-1Д, ЛУЦИ.381435.75), заключенного во исполнение Договора поставки № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1 для нужд ОАО «РЖД» от 29.08.2023 г. и от 14.11.2023 г., но ввиду стечения обстоятельств, не зависимых напрямую от ООО «КМЗ», а являющихся следствием упущений третьих лиц (сложности с заключением Обществом-изготовителем требуемого в соответствии с условиями Договора

Соглашения с ЦТА ОАО «РЖД») не смогло это сделать.

Согласно части 2 статьи 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.

Согласно пункту 9.1 правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, закрепленных **Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 N 1211 (ред. от 15.10.2022) "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц"** единственным случаем, когда сведения о недобросовестных участнике закупки, поставщике (исполнителе, подрядчике) не включаются в реестр в случае, если в результате проведения проверки, предусмотренной пунктом 8 Правил, выявлено, что уклонение от заключения договора, ненадлежащее исполнение договора возникли вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, 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 уклонение участника закупки от заключения договора, отказ поставщика (исполнителя, подрядчика) от исполнения договора по причине введения в отношении заказчика указанных санкций и (или) мер ограничительного характера.

Соответственно, избранная обществом модель поведения во взаимосвязи с фактическими обстоятельствами, позволяет сделать вывод о том, что ООО «КМЗ» имело действительное намерение исполнить договор поставки дизельных двигателей № 51/ЗПЭ-ЦДЗС/23/1/1.

Таким образом, проанализировав доводы сторон, имеющиеся материалы, Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях ООО «КМЗ» признаков недобросовестного поведения.

В соответствии с вышеизложенным, Комиссия Ярославского Межрегионального Управления Федеральной антимонопольной службы России по рассмотрению сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», считает, что при сложившихся обстоятельствах основания для включения сведений об ООО «КМЗ» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 5 Федерального закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», 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», Комиссия Ярославского УФАС России,

з а к л ю ч и л а:

не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения, представленные ОАО «РЖД» (**вх. № 1594-ЭП/24 от 02.02.2024**), в отношении ООО «КМЗ» (ИНН 7816562511).

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