

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу № 223ФЗ-2/РНП/23 о невключении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

02.02.2023 Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия ФАС России) в составе:

<...>,

при участии представителей:

<...>: <...>,

<...>: <...>,

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

У С Т А Н О В И Л А:

<...> (далее – Заказчик) представило в ФАС России 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 <...> для включения в Реестр.

В ходе заседания Комиссией ФАС России 01.02.2023 в целях полного и всестороннего рассмотрения Обращения объявлен перерыв до 02.02.2023.

Комиссия ФАС России в результате осуществления проверки сведений, посредственных Заказчиком, 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.

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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется единым положением

о закупке товаров, работ, услуг для нужд <...>, утвержденным решением наблюдательного совета <...> (протокол от 18.03.2015 № 2) (далее – Положение о закупке).

Извещением о проведении конкурентной закупки, документацией о конкурентной закупке (далее – Документация) установлено, что закупка осуществляется

с использованием функционала сайта электронной торговой площадки <...>

по адресу: <http://www.astgoz.ru> (далее – Оператор).

Заказчиком 19.07.2022 на сайте Оператора (<http://www.astgoz.ru>) размещено извещение о проведении закрытого запроса цен в электронной форме на право заключения договора на поставку оборудования специального назначения для СПО-15М (извещение № 2382-2022-00244) (далее – Запрос цен).

Максимальное значение цены договора – 5 155 769 руб.

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что <...> является Заказчиком, в отношении которого введены меры ограничительного характера, что подтверждается общедоступной информацией.

В соответствии с протоколом подведения итогов от 27.07.2022 № 222617400032-1 (далее – Протокол) победителем Запроса цен признан участник закупки с идентификационным номером заявки «75922» – <...> (далее – Победитель) с предложением о максимальном значении цены договора в размере 5 155 769 руб.

Заказчиком с Победителем заключен договор поставки от 12.08.2022 № ЗЦ-24/2022_721 (далее – Договор), цена которого составила 5 155 769 рублей.

Пунктом 1.1 Договора установлено, что поставщик обязуется поставить Заказчику продукцию для нужд <...> в целях выполнения государственного оборонного заказа по государственному контракту: № 2123187323031442208218735 от 31.03.2021, идентификационный номер контракта: 2123187323031442208218735 согласно требованиям Федерального закона от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе», а Заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и сроки, предусмотренные Договором.

Пунктом 3.1 Договора установлено, что поставка товара осуществляется отдельными партиями по заявкам Заказчика.

В соответствии с пунктом 3.3. Договора срок поставки товара – не более срока, указанного в прайс-листе (пункт 14.1 Договора), с даты получения поставщиком заявки.

Согласно пункту 14.1 Договора «Прайс-лист» Заказчику необходимо поставить 29 позиций.

В соответствии с заявкой № 1 Заказчику необходимо поставить позиции №№ 1-15, по заявке № 2 позиции №№ 1-11.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Заказчика пояснил, что по заявке № 1 от 13.08.2022 <...> не поставлены:

позиция № 1 – А19-6803-60-3 выключатель верхний (с щупом), срок поставки

по Договору 30 дней – до 13.09.2022, позиция № 2 – 623K гидронасос, срок поставки по Договору 100 дней, до 22.11.2022; по заявке № 2 от 04.10.2022 не поставлена позиция № 1 А19-6803-50-3 выключатель нижний (с щупом),

срок поставки по Договору 30 дней – до 04.11.2022;

по заявке № 1 – 11 позиций, по заявке № 2 – 10 позиций поставлены с нарушением сроков поставки по Договору, ввиду чего Заказчиком на основании положений Гражданского кодекса (далее – ГК РФ) и пункта 10.3.5 Договора принято решение об одностороннем расторжении Договора.

Согласно пункту 1 статьи 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Пунктом 10.3.2 Договора односторонний отказ от исполнения договора (полный или частичный) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон, либо в случаях, предусмотренных пунктом 10.3.5 договора.

Согласно пункту 8.4 Договора в случае неоднократного нарушения поставщиком сроков поставки товара, и/или в случае просрочки поставки (недоставки) товара более чем на 15 дней Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего Договора (полностью или частично). При этом настоящий Договор считается измененным или расторгнутым с момента получения поставщиком уведомления Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Договора полностью или частично.

Пунктом 10.3.5 Договора установлено, что Заказчик вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения договора, в том числе по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Пунктом 10.4 Договора установлено, что сторона, принявшая решение об одностороннем отказе от исполнения договора (полном или частичном)

или одностороннем его изменении, должна известить об этом другую Сторону, направив соответствующее уведомление в порядке, указанных в пункте 11.3 Договора.

В этом случае Договор считается расторгнутым или измененным по истечении 10 (десяти) календарных дней после доставки соответствующего уведомления другой Стороне.

Заказчиком в адрес Победителя письмом от 02.12.2022 № 2123 направлено уведомление направлено уведомление об одностороннем отказе от исполнения Договора, в связи с нарушением пункта 8.4 Договора, поскольку часть продукции

не поставлена
в адрес Заказчика, а часть продукции поставлена с нарушением сроков поставки.

Уведомление направлено в адрес Победителя 14.12.2022.

Заказчиком с Победителем 16.12.2022 Договор расторгнут.

На заседании Комиссии ФАС России представитель Победителя пояснил,
что намерения уклоняться от исполнения Договора не имелось. Кроме того, Победителем
не поставлены исключительно 3 позиции из 25, в связи с тем, что производителем прекращено изготовление данных запчастей, что подтверждается электронной перепиской производителя с Победителем от 24.08.2022 (запрос от 24.08.2022 № 24-08/015).

На заседании Комиссии ФАС России установлено, что основной объем продукции
по заявкам №№ 1, 2 Победителем поставлен Заказчику (25 позиций).

Вместе с тем согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении
и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

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.

По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока
не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота
от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим

разумно и добросовестно, пока не доказано обратное.

В соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, сформулированной в постановлениях от 12.05.1998 № 14-П, от 15.07.1999 № 11-П, от 30.07.2001 № 13-П санкции, налагаемые органами государственной власти, являются мерой юридической ответственности, поэтому размер взыскания должен отвечать критерию соразмерности и применяться с соблюдением принципов справедливости наказания, его индивидуализации и дифференцированности, с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание участника закупки недобросовестным поставщиком, антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения Победителя Запроса цен в реестр недобросовестных поставщиков.

Изучив представленные материалы, заслушав представителей Заказчика, Победителя, Комиссия ФАС России установила, что Победителем предпринята попытка поставки полного перечня продукции, что свидетельствует о принятии Победителем мер по снижению убытков заказчика, заботе о его интересах, содействии в получении необходимой информации о причинах неисполнения договора и перспективе его исполнения, в связи с чем Комиссия ФАС России не усматривает в действиях Победителя умысла по уклонению от исполнения Договора, следовательно в действиях также отсутствуют признаки недобросовестности.

Комиссия ФАС России отмечает, что само по себе обстоятельство нарушения сроков поставки товара и недопоставки товара может являться основанием для начисления Заказчиком неустойки (штрафов, пеней), убытков, однако без наличия доказательств, подтверждающих умышленный характер действий (бездействия) поставщика в противоречие требованиям Закона о закупках, не является самостоятельным и достаточным основанием для включения сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, принимая во внимание все вышеизложенные обстоятельства,
Комиссия ФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения
<...> в Реестр.

На основании вышеизложенного, 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:

Сведения, представленные <...> в отношении <...>, не включать в реестр недобросовестных поставщиков.