

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 077/04/7.32.3-2706/2022 об административном правонарушении

г. Москва

Резолютивная часть постановления оглашена «22» марта 2022 года

В полном объеме постановление изготовлено «24» марта 2022 года

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее - Московское УФАС России) <...>, рассмотрев постановление о возбуждении дела об административном правонарушении от 28.01.2022, поступившее из Воркутинской транспортной прокуратуры, и материалы дела № 077/04/7.32.3-2706/2022 об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица - открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (ОГРН 1037739877295, ИНН 7708503727, КПП 770801001, дата регистрации: 23.09.2003, место нахождения: г. Москва, Новая Басманная ул., дом 2) по факту совершения действий, содержащих признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 4 статьи 7.32.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в присутствии представителя открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (далее - ОАО «РЖД») по доверенности от 05.02.2021<...> без участия представителей Воркутинской транспортной прокуратуры посредством видеоконференц-связи с использованием приложения TrueConf,

УСТАНОВИЛ:

Воркутинской транспортной прокуратурой проведена проверка исполнения 2022-17424 2 ОАО «РЖД» (далее - Заказчик) требований Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках), по результатам которой выявлены нарушения указанного законодательства. Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, указанным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными правовыми актами, регламентирующими правила закупки (положение о закупке). В соответствии с частью 1 статьи 1 Закона о закупках целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц, указанных в части 2 статьи 1 Закона о закупках (далее - заказчики), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений.

В силу пунктов 1, 2 части 1 статьи 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются, в том числе принципом информационной открытости, равноправия, справедливости, отсутствия дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках установлены требования к информации о закупке, подлежащие размещению в ЕИС. Так, при осуществлении закупки в ЕИС размещается информация о закупке, в том числе извещение об осуществлении конкурентной закупки, документация о конкурентной закупке, за исключением запроса котировок, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения об осуществлении конкурентной закупки и документации о конкурентной закупке, изменения, внесенные в эти извещение и документацию, разъяснения этой документации, протоколы, составляемые в ходе осуществления закупки, итоговый протокол, а также иная информация, размещение которой в ЕИС предусмотрено Законом о закупках и положением о закупке.

В силу части 2 статьи 4.1 Закона о закупках в течение трех рабочих дней со дня заключения договора, в том числе договора, заключенного заказчиком по результатам закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) товаров, работ, услуг, стоимость которых превышает размеры, установленные частью 15 статьи 4 Закона о закупках, заказчики вносят информацию и документы, установленные Правительством Российской Федерации в соответствии с частью 1 настоящей статьи, в реестр договоров. Информация о результатах исполнения договора вносится заказчиками в реестр договоров в течение десяти дней со дня исполнения, изменения или расторжения договора.

Пунктом 2 Правил ведения реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки, утвержденных постановлением Правительства РФ от 31.10.2014 № 1132 «О порядке ведения реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки» (далее - Правила) определены информация и документы, подлежащие включению в реестр договоров:

а) наименование заказчика;

б) сведения о способе закупки, сведения об осуществлении закупки в электронной форме;

в) дата подведения итогов закупки (при наличии) и реквизиты документа, подтверждающего основание заключения договора (при наличии);

г) дата заключения договора и номер договора (при наличии);

д) предмет договора, цена договора, срок (период) его исполнения;

е) сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе);

ж) информация об изменении предусмотренных частью 5 статьи 4 Закона о закупках условий договора с указанием условий, которые были изменены, а также документы, подтверждающие такие изменения;

з) информация и документы, касающиеся результатов исполнения договора, в том числе оплаты договора; и) информация об установлении в договоре требования о привлечении к его исполнению субподрядчиков (соисполнителей) из числа

субъектов малого и среднего предпринимательства, в том числе об общей стоимости заключаемых поставщиком (подрядчиком, исполнителем) с указанными субъектами договоров; к) информация о договорах с субподрядчиками, в том числе наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения субподрядчика, его идентификационный номер налогоплательщика, а также предмет и цена договора с субподрядчиками;

л) информация о расторжении договора с указанием оснований его расторжения, а также документы, подтверждающие такое расторжение;

м) копия заключенного договора, подписанная с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи лица, имеющего право действовать от имени заказчика;

н) номер извещения о закупке (при наличии);

о) сведения об осуществлении заказчиком, определяемым Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8.2 статьи 3 Закона о закупках, закупки у субъекта малого и среднего предпринимательства, в том числе сведения об осуществлении закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства.

В соответствии с пунктом 5 Правил обеспечение ведения реестра в единой информационной системе осуществляется Федеральным казначейством путем формирования на основании информации и документов реестровых записей или внесения в них изменений. Согласно подпункту «в» пункта 10 Правил в целях ведения реестра заказчик формирует и направляет в Федеральное казначейство в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор либо исполнения (в том числе приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги и (или) оплаты договора) или расторжения договора информацию и документы, указанные в подпункте «ж», «з», «л» пункта 2 Правил.

В соответствии с Порядком формирования информации и документов, а также обмена информацией и документами между заказчиком и Федеральным казначейством в целях ведения реестра договоров, заключенных заказчиками по результатам закупки, утвержденным приказом Министерства финансов Российской Федерации от 29.12.2014 № 173н (далее - Порядок), а также Правилами надлежащим исполнением Правил и Порядка является размещение всей необходимой информации, указанной в пункте 2 Правил, в том числе информации и документов, касающихся результатов исполнения договора, в единой информационной системе (подп. «з» п. 2 Правил).

Воркутинской транспортной прокуратурой установлено, что между Северной региональной дирекцией железнодорожных вокзалов - Структурное подразделение Дирекции железнодорожных вокзалов - филиала ОАО «РЖД» и ООО СК «Деликатстрой» по результатам проведенной закупки (реестровым номером 32009277443) 04.08.2020 заключен договор на выполнение работ № 1871/ЗКТЭ-ДЖВ/20/4/1 (далее - Договор).

Пунктом 11.2 Договора установлено, что стороны вправе расторгнуть Договор (отказаться от исполнения настоящего Договора) по основаниям, в порядке и с применением последствий, предусмотренных настоящим Договором и

законодательством Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 11.3 Договора его расторжение 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. Договор считается прекращенным с даты, указанной в уведомлении о расторжении настоящего Договора.

Статьей 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) установлено, что предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором. В случае одностороннего отказа от договора (исполнение договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Проведенной Воркутинской транспортной прокуратурой проверкой установлено, что 02.07.2021 в адрес Северной региональной дирекцией железнодорожных вокзалов - Структурное подразделение Дирекции железнодорожных вокзалов - филиала ОАО «РЖД» от ООО СК «Деликатстрой» поступило уведомление о расторжении Договора в одностороннем порядке на основании пункта 11.2 Договора (исх. от 02.07.2021 № 88/21). Данное уведомление Северной региональной дирекцией железнодорожных вокзалов - Структурное подразделение Дирекции железнодорожных вокзалов - филиала ОАО «РЖД» зарегистрировано в Единой автоматизированной системе документооборота ОАО «РЖД» 02.07.2021 за входящим номером 769. Таким образом, по мнению Воркутинской транспортной прокуратуры, подрядчик в лице ООО СК «Деликатстрой» в соответствии с требованиями статьи 450.1 ГК РФ и пунктами 11.2, 11.3 заключенного Договора уведомил ОАО «РЖД» о расторжении данного Договора в одностороннем порядке.

В ходе изучения Воркутинской транспортной прокуратурой документации закупки с реестровым номером 32009277443, размещенной на сайте Единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» (<http://www.zakupki.gov.ru>), установлено, что в нарушение требований части 2 статьи 4.1 Закона о закупках и подпунктом «в» пункта 10 Правил заказчик в лице Северного центра организации закупок - Структурное подразделение Центральной дирекции закупок и снабжения - филиала ОАО «РЖД» не направил в Федеральное казначейство в течение 10 дней со дня поступления (02.07.2021) от ООО СК «Деликатстрой» письменного уведомления о расторжении договора информацию и документы, касающиеся расторжения в одностороннем порядке данного Договора.

Информация и документы, свидетельствующие о расторжении Договора, размещены в Единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте в сети Интернет 18.10.2021, то есть с нарушением установленных законодательством сроков.

В ходе производства по делу об административном правонарушении от ОАО «РЖД» поступили письменные пояснения, из которых следует, что ОАО «РЖД» не согласно с вменяемым административным правонарушением. Указанные в постановлении о возбуждении дела об административном правонарушении от 28.01.2022 выводы о том, что Заказчиком нарушены сроки размещения информации о расторжении договора не соответствуют действительности по следующим основаниям.

Согласно пункту 1 статьи 450.1 ГК РФ установлено, что предоставленное Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Пунктом 11.2 Договора установлено, что стороны вправе расторгнуть Договор (отказаться от исполнения настоящего Договора) по основаниям, в порядке и с применением последствий, предусмотренных Договором и законодательством Российской Федерации. При этом, Заказчик вправе в любое время расторгнуть Договор в одностороннем внесудебном порядке.

Таким образом, руководствуясь пунктом 1 статьи 450.1 ГК РФ, а также пунктом 11.2 Договора единственной управомоченной стороной, которая вправе расторгнуть Договор в одностороннем порядке путем направления уведомления об отказе от договора, является исключительно ОАО «РЖД».

При этом Договор не может быть расторгнут в одностороннем порядке в случае направления ООО СК «Деликатстрой» уведомления об отказе от договора в адрес ОАО «РЖД», поскольку ООО СК «Деликатстрой», по условиям Договора, не наделено правом на односторонний отказ от договора. Таким образом, в случае направления ООО СК «Деликатстрой» уведомления об одностороннем отказе от договора, положения пункта 11.3 Договора, на которые ссылается в своем постановлении Воркутинский транспортный прокурор, не применимы, и Договор не может быть расторгнут, а следовательно и соответствующие сведения о расторжении договора не могут быть размещены в единой информационной системе в сфере закупок в соответствии с требованиями части 2 статьи 4.1 Закона о закупках.

Также ОАО «РЖД» отмечает, что согласно форме заявки участника закупки, установлены, в том числе, следующие положения о том, что в случае признания участника победителем (в случае принятия решения о заключении договора с участником) победителем, участник обязуется: 1. Придерживаться положений настоящей заявки в течение 120 (ста двадцати) календарных дней (участник вправе указать более длительный срок действия заявки) с даты, установленной как день окончания срока подачи заявок. Заявка будет оставаться обязательной для участника до истечения указанного периода. 2. До заключения договора представить сведения о своих владельцах, включая конечных бенефициаров, с приложением подтверждающих документов. 3. Подписать договор(ы) на условиях настоящей котировочной заявки и на условиях, объявленных в извещении о проведении запроса котировок. 4. Исполнять обязанности, предусмотренные заключенным договором, строго в соответствии с требованиями такого договора.

5. Не вносить в договор изменения, не предусмотренные условиями извещения о проведении запроса котировок». Вышеуказанные условия также отражены в заявке ООО СК «Деликатстрой», соответственно, подавая которую лицо соглашается с условиями закупочной документации и принимает на себя обязательства исполнять обязанности, предусмотренные заключенным Договором, строго в соответствии с требованиями Договора. Кроме того, в соответствии с пунктом 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Кодексом, другими законами или договором.

Согласно пункту 11.1 Договора в него могут быть внесены изменения и дополнения, которые оформляются сторонами дополнительными соглашениями к настоящему Договору. В соответствии с указанным пунктом Договора между Заказчиком и ООО СК «Деликатстрой» заключено дополнительное соглашение № 1871/ЗКТЭ-ДЖВ/20/4/1/4537749 к договору № 1871/ЗКТЭ-ДЖВ/20/4/1 от 04.08.2020 о расторжении договора (далее - Дополнительное соглашение).

Согласно пункту 3 статьи 453 ГК РФ в случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

При этом Дополнительное соглашение подписано со стороны Заказчика 13.10.2021, со стороны ООО СК «Деликатстрой» - 15.10.2021. Согласно пункту 1 статьи 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Таким образом, в соответствии с ГК РФ Договор считается расторгнутым 15.10.2021. В соответствии с требованиями части 2 статьи 4.1 Закона о закупках информация о результатах исполнения договора вносится заказчиками в реестр договоров в Единой информационной системе в сфере закупок в течение десяти дней со дня исполнения, изменения или расторжения договора. В целях соблюдения вышеуказанных требований Заказчиком своевременно, а именно 18.10.2021, размещена в Единой информационной системе в сфере закупок информация и документы о расторжении договора, что подтверждается реестровой записью в журнале событий карточки договора в ЕИС (<https://zakupki.gov.ru/223/contract/public/contract/view/journal.html?id=9523486&view Mode=FULL>).

Таким образом, в действиях заказчика отсутствует нарушения положений Закона о закупках и состав административного правонарушения, ответственность за совершение, которого предусмотрена частью 4 статьи 7.32.3 КоАП.

Должностное лицо административного органа, оценив доказательства по делу и взаимную связь в их совокупности, исходит из следующего. В адрес ОАО «РЖД» ООО СК «Деликатстрой» направлено уведомление о расторжении Договора в связи с невозможностью исполнения взятых обязательств.

При этом текст уведомления содержит ссылки на возможность расторжения Договора по соглашению сторон и возможность ООО СК «Деликатстрой» уведомления Заказчика о прекращении действия Договора не позднее 30.09.2021.

Положениями статьи 310 ГК РФ запрещает в одностороннем порядке отказываться от исполнения обязательств, за исключением случаев, предусмотренных договором. Если иное не вытекает из закона или существа обязательства, односторонний отказ допускается также в случаях, предусмотренных договором. То есть правом на односторонний отказ можно воспользоваться только в следующих случаях: если такое право предусмотрено законом или предусмотрено договором.

Из системного анализа положений ГК РФ следует, что односторонний отказ подрядчика от исполнения договора возможен в случаях, предусмотренных статьями 716-719 ГК РФ. При этом указанное ООО СК «Деликатстрой» основание расторжения в одностороннем порядке Договора нормами гражданского законодательства не предусмотрено.

Кроме того, условиями Договора полномочиями его расторжения в одностороннем порядке ООО СК «Деликатстрой» не наделено.

Таким образом, признать уведомление ООО СК «Деликатстрой» о расторжении Договора соответствующим действующему законодательству не представляется возможным.

Согласно положениям пункта «л» пунктом 2 Правил определено, что включению в реестр договоров подлежит информация о расторжении договора с указанием оснований его расторжения, а также документы, подтверждающее такое расторжение.

Исходя из конкретных обстоятельств дела, должностное лицо административного органа приходит к выводу, что соответствующие сведения о расторжении договора не подлежат размещению в единой информационной системе в сфере закупок в соответствии с требованиями части 2 статьи 4.1 Закона о закупках.

Вместе с тем, должностное лицо административного органа отмечает, что в соответствии с пунктом 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Кодексом, другими законами или договором.

Согласно пункту 11.1 Договора в него могут быть внесены изменения и дополнения, которые оформляются дополнительными соглашениями к Договору. Как установлено в ходе производства по делу в соответствии с указанным пунктом Договора между Заказчиком и ООО СК «Деликатстрой» заключено дополнительное соглашение № 1871/ЗКТЭ-ДЖВ/20/4/1/4537749 к договору № 1871/ЗКТЭ-ДЖВ/20/4/1 от 04.08.2020 о расторжении договора (далее - Дополнительное соглашение).

Исходя из положений пункта 3 статьи 453 ГК РФ в случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора. При этом согласно материалам дела об административном правонарушении Дополнительное соглашение подписано со стороны ООО СК «Деликатстрой» 13.10.2021 в 17:14 (МСК), со стороны ОАО «РЖД» - 15.10.2021 в 14:00 (МСК).

Таким образом, заключение Дополнительного соглашения о расторжении Договора явилось добровольным волеизъявлением сторон, которые достигли согласия по вопросу его расторжения, и не привело к нарушению прав ни одной из сторон Договора.

Согласно размещенной в ЕИС информации сведения и документы о расторжении Договора опубликованы 18.10.2021, то есть в регламентированные сроки, отведенные требованиями Закона о закупках, для размещения соответствующей информации.

При данных конкретных обстоятельствах, должностное лицо административного органа приходит к выводу об отсутствии события административного правонарушения, предусмотренного частью 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 1.6 КоАП РФ лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом. В соответствии с частью 1 статьи 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств, в том числе отсутствие состава административного правонарушения.

В силу пункта 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ производство по делу об административном правонарушении подлежит прекращению в случае отсутствия события административного правонарушения. Таким образом, производство по делу № 077/04/7.32.3-2706/2022 об административном правонарушении в отношении ОАО «РЖД» подлежит прекращению на основании пункта 1 части 1 статьи 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием события административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 4 статьи 7.32.3 КоАП РФ.

Руководствуясь статьями 25.1, 25.15, пунктом 1 части 1 статьи 24.5, статьями 23.66, 29.9 - 29.10 КоАП РФ, ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении в отношении юридического лица - открытого акционерного общества «Российские железные дороги» (ОГРН 1037739877295, ИНН 7708503727, КПП 770801001, дата регистрации: 23.09.2003, место нахождения: г. Москва, Новая Басманная ул., д. 2) прекратить в связи с отсутствием события административного правонарушения.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, в арбитражный суд в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было

обжаловано или опротестовано