

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по делу №077/10/5-6296/2024 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков

23.05.2024 г. Москва

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления)

в составе:

рассмотрев обращение **АО «ЦПЛ»** о включении сведений в отношении **ООО «КОМПЬЮЛАН»** в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Обращение, Реестр),

УСТАНОВИЛА:

АО «ЦПЛ» (далее – Заказчик) представило в Московское УФАС России (далее – Управление) 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 **ООО «КОМПЬЮЛАН»** (далее – Общество, Поставщик) для включения в Реестр.

Комиссия Московского УФАС России в результате осуществления проверки сведений, посредственных АО «ЦПЛ», 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.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ЦПЛ» (далее - Положение).

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.

В соответствии с пунктом 9(1) Правил ведения Реестра, установленных Постановлением № 1211, сведения о недобросовестном поставщике (исполнителе, подрядчике) не включаются в реестр в случае, если в результате проведения проверки, выявлено, что надлежащее исполнение договора оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств, в том числе в связи с 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 отказ поставщика (исполнителя, подрядчика) от исполнения договора по причине введения в отношении заказчика указанных санкций и (или) мер ограничительного характера.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что Заказчиком осуществлена закупка у единственного поставщика на основании п. 2.2.6 Положения, в результате чего между Заказчиком и Обществом был заключен договор на поставку телекоммуникационного

шкафа С3 Solutions С3.RF4202 I I 42U 600x1200, черный, дверь перф. (Договор № ЦПЛ-36Х/24).

Поставщик принял на себя обязательства по поставке телекоммуникационного шкафа С3 Solutions С3.RF4202 I I 42U 600x1200, черный, дверь перф. стоимостью 134 000 руб. 00 коп.

Как пояснил представитель Заказчика, пунктом 3 Спецификации установлен срок поставки Товара: 10 рабочих дней с момента подписания Договора.

Таким образом, регламентированный срок поставки Товара 21.03.2024.

18.03.2024 от Исполнителя поступила информация о неготовности поставить Товар по цене (Приложение № 2), установленной Договором, ввиду чего Заказчиком отозвана заявка на оплату Товара.

Исполнитель 19.03.2024 направил в адрес Покупателя на оплату новый счет № 6101 на сумму 162 000,00 руб., сообщив что цена на Товар изменилась со стороны вендора и поставка по установленной Договором цене не представляется возможной.

Документы в обоснование своей позиции Исполнителем не приложены.

Таким образом, Исполнителем, в нарушение пункта 4.1. Договора и статьи 370 ГК РФ, в одностороннем порядке изменил стоимость Товара.

В регламентированный срок поставка Товара Исполнителем не осуществлена.

Заказчиком в адрес Исполнителя направлена претензия № б/н от 27.03.2024

(далее – Претензия) с требованием устранить допущенные нарушения существенных условий Договора, а именно осуществить поставку Товара по согласованной цене в срок, установленный Договором для ответа на претензию.

Согласно пункту 10.1. Договора срок ответа на претензии составляет 10 (десять) рабочих дней с момента ее получения.

В соответствии с РПО № 12117030037960 Претензия получена Исполнителем 03.04.2024.

Ответ на Претензию в адрес Заказчика в регламентированный срок не поступил.

При этом, по электронной почте от уполномоченного представителя Исполнителя получено сообщение от 28.03.2024 с просьбой «привести в

действие пункт 16.3 Договора».

В соответствии с пунктом 16.3 Договора, в случае однократного нарушения Поставщиком любого из сроков поставки Товара Покупателю, а также в случае нарушения срока допоставки или замены Товара, либо устранения недостатков Товара, Покупатель имеет право в одностороннем внесудебном порядке расторгнуть Договор путем направления письменного уведомления Поставщику за 10 (десять) рабочих дней до предполагаемой даты расторжения.

Ввиду не устранения Исполнителем допущенных нарушений, 17.04.2024 Заказчиком принято решение о расторжении Договора в одностороннем порядке (далее – Решение).

Уведомление о расторжении Договора направлено в адрес поставщика 18.04.2024 посредством почтовой связи заказным письмом с уведомлением.

Уведомление получено Исполнителем 22.04.2024 (РПО № 12117030020160).

Из содержания ст. 523 Гражданского Кодекса Российской Федерации следует, что:

1. 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).

2. Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

-поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

-неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

3. Нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях:

-неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;

-неоднократной невыборки товаров.

4. 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.

Представитель Общества на заседании Комиссии Управления представил сведения и пояснил, что 22.02.2024 посредством взаимодействия по электронной почте, на электронную почту Исполнителя поступил запрос от ведущего системного администратора Покупателя с просьбой предоставить коммерческое предложение на приобретение серверного шкафа. Код товара: 621947. Кол-во 1 штука.

22.02.2024 менеджером Исполнителя в ответном сообщении в адрес Покупателя было направлено коммерческое предложение №240222053 от 22.02.2024, в котором было указаны вид товара, срок поставки - 3 рабочих дня с указанием, что оборудование поставляется после полной предоплаты.

28.02.2024, посредством взаимодействия по электронной почте, от старшего специалиста отдела развития порталов на электронную почту Исполнителя поступил запрос на получение учредительных документов ООО «КОМПЬЮЛАН», для заключения договора на поставку серверного шкафа.

28.02.2024 менеджером Исполнителя в ответном сообщении в адрес Покупателя были направлены запрошенные учредительные документы.

29.02.2024, посредством взаимодействия по электронной почте, от старшего специалиста отдела развития порталов на электронную почту Исполнителя поступил на заполнение и согласование договор на поставку.

29.02.2024 менеджером Исполнителя в ответном сообщении в адрес Покупателя был направлен согласованный и заполненный договор поставки.

05.03.2024, посредством взаимодействия по электронной почте, от старшего специалиста отдела развития порталов на электронную почту Исполнителя поступил согласованный договор, а также просьба выложить его в ЭДО.

05.03.2024, Поставщиком был подписан и направлен Покупателю договор по системе ЭДО.

06.03.2024, посредством взаимодействия по электронной почте, от старшего специалиста отдела развития порталов на электронную почту Исполнителя поступила информация, что договор ЦПЛ-36Х/24 от 06.03.2024 подписан с 2-х сторон, а также запрос выложить счет в ЭДО для оплаты.

06.03.2024 Исполнителем был выложен счет на оплату за номером №240306101 в системе ЭДО ДИАДОК.

Согласно условиям спецификации договора ЦПЛ-36Х/24, Покупатель производит оплату в размере 100% стоимости Товара на основании выставленного счета Поставщика, в течение 7 (семи) рабочих дней с даты заключения Договора.

Таким образом, срок оплаты счета истекал 18.03.2024.

Однако, оплата от Покупателя в указанный срок не поступала (и не производилась до настоящего времени).

18.03.2024 посредством взаимодействия по электронной почте, от старшего специалиста отдела развития порталов на электронную почту Исполнителя поступил запрос о планируемой дате доставке, на который менеджер Исполнителя в ответном сообщении ответил, что оплата по договору не поступала.

19.03.2024 посредством взаимодействия по электронной почте, от ведущего системного администратора Покупателя на электронную почту Исполнителя поступил запрос о дате доставки, на который менеджер Исполнителя в ответном сообщении ответил, что оплата не поступала, цена оборудования выросла (162 000 руб.) и попросил согласовать новую цену поставки.

28.03.2024 посредством взаимодействия по электронной почте, от старшего юрисконсульта отдела сопровождения закупочной деятельности на электронную почту Исполнителя поступила претензия по Договору на основании п. 16.3 Договора и указанием на то, что в адрес Покупателя не направлен надлежащий счет на оплату, однако Исполнителем был выложен счет на оплату за номером №240306101 в системе ЭДО ДИАДОК.

Комиссия Управления отмечает, что согласно п.4.1. Приложения №1 к Договору ЦПЛ-36Х/24 Покупатель производит оплату в размере 100% стоимости Товара на основании выставленного счета Поставщика, в течение 7 (семи) рабочих дней с даты заключения Договора, однако Заказчик нарушил положения Договора, в связи с чем Исполнитель не мог исполнить Договор.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Поставщика, Комиссией Управления установлено, что Поставщиком совершались активные действия, направленные на соблюдение условий Договора, тем самым явно выражая намерение к его исполнению.

Следует отметить, что при рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», 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. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Поставщика направлены на умышленное несоблюдение условий Договора.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение Поставщиком условий Договора, Комиссией Управления не установлены.

Таким образом, 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
Управления

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать ко включению сведения об ООО «КОМПЬЮЛАН» (ИНН:9723033526) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.