

ФАС России

Д-242, ГСП-3, Садовая-Кудринская ул., д. 11, г. Москва, 125993

ОАО «РЖД»

Ольховский пер., д.205,

г. Москва, 105066

ИП Ерёмин Н.В.

пос. Путевой машинной станции-4, д. 3,

кв. 28, г. Одинцово, 143070

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

**по делу №077/10/5-12995/2023 о проверке сведений необходимости
включения в реестр недобросовестных поставщиков**

02.10.2023 г. Москва

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

в составе:

Председательствующего Комиссии Управления

рассмотрев обращение ОАО «РЖД» о включении сведений в отношении
ИП Ерёмин Н.В. в реестр недобросовестных поставщиков (далее –
Обращение, Реестр),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) о включении сведений в отношении ИП Еремин Н.В. (далее — Исполнитель, Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением государственного контракта Заказчика с Исполнителем по результатам открытого аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку инструментов и расходных материалов (Контракт №5462/ОАЭ-ПКБ ЦТ/22/1/1) (далее — Аукцион).

Комиссия Московского УФАС России в результате осуществления проверки сведений, посредственных ОАО «РЖД», 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 «РЖДстрой».

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.

По результатам Аукциона между ОАО «РЖД» и ИП Еремин Н.В. заключен Договор № 5462/ОАЭ-ПКБ ЦТ/22/1/1 от 28.02.2023 на поставку инструментов и расходных материалов (далее – Договор).

Согласно Приложению № 2 к Договору срок поставки Товара Получателю: с момента заключения договора и не позднее 30.06.2023.

Согласно пункту 1.1 Договора в соответствии с Протоколом заседания конкурсной комиссии от «06» февраля 2023г. №5462/ОАЭ-ПКБ ЦТ/22/2 и условиями настоящего Договора Поставщик обязуется поставить, а Покупатель обязуется принять и оплатить инструменты и расходные материалы, именуемые в дальнейшем «Товар».

Согласно п. 1.2 Договора наименование, цена и количество Товара, наименование страны происхождения, технические и функциональные характеристики Товара определяются в Спецификации (Приложение № 1 к настоящему Договору).

02.08.2023 Заказчиком в адрес ИП Еремин Н.В. было направлено претензионное письмо с уведомлением об удержании и о расторжении №исх-8570/ПКБ ЦТ.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что по состоянию на 30.06.2023 не поставлен товар на сумму 701 147,48 руб.

По состоянию на 26.07.2023 от Исполнителя Заказчиком принят товар: на сумму 349 667,90 рублей согласно УПД №ИПЕ-0032 от 05.07.2023; на сумму 40 768,80 руб. согласно УПД №ИПЕ-0033 от 19.07.2023.

Актом проверки качества продукции от 20.07.2023 зафиксировано несоответствие страны происхождения товара в количестве 6 шт. с Договором и данными, указанными в счет-фактуре, а именно щуп сменный стандартный для трёхмерного индикатора в количестве 2 шт. на сумму 5 109,02 рублей, щуп сменный длинный для трёхмерного индикатора в количестве 2 шт. на сумму 8 199,56 рублей, патрон цанговый SK40-ER40-100 2 шт. на сумму 12 622,88 рубля. Согласно пункту 5.9 Договора некачественный и (или) некомплектный товар в счет выполненных договорных обязательств не засчитывается. Руководствуясь пунктом 11.6 Договора Поставщик за свой счет обязан заменить товар в срок до 30 августа 2023 г. на сумму 25 931,46 рубль.

27.07.2023 Исполнитель предоставил замененный товар, часть которого принята, а именно щуп сменный стандартный для трёхмерного индикатора в количестве 2 шт. на сумму 5 109,02 руб., а также щуп сменный длинный для трёхмерного индикатора в количестве 2 шт. на сумму 8 199,56 руб. Однако актом проверки качества продукции повторно зафиксировано несоответствие страны происхождения, а именно на цанговом патроне SK40-ER40-100 нанесена маркировка, указывающая на производителя «Debever» (китайское производство), при этом на упаковке нанесена маркировка производителя «ТехноРеал» с QR кодом, содержащим информацию о российском производстве. Товар в количестве 2 шт. на сумму 12 622,88 рубля не принят ПКБ ЦТ ОАО «РЖД».

По состоянию на 31.07.2023 Исполнителем не поставлены следующие товары на общую сумму 297 402, 20 руб.: центроискатель индикаторный в количестве 1 шт. на сумму 19 931,42 руб.; пластина сменная твердосплавная в количестве 270 шт. на сумму 98 649,90 руб.; пластина режущая сменная твердосплавная прямоугольной формы с двумя кромками и стружколомом в количестве 20 шт. на сумму 84 156,00 руб; пластина режущая сменная твердосплавная прямоугольной формы с двумя кромками и стружколомом в количестве 200 шт. на сумму 82 042,00 руб. цанговый патрон SK40-ER40-100 в количестве 2 шт. на сумму 12 622,88 руб.

На основании п. 11.3 Договора при просрочке поставки Товара Покупатель вправе в одностороннем порядке отказаться от настоящего Договора полностью или частично без возмещения Поставщику каких-либо расходов или убытков, вызванных отказом Покупателя.

Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления представил сведения и пояснил, что Из 722 единиц Исполнителем недопоставлено 5 единиц из которых 1 единица находится на складе ПКБ ЦТ. Исполнителем по данной позиции (патрон цанговый SK40-ER-100) было направлено возражение исх.№ 50/23 от 31.07.2023. Ответа от Заказчика не поступало.

Также представитель Исполнителя пояснил, что «DEBEVER» - российский бренд, созданный в 2014 году в Санкт-Петербурге. Компания специализируется в том числе на изготовлении цанговых патронов.

Компания «Технореал» с 2004 специализируется на поставках современного металлообрабатывающего и деревообрабатывающего оборудования, а также оснастки к нему. «Технореал» является компанией упаковщиком.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Исполнителя, Комиссией Управления установлено, что Исполнителем 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 Исполнителя 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 Исполнителем 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 ФАС России

ЗАКЛЮЧИЛА:

Не рекомендовать включение сведений об ИП Ерёмин Н.В. (ИНН: 503210449401) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.