ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

03.02.2025 № 3968/25

На № _____ от _____

ГУП г. Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен им. В.И. Ленина»

info@mosmetro.ru
torgi@mosmetro.ru
EssertSV2@transport.mos.ru

ООО «ЭТМ»

d@etm-perm.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/10/104-934/2025

о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

29.01.2025 **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:

Н.А. Гришиной - ведущего специалиста - эксперта отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

Е.Е. Жуковой - специалиста - эксперта отдела проверок государственных закупок,

А.А. Белолипецкой - ведущего специалиста - эксперта отдела проверок государственных закупок,

при проведении проверки посредством видеоконференцсвязи в присутствии уполномоченного представителя ГУП г. Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен им. В.И. Ленина»: Ю.В. Демиденко (доверенность №НЮ-17/1721 от 28.12.2024), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «ЭТМ»: Д.В. Торлак (доверенность б/н от 16.01.2025),

рассмотрев обращение ГУП г. Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен им. В.И. Ленина» о включении сведений об ООО «ЭТМ» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок

товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – ГУП г. Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен им. В.И. Ленина» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «ЭТМ» (далее — Исполнитель, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на поставку сетевых кабелей (реестровый №0373200082124000668).

17.10.2024 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт №0373200082124000668 (реестровый №2770203815024001563) на поставку сетевых кабелей (далее — Контракт).

ИКЗ: 242770203815077020100115050010000000

В ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 13.01.2025 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее - Решение) по причине неисполнения Исполнителем существенных условий Контракта.

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных ч. 5 ст. 103 Закона о контрактной системе, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик

(подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с п. 2 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с требованиями ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе 13.01.2025 Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено Заказчиком в единой информационной системе.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается дата размещения Решения Заказчиком в единой информационной системе.

На основании ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления Заказчиком Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из вышеизложенного, на момент проведения заседания Комиссии Управления Решение Заказчика вступило в законную силу и Контракт считается расторгнутым в соответствии с требованиями ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно ст. 1.2 Контракта поставка осуществляется в объеме, установленном в Техническом задании (Приложение №1 к Контракту, являющимся его неотъемлемой частью) (далее Техническое задание), Заказчик обязуется принять товар (ы) и оплатить его (их) в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.

Ст. 3.1-3.3 Контракта предусмотрено, что поставка товара осуществляется Заказчику на условиях и в сроки, установленные Контрактом и Техническим заданием: начало срока поставки – 1 календарных дней с даты заключения Контракта, окончание срока поставки – 40 календарных дней с даты заключения Контракта.

В соответствии со ст. 2.5.1 Технического задания поставка товара осуществляется единовременно в срок и время, согласованные Поставщиком посредством электронной почты с Заказчиком не позднее чем за 3 (три) рабочих дня до даты фактической поставки товара по адресам, в количестве и ассортименте, указанными в Приложении 1 «Перечень объектов закупки», Приложении 2 «Адресный перечень» к Техническому заданию.

Согласно пояснениям представителя Заказчика, Поставщик обращением от 05.11.2024 б/н сообщил Заказчику, что не может поставить кабель с требуемыми характеристиками согласно Техническому заданию в части показателей пожарной опасности (Согласно Техническому заданию требуется кабель с характеристиками огнестойкости нг(А)-FRHF. Поставщик просил согласовать поставку кабеля ZN нг(А)-HF.

Заказчик, рассмотрев обращение, сообщил что в Техническом задании к

Контракту указана характеристика: «Исполнение кабеля в части показателей пожарной опасности», в значении которой прописан буквенный индекс, указывающий на соответствие кабельного изделия требованиям по нераспространению горения нг(А)-FRHF, предлагаемый Поставщиком кабель ParLan SF/UTP Cat5e pe 4x2x0.52 zh имеет индекс - нг(А)-HF, где HF — сокращение от Halogen-free, в переводе означает «безгалогенный». Галогены, особенно хлор и фтор, ядовиты, пары с ними, которые выделяются при горении кабеля, могут привести к сильному отравлению и опасны для жизни.

Поставщику было разъяснено, что основная разница между указанным в Техническом задании индексом и индексом предлагаемого Поставщиком кабеля, заключается в огнестойкости.

Согласно ГОСТ 31565-2012:

- кабельные изделия, не распространяющие горение при групповой прокладке и не выделяющие коррозионно-активных газообразных продуктов при горении и тлении (исполнение - нг(...)(*)-HF);

- преимущественная область применения: для прокладки, с учетом объема горючей нагрузки кабелей, во внутренних электроустановках, а также в зданиях и сооружениях с массовым пребыванием людей, в том числе в многофункциональных высотных зданиях и зданиях-комплексах;

- кабельные изделия огнестойкие, не распространяющие горение при групповой прокладке и не выделяющие коррозионно-активных газообразных продуктов при горении и тлении (исполнение - нг(...)(*)-FRHF); преимущественная область применения: для прокладки, с учетом объема горючей нагрузки кабелей, в системах противопожарной защиты, а также других системах, которые должны сохранять работоспособность в условиях пожара.

Таким образом, у кабеля с индексом - нг(А)-HF отсутствуют параметры огнестойкости, а область применения и функционал имеют кардинально разный характер, тем самым предлагаемый Поставщиком кабель не соответствует требованиям Технического задания, основанным на потребности функциональных Заказчиков и исключает возможность заключения дополнительного соглашения. Дополнительно сообщено Поставщику, что в соответствии с нормативными требованиями Российской Федерации в системах противопожарной защиты и эвакуации (ОПС, СОУЭ) необходимо использовать огнестойкие кабели, которые продолжают работать в чрезвычайных ситуациях в течение времени, необходимого для эвакуации людей в безопасную зону. (Письмо от 29.11.2024 №УД-25-57986/24).

Поставщик письмом от 02.12.2024 б/н просил согласовать поставку кабеля Techno LAN F/UPT Cat 5e ZH нг(А)- FRHF 4x2x0,52 в кол-ве 40360 м. производителя АО «СПКБ Техно».

Заказчик письмом от 18.12.2024 №УД-25-63678/24 сообщил, что указанный выше кабель не соответствует требованию в части значения характеристики «Экран», указанного в Приложении №1 и №2 Технического задания. Требуемое значение согласно Техническому заданию: «Экран в виде оплетки из медных

луженых проволок поверх ламинированной алюминиевой фольги», а в представленном Поставщиком кабеле указано значение характеристики «Экран»: «Алюмолавсановая лента с контактным проводником», в котором отсутствует содержание оплетки из медных луженых проволок. Таким образом, конструкция кабеля, представленного Поставщиком не содержит дополнительный дренажный провод из луженой меди, который служит направляющей системой, устойчивой к воздействию электромагнитного излучения. А так же Поставщику сообщено о необходимости исполнения условии Контракта и осуществлении поставки товара в соответствии с техническим и функциональным характеристикам, указанным в Техническом задании.

В связи с истечением сроков поставки товара по Контракту, Заказчиком выставлена претензия №1 от 17.12.2024 №УД-18-47543/24 о взыскании пени в размере 3 795,66 руб. Неустойка оплачена Поставщиком в добровольном порядке платежным поручением от 26.12.2024 №634.

18.12.2024 №УД-18-47760/24 Заказчик направил в адрес Поставщика требование об исполнении Контракта.

Письмом от 28.12.2024 Поставщик предложил к поставке кабель Спецлан FTR-5нг (А)-FRHF либо расторгнуть Контракт по соглашению сторон в связи с непредвиденными обстоятельствами. Поскольку указанный кабель вновь не соответствовал требованиям Технического задания,

Таким образом, ввиду того, что Поставщик не исполняет взятые на себя обязательства по контракту надлежащим образом, Заказчик, руководствуясь ст. 8 Контракта, принял Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления пояснил, что Поставщиком неоднократно направлялись в адрес Заказчика письма с просьбой согласования кабеля необходимого к поставке по условиям Контракта. Поставщиком для исполнения взятых на себя обязательств предлагались к согласованию различные виды товаров, однако в силу технических характеристик, они не были пригодны к поставке согласно условиям Контракта и Технического –задания.

В свою очередь, Подрядчик направил письмо от 23.01.25, в котором предлагает на согласование совершенно новый кабель (ParLan ARM F/UTP Cat5e ZH нг(А)-FRHF 4х2х0,52.), и указывает, что он должен полностью соответствовать техническим требования Технического задания.

Всесторонне исследовав все обстоятельства дела и представленные документы, заслушав представителей Заказчика и Подрядчика, Комиссия Управления пришла к выводу о том, что со стороны Подрядчика предпринимались все необходимые действия для исполнения обязательств по Контракту, а включение Исполнителя в реестр недобросовестных поставщиков повлечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах и является санкцией, несоразмерной характеру совершенного участником деяния.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об

организации в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Кроме того, Комиссией Управления установлено, что согласно сведениям из Единой информационной системы Поставщиком заключено и исполнено 507 государственных контрактов. Таким образом, заключение аналогичных контрактов в предшествующие периоды и их надлежащее исполнение свидетельствует об отсутствии оснований для включения информации об участнике в реестр недобросовестных поставщиков. При этом исполненные контракты свидетельствуют о систематической направленности на надлежащее исполнение контракта, данная позиция поддержана определением Верховного Суда Российской Федерации от 16.10.2023 по делу №А40-47485/2022.

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 ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе, в реестр включается, в том числе информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 года №13-П, от 21.11.2002 года №15-П). Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

Признаки недобросовестности (такие как злоупотребление и умышленность) в поведении Исполнителя отсутствуют, а потому включение его в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, а в данном случае, будет является несоответствующим

фактическим обстоятельствам и нормам действующего законодательства РФ. С учетом вышеизложенного считаем, что Поставщик не допустил нарушений норм действующего законодательства РФ и существенного нарушения положений Контракта (с позиции умышленности, халатности), и соответственно не является недобросовестным поставщиком по смыслу ст. 104 Закона о контрактной системе.

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 Контракта, Комиссией Управления не установлены.

Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

Отказать ГУП г. Москвы «Московский ордена Ленина и ордена Трудового Красного Знамени метрополитен им. В.И. Ленина» во включении сведений в отношении ООО «ЭТМ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24 АПК Российской Федерации.

Председательствующий Комиссии Управления:

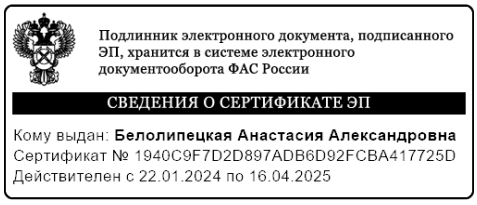


Н.А. Гришина

Члены Комиссии Управления:



Е.Е. Жукова



А.А. Белолипецкая

Исп.Жукова Е.Е.

2025-4672