

Дело № 24РНП-2023

029/10/5-949/2023

Заказчик:

АО "ПО "Севмаш"

164500, Архангельская область,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе, д. 58

E-mail: smp@sevmash.ru,

tppl@sevmash.ru

Участник закупки:

Индивидуальный предприниматель Узбекова Анастасия Владимировна

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

11 октября 2023 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 №ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по рассмотрению обращений, поданных в порядке, предусмотренном частью 3 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия Архангельского УФАС России), в составе:

Председатель - Цакулов Ю.Г.	Руководитель Управления;
Член комиссии Вознесенская Н.В.	Главный специалист - эксперт отдела контроля закупок;
Член комиссии - Пахатина Ю.В.	Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании части 3 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках») и постановления 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»,

В присутствии представителей от:

Заказчика: Никоновой С.С. (доверенность от 21.12.2022 № 8), Чирцовой А.В. (доверенность от 10.01.2023 № 154).

Участника закупки: Новгородова В.М. (доверенность от 10.10.2023).

УСТАНОВИЛА:

02 октября 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и осуществления полномочий по ведению реестра недобросовестных поставщиков, поступило обращение АО "ПО Севмаш" (далее – Заказчик) о включении сведений об ИП Узбекиковой Анастасии Владимировне (ИНН 290218320700) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика договор от 01.08.2023 № 9218/61926 на поставку рыбы и морепродуктов, заключенный с ИП Узбекиковой Анастасией Владимировной, расторгнут в связи с принятием Заказчиком решения о расторжении договора в одностороннем порядке.

Комиссия Архангельского УФАС России согласно Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и постановления 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» рассмотрела обращение о включении сведений об ИП Узбекиковой Анастасии Владимировне в Реестр недобросовестных поставщиков с учетом следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 2 ФЗ «О закупках» при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, 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 указанного Федерального закона правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

В соответствии с вышеуказанными нормами ФЗ «О закупках» в АО «ПО «Севмаш» принято Положение о закупках товаров, работ, услуг АО «ПО «Севмаш», утвержденное решением Совета директоров Протоколом № СД-50/2018 от 29.12.2018 (далее – Положение о закупках).

Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность и содержит требования к закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ПО «Севмаш», в том числе порядок подготовки и проведения закупки (включая способы закупки) и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, иные связанные с обеспечением закупки положения.

Детальный порядок проведения и оформления различных закупочных процедур определяется Порядком проведения закупочных процедур (далее – Порядок закупки) (Приложение В).

01.08.2023 по результатам проведения электронного аукциона (извещение АСТ ГОЗ № 230574800287) между Заказчиком и ИП Узбековой Анастасией Владимировной (далее – Поставщик), заключен договор № 9218/61926 на поставку рыбы свежемороженой, соленой, копченой на сумму 5 849 651,76 рублей (далее – Договор).

В соответствии с пунктом 1.2 Договора Количество, комплектность, ассортимент, цена, сроки поставки Товара, документ(-ы), определяющий(-е) качество Товара, указаны в Спецификации, являющей неотъемлемой частью настоящего договора (приложение №1)

Согласно Приложению №1 «Спецификация» к Договору периодичность поставок (по предварительной заявке) установлена по каждой из 17 позиций – по требованию. Товар поставляется Поставщиком отдельными партиями на склад Покупателя, расположенный по адресу: г. Северодвинск, ул. Советская д. 27б, в размере текущей потребности согласно заявкам Покупателя, в течение двух рабочих дней с момента поступления заявки. Поставка и разгрузка товара осуществляется силами Поставщика. Поставщик считается исполнившим свои обязанности по передаче товара с момента подписания уполномоченными представителями сторон товарной накладной. Поставка товара осуществляется в период с даты заключения договора в течение 12 месяцев.

03.08.2023 Поставщиком в адрес Заказчика направлено уведомление об увеличении цен на товар, вследствие чего исполнение Договора на предусмотренных им условиях стало для Поставщика убыточным, предложил Заказчику увеличить цену единицы товара либо расторгнуть Договор по соглашению сторон. Приложена спецификация с измененными ценами цену единицы товара по 17 позициям.

Заказчиком в адрес Поставщика были направлены заявки на поставку товара по Договору от 11.08.2023 № 92.18/822, от 23.08.2023 № 92.36.02/851.

Заказчик в адрес Поставщика направлял Претензии от 18.08.2023 № 92.18/840, от 24.08.2023 № 92.18/858 с требованиями исполнить обязательства по поставке продукции по Договору.

09.08.2023 Поставщиком осуществлена единственная поставка (кальмар, треска, крабовые палочки), что подтверждается счет-фактурой от 09.08.2023 № 2086.

Продукция по остальным заявкам Заказчика не поставлена.

20.09.2023 Заказчик принял решение об отказе от Договора в одностороннем порядке в связи с тем, что товар не поставлен.

05.10.2023 Поставщиком в адрес Заказчика направлена претензия от отмене решения об отказе от исполнения Договора в связи с не согласием с данным решением.

Пунктом 1 статьи 450.1 Гражданского Кодекса РФ установлено, что договор прекращается с момента получения уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора), если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Согласно информации с сайта «Почты России» решение от 25.07.2023 об отказе от договора в одностороннем порядке (отправление с почтовым идентификатором 80098688538959) было получено Поставщиком 25.09.2023.

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 25.09.2023.

Частью 3 статьи 5 ФЗ «О закупках» определено, что перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

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» утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков».

В пункте 4 Правил указано, что в случае расторжения договора 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 поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора заказчик не позднее 10 рабочих дней со дня расторжения договора направляет в уполномоченный орган:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 8 перечня, а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию решения суда о расторжении договора.

Информация, предусмотренная пунктом 4 Правил направлена Заказчиком в адрес

Архангельского УФАС России – 29.09.2023.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель ИП Узбекиевой А.В. пояснил, что с момента подачи заявки на аукцион (08.06.2023) до заключения Договора (01.08.2023) цены на продукцию увеличились. Закупочная цена товара для Поставщика стала превышать отпускную цену Заказчику, вследствие чего исполнение Договора на предусмотренных им условиях стало для Поставщика убыточным. Так, до заключения Договора (март 2023) цена на тушку Кальмара была 237 руб./кг, на треску - 205,5 руб./кг. После заключения Договора (09.08.2023) на тушку Кальмара стала 286,91 руб./кг, на треску - 282,45 руб./кг. Поставщик сообщал Заказчику о невозможности исполнения Договора на предусмотренных им условиях, предлагал заключить дополнительное соглашение об увеличении цены единицы товара, однако Заказчик отказался от предложения Поставщика. Поставщиком подано исковое заявление о признании недействительным решения об отказе от исполнения Договора.

Представитель Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России сообщил, что АО «ПО «Севмаш» закупает сейчас аналогичную продукцию (рыбу, морепродукты) у другого поставщика по ценам ниже, чем у ИП Узбекиевой А.В. В подтверждение представлен договор от 28.09.2023 № 9385/64172, заключенный с ИП Водомеровым В.В.

На основании части 2 статьи 5 ФЗ «О закупках» в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения:

- об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров,
- о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда,
- 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.

Исходя из сложившейся судебной практики обжалования решений антимонопольных органов о включении участников закупки в реестр недобросовестных поставщиков, следует, что на практике реестр недобросовестных поставщиков используется как правовой инструмент защиты заказчиков от потенциально недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям закупочной документации заказчиков, приведших к

невозможности заключения договора с этим лицом и нарушающих права заказчика относительно лучших условий исполнения договора, связанных с эффективным использованием средств Заказчика и, как следствие, нарушением публичных интересов в этих правоотношениях.

С учетом изложенного, контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или не включении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ИП Узбековой А.В. недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Рост рыночных цен стороны могли предвидеть, при заключении договора, к тому же изменение рыночных цен в сторону увеличений является естественным следствием экономических процессов.

Экономический кризис, инфляция, девальвация рубля, изменение размера страховых, налоговых и иных обязательных взносов, повышение цен контрагентов на предоставляемые услуги и товар, которые необходимы предпринимателю для надлежащего исполнения обязательств по договору, заключенному по результатам публичных процедур, относится к рискам предпринимательской деятельности, следовательно, повышение стоимости материалов не относятся к обстоятельствам непреодолимой силы, если условиями договора (контракта) прямо не предусмотрено иное.

Доказательств возникновения у ИП Узбековой А.В. каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Уклонение от исполнения договора может выражаться, как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания (определение Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489).

Действуя в рамках исполнения договора, Поставщик должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию собственных средств Заказчика, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

Учитывая рискованный характер предпринимательской деятельности, принимая решение об участии в закупочной процедуре и подавая соответствующую заявку, участник закупки несёт риск наступления неблагоприятных для него последствий, связанных с конъюнктурой рынка. При этом участие в закупках с направленностью на получение прибыли, не гарантирует её получение.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах

дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия ИП Узбекиковой А.В. можно квалифицировать как недобросовестное поведение при исполнении договора, выразившееся в невыполнении своих обязательств.

Учитывая изложенное, а также что Заказчиком в одностороннем порядке расторгнут договор ввиду существенного нарушения контрагентом обязательств по договору, а также, что Заказчик является лицом, в отношении которого недружественными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, что подтверждается общедоступной информацией, Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о наличии правовых оснований для включения сведений в отношении Поставщика в Реестр.

Таким образом, сведения в отношении ИП Узбекиковой Анастасии Владимировны подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь статьей 5 ФЗ «О закупках», Правилами ведения реестра, утвержденными 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», пунктом 2.1 Приказа Федеральной антимонопольной службы «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.03.2023 № 164/13, а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Архангельского УФАС России,

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. Направить в Федеральную антимонопольную службу сведения, представленные Заказчиком – АО "ПО "Севмаш", в отношении Индивидуального предпринимателя Узбекиковой Анастасии Владимировны (ИНН 290218320700) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с принятием Заказчиком решения о расторжении в одностороннем порядке договора от 01.08.2023 № 9218/61926 на поставку рыбы и морепродуктов.

2. Датой включения сведений в отношении Индивидуального предпринимателя Узбекиковой Анастасии Владимировны в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

Соответствующий пункт Приказа Федеральной антимонопольной службы может быть обжалован заинтересованным лицом в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством.

Председатель комиссии Ю.Г. Цакулов

Члены комиссии Н.В. Вознесенская

Ю.В. Пахатина