

**Дело № 7РНП-2021**

**029/10/5-1346/2021**

Заказчик:

**АО "Производственное объединение "Северное машиностроительное предприятие"**

164500, Архангельская обл., г. Северодвинск, ш. Архангельское, д. 58

E-mail: smp@sevmash.ru,

torgi5@sevmash.ru

**Оператор электронной площадки:**

**ООО «АСТ ГОЗ»**

117393, г.Москва, ул.Профсоюзная, д.78, стр.1

E-mail: info@astgoz.ru

**Участник закупки:**

**ИП**

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**10 января 2022 года г. Архангельск**

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 -	Малышева О.С.	Врио заместителя руководителя Управления - начальника отдела контроля закупок,
Член комиссии	Вознесенская Н.В.	Главный специалист - эксперт отдела контроля закупок;
Член комиссии	Поддубная Ю.А.	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» 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: Сысоевой М.В. (Доверенность от 21.12.2021 №19);

Участника закупки: Архипова М.А. (паспорт гражданина РФ);

## **УСТАНОВИЛА:**

30 декабря 2021 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 "Производственное объединение "Северное машиностроительное предприятие" (далее – Заказчик) о включении сведений об ИП в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, участник запроса котировок на право заключения договора на поставку мяса (извещение № 32110815701) уклонился от заключения договора.

*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 Архипове Максиме Алексеевиче 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.

На основании статьи 2 названного Федерального закона, в акционерном обществе принято Положение о закупке 67-001, одобренное Советом директоров АО «ПО «Севмаш» (протокол от 29.12.2018 № СД-50/2018) (далее – Положение о закупке).

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).

15.11.2021 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС), размещено извещение № 32110815701 о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключения договора на поставку мяса (далее – Извещение).

Оператор электронной площадки – ООО «АСТ ГОЗ».

Начальная (максимальная) цена договора: 3 749 900,00 руб.

В соответствии с протоколом заседания закупочной комиссии от 13.12.2021 № 9218/21235/4428 (дата проведения заседания закупочной комиссии 03.12.2021) на участие в запросе котировок была подана 1 заявка участника закупки ИП (заявка №55854) Пунктами 2 и 3 протокола заседания закупочной комиссии от 13.12.2021 № 9218/21235/4428 определено, что заявка участника №55854 признана соответствующей требованиям Извещения и договор заключается с ИП . с суммой договора 3 735 880,00 рублей. Протокол размещен в ЕИС 14.12.2021.

Пунктом 8.11.10 Положения о закупках установлено, что договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в ЕИС (АСТ ГОЗ - для заказчиков II группы) итогового протокола, составленного по результатам конкурентной закупки. В случае необходимости одобрения органом управления заказчика в соответствии с законодательством Российской Федерации заключения договора или в случае обжалования в антимонопольном органе действий (бездействия) заказчика, ЗК, оператора АСТ ГОЗ договор должен быть заключен не позднее чем через 5 (пять) дней с даты указанного одобрения или с даты вынесения решения антимонопольного органа по результатам обжалования действий (бездействия) заказчика, ЗК, оператора АСТ ГОЗ.

17.12.2021 от ИП на электронную почту [torgi5@sevmash.ru](mailto:torgi5@sevmash.ru) поступило письмо от 17.12.2021 № б/н об отказе от заключения договора.

Пунктом 8.11.5 Положения о закупках установлено, что в случае, если участник закупки, с которым принято решение заключить договор, не представил Заказчику в срок, установленный закупочной документацией, подписанный им договор, либо не представил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой победитель процедуры признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно протоколу заседания закупочной комиссии от 24.12.2021 №9218/21235/4737 дата проведения заседания закупочной комиссии 21.12.2021) решением закупочной комиссии Заказчика ИП признан уклонившимся от заключения договора по причине отказа от заключения договора (письмо от 17.12.2021). Протокол размещен в ЕИС 27.12.2021.

В ходе заседания Комиссии Архангельского УФАС России ИП пояснил, что отказ от подписания контракта, связано с тем, что Поставщик, приняв участие в закупке, не учел активное распространением африканской чумы свиней и прогнозируемое повышение цен на охлажденное мясо (возможное повышение до 70%), вследствие чего, осуществить поставку товара не представлялось возможным. Обстоятельства изменились существенно, и поставщик не мог это предвидеть. Заключение договора влекло для поставщика значительный материальный ущерб, что он в значительной степени лишился того, на что был вправе рассчитывать при

заключении договора.

Представитель Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России пояснила, что пунктом 3.9.14 Извещения предусмотрено проведение преддоговорных переговоров, направленных на снижение цены за единицу приобретаемой продукции (при условии сохранения количества закупаемой продукции) либо уточнение условий договора, которые не были зафиксированы в проекте договора, документации о закупке и предложении победителя процедуры (или единственного участника, с которым принято решение заключить договор). 10.12.2021 от ИП поступило письмо об отсутствии возможности уменьшить стоимость договора, цена предложения осталась прежней – 3 735 880,00 руб. Кроме того, в разделе 9 договора предусмотрено разрешение вопросов при возникновении обстоятельств непреодолимой силы при исполнении договора.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что срок исполнения контракта: с момента заключения контракта и по 30 ноября 2022 года. Согласно техническому заданию осуществляется поставка как охлажденного, так и замороженного мяса: птицы, говядины и свинины. Цены на различные категории мяса нестабильны, так в течении 2021 года происходил рост цен из-за эпидемиологической ситуации, из-за роста цен на корм, из-за инфляции.

Не может быть признан обоснованным для целей оценки добросовестности участника закупки при неподписании договора довод ИП. о том, что прогнозируется повышение цен на охлажденное мясо, и заключение договора по цене закупки для Индивидуального предпринимателя представляется экономически убыточным. Событие по повышению цен, на которое ссылается Индивидуальный предприниматель, еще не произошло.

Согласно части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнение работ или оказание услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законном порядке.

Таким образом, перед участием в закупке заинтересованное лицо обязано изучить всю конкурсную документацию, а также рассчитать и оценить целесообразность участия в конкретной закупочной процедуре с учетом своих экономических целей.

При этом ИП полагая обоснованными свои доводы об убыточности заключения договора на условиях закупки, не принимает во внимание необходимость соблюдения также прав заказчика на заключение договора на условиях закупки, и срока исполнения контракта.

Сроки проведения закупочной процедуры указаны в извещении о закупке и соответствовали требованиям Положения о закупке.

Участник закупки изучил извещение заказчика о закупке мяса, принял установленные в нем требования и условия и согласен был осуществить поставку продукции в соответствии с требованиями, установленными извещением, на условиях проекта договора, размещенного в составе Извещения.

Иными словами, подавая заявку на участие в запросе котировок, ИП понимал

необходимость заключить договор и исполнить его в случае, если он будет выбран победителем запроса котировок, было ознакомлен с условиями договора и знал о необходимости его заключения в установленные документацией сроки.

В силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что ненадлежащее 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.

В соответствии с позицией ВАС РФ, изложенной в Постановлении Президиума от 13.04.2010 № 1074/10 по делу № А40-90259/08-28-767, изменение обстоятельств признается существенным, если участники сделки в момент ее заключения не могли разумно предвидеть наступление соответствующего изменения. Инфляционные процессы не относятся к числу обстоятельств, возникновение которых нельзя предвидеть. Стороны, вступая в договорные отношения, должны были прогнозировать экономическую ситуацию, в связи с чем не могли исключать вероятность роста цен в период исполнения сделки.

Участником закупки не представлено в материалы дела документов, подтверждающих возникновение каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему в установленном порядке подписать проект договора.

Колебание цен, не может быть признано в качестве обстоятельства непреодолимой силы, создающего объективную невозможность подписания контракта.

Уклонение от заключения 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.

Действуя в рамках заключения договора, участник закупки 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 должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от заключения контракта в дальнейшем.

На основании части 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Частью 3 статьи 5 Закона 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 направления сведений), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков».

Согласно части 2 Правил направления сведений в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган сведения о лице, которое уклонилось от заключения договора или с которым договор по решению суда расторгнут в связи с существенным нарушением им условий договора.

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 контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям закупочной документации заказчиков, приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом и нарушающих права заказчика относительно лучших условий исполнения контракта, связанных с эффективным использованием бюджетных средств и, как следствие, нарушением публичных интересов в этих правоотношениях.

С учетом изложенного, контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении 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 Общества 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.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия Индивидуального предпринимателя можно квалифицировать как недобросовестное поведение при заключении договора, выразившееся в уклонении от заключения контракта.

**Таким образом, сведения в отношении Индивидуального предпринимателя подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.**

Руководствуясь статьей 5 Закона 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», а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Архангельского УФАС России,

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

1. Направить в Федеральную антимонопольную службу сведения, представленные

Заказчиком - АО "Производственное объединение "Северное машиностроительное предприятие" в отношении Индивидуального предпринимателя в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с уклонением от заключения договора на поставку мяса(извещение № 32110815701).

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

*Примечание: Заключение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.*

Председатель комиссии О.С. Малышева  
Члены комиссии Н.В. Вознесенская  
Ю.А. Поддубная