

**Дело № 2РНП-2023**

**029/10/5-63/2023**

Заказчик:

**АО "ПО Севмаш"**

164500, Архангельская область,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе, д. 58

E-mail: smp@sevmash.ru,

bzr@sevmash.ru

**Участник закупки:**

**Общество с ограниченной ответственностью**

**«ИЦ «АРТ»**

195196, г. Санкт-Петербург, ул. Талминская, дом 7, лит. А, пом. 2-Н

E-mail: office@ic-art.ru

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**09 февраля 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 -	Малышева О.С.	Заместитель руководителя Управления;
Член комиссии	Вознесенская Н.В.	Главный специалист - эксперт отдела контроля закупок;
Член комиссии	Романова Д.С.	Ведущий 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:** Коноваловой М.С. (Доверенность от 21.12.2022 № 21), Чирцовой А.В. (Доверенность от 10.01.2023 № 154).

Участника закупки: генерального директора Зобова И.Б. (решение от 20.10.2022), Граве И.В. (Доверенность от 01.11.2020), Клименко П.А. (Доверенность от 17.08.2018 № 78 АБ 5324968).

## **УСТАНОВИЛА:**

02 февраля 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 ООО «ИЦ «АРТ» (ИНН 7806272891) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика договор от 22.11.2021 №3903/55355 на поставку преобразователей VACON с комплектом программного обеспечения, заключенный с ООО «ИЦ «АРТ», 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 о ООО «ИЦ «АРТ» 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).

22.11.2021 между Заказчиком и ООО «ИЦ «АРТ» (далее – Поставщик, Общество), заключен договор № 3903/55355 на поставку преобразователей VACON с комплектом программного обеспечения на сумму 27 462,00 евро (далее – Договор).

Согласно пункту 4.1 Договора поставка товара осуществляется на условиях, указанных в Спецификации № 1 (приложение № I к договору).

09.12.2021 Заказчиком перечислен аванс Поставщику (платежное получение № 194395).

В Спецификации № 1 к Договору указано, что срок поставки: 9 (девять) недель с даты оплаты аванса покупателем, то есть до 10.02.2022 включительно.

Из Спецификации № 1 к Договору следует, что к поставке подлежало 2 товара – «преобразователь VACON с комплектом программного обеспечения» на 5 330,40 евро и 18 021,60 евро.

14.02.2022 Заказчик в адрес Поставщика направил уведомление о нарушении договора (письмо № 39.03./1074), в котором указал, что оборудование не поставлено, и с просьбой исполнить обязательства по Договору в части поставки товара в течение 10 рабочих дней с даты получения данного уведомления.

Письмами № 26 ИЦ/22 от 14.02.2022, № 30/ ИЦ22 от 01.03.2022, № 56/ИЦ22 от 15.04.2022 Поставщик проинформировал Заказчика о том, что глобальное сокращение производства полупроводников на мировом рынке повлияло на производителей силовой электроники и привело к увеличению сроков изготовления оборудования и задержке поставки по Договору (письма ООО «Данфосс» № 140222-386 от 14.02.2022, № б/н от 28.02.2022).

При этом из письма ООО «Данфосс» № 140222-386 от 14.02.2022 следует, что 17.12.2021 Поставщиком сделан заказ на завод производителя ООО «Данфосс».

Письмами № 56/ИЦ22 от 15.04.2022 и № 58/ИЦ от 22.04.2022 Поставщик проинформировал Заказчика о возникновении независимых обстоятельств, влекущих невозможность его исполнения без изменения условий, в связи с введением политических и экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации (письма ООО «Данфосс» № б/н от 28.02.2022, № 310322-54 от 31.03.2022)

Заказчиком в адрес Поставщика направлялись претензии и запросы даты поставки (письма от 01.04.2022 № 80.328/782, от 05.04.2022 № 39.03/2689, от 20.04.2022 № 39.03/3058

21.06.2022 Поставщиком произведена частичная поставка товара стоимостью 5 330,40 евро.

Письмом № 175/ИЦ22 от 11.08.2022 Поставщик проинформировал Заказчика о

предпринимаемых действиях для исполнения обязательств по Договору.

Согласно письмам № 203/ИЦ22 от 09.09.2022, № 213/ИЦ22 от 26.09.2022 у Поставщика есть возможность поставить преобразователь частоты VACON NXP05905A0N0SSAA1A2B1B4C2+FL26+DLRU по схеме параллельного импорта на основании Дополнительного соглашения на следующих условиях: - стоимость – ПЧ NXP05905A0N0SSAA1A2B1B4C2+FL26+DLRU - 2 308 826,33 рублей, срок поставки – 36 недель с даты 100% предоплаты.

Заказчик не согласовал Поставщику возможность поставки преобразователя частоты VACON NXP05905A0N0SSAA1A2B1B4C2+FL26+DLRU по схеме параллельного импорта на предлагаемых Поставщиком условиях (письмо от 19.09.2022 № 39.03./6988).

21.10.2022 в адрес Поставщика было направлено уведомление о нарушении договора (письмо № 39.03./7894), в котором указано, что оборудование не поставлено, и просьба исполнить обязательства по Договору в части поставки товара в течении 10 рабочих дней с даты получения данного уведомления.

09.11.2022 Заказчик направил Претензию (письмо № 80.324/2184) с требованием исполнить обязательства по Договору в части поставки товара.

Товар на сумму 18 021,60 евро Поставщиком не был поставлен.

20.12.2022 Заказчик принял решение об отказе от договора в одностороннем порядке.

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 отправление с почтовым идентификатором 80098279505223, а также уведомлению о вручении решение от 20.12.2022 об отказе от договора в одностороннем порядке было получено Поставщиком 27.12.2022.

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 27.12.2022.

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 – 01.02.2023, то есть с нарушением срока, установленного пунктом 4 Правил.

В заседании комиссии Архангельского УФАС России представитель ООО «ИЦ «АРТ» пояснил, что невыполнение работ по Договору связано с глобальным сокращением производства полупроводников на мировом рынке, что повлияло на производителей силовой электроники и привело к увеличению сроков изготовления оборудования, о чём АО «ПО «СЕВМАШ» было проинформировано, а также с введением политических и экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации (пятый пакет санкций ЕС в марте 2022 года). Общество предлагало Заказчику осуществить поставку второго товара по схеме параллельного импорта, однако данное предложение не было согласовано Заказчиком. В связи с отсутствием иных способов поставки оборудования 02.11.2022 Поставщиком принято вернуть Заказчику неизрасходованный аванс.

На основании части 2 статьи 5 ФЗ «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.

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).

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.

Частью 3 статьи 17 и частью 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации закреплено конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности, предполагающее в качестве общего правила дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ООО «ИЦ «АРТ» 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.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу, что в рассматриваемом случае надлежащее исполнение обязательств оказалось невозможным вследствие введения политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, действия ООО «ИЦ «АРТ» нельзя квалифицировать как недобросовестное поведение при исполнении Договора.

**Таким образом, сведения в отношении ООО «ИЦ «АРТ» включению в реестр недобросовестных поставщиков не подлежат.**

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», а также на основании имеющихся документов и сведений, Комиссия Архангельского УФАС России,

**ЗАКЛЮЧИЛА:**

1. Основания для включения сведений об ООО «ИЦ «АРТ» (ИНН 7806272891) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный ФЗ «О закупках», отсутствуют.

2. Признать заказчика - АО "ПО Севмаш", нарушившим требования пункта 4 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211.

Председатель комиссии О.С. Малышева

Члены комиссии Н.В. Вознесенская

Д.С. Романова