

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**по делу №077/10/5-2220/2024 о проверке сведений необходимости включения**

**в реестр недобросовестных поставщиков**

**27.02.2024 г. Москва**

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

рассмотрев обращение **АО «ФПК»** о включении сведений в отношении **ООО «Апекс Холдинг»** в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Обращение, Реестр),

### **УСТАНОВИЛА:**

АО «ФПК» (далее – Заказчик) представило в Московское УФАС России (далее – Управление) в соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), 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» (далее – Постановление № 1211) сведения в отношении ООО «Апекс Холдинг» (далее – Общество) для включения в Реестр (закупка № 5160/ОАЭ-АО «ФПК»/2023, Контракт №2023.248559 от 18.12.2023).

Комиссия Московского УФАС России в результате осуществления проверки сведений, представленных АО «ФПК», установила следующее.

Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в ч. 2 ст. 1 Закона о закупках.

Согласно ч. 1 ст. 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 ч. 3 ст. 2 Закона о закупках

правовыми актами, регламентирующими правила закупки.

Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд АО «ФПК».

Согласно ч. 2 ст. 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.

18.12.2023 между Заказчиком и ООО «Апекс Холдинг» (далее — Исполнитель) заключен договор по результатам аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку источников бесперебойного питания для нужд АО «ФПК (контракт №2023.248559 от

18.12.2023).

Согласно п. 2.5 к Договора срок поставки Товара: с даты заключения Договора и не позднее 29 декабря 2023 года.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика представил сведения и пояснил, что Исполнитель не выполнил обязательства по Договору.

Письмом от 18.01.2024 № АХ-18/01-24 ООО «Апекс Холдинг» сообщает, что оборудование, имеющее одновременно два порта RJ45 и указанные в техническом задании, масса-габаритные характеристики не существуют в реестре промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации и предлагает оборудование с другими характеристиками, которые значительно отличаются от указанных в техническом задании.

Все требования к товару, а также условие о том, что поставляемый товар должен быть включен не менее чем в один из нижеуказанных реестров:

- в реестр промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации;
- в единый реестр российской радиоэлектронной продукции;
- в евразийский реестр промышленных товаров государств – членов Евразийского экономического союза;

были включены в техническое задание (приложение № 1.1 к аукционной документации).

ООО «Апекс Холдинг» в своем техническом предложении (в рамках первой части своей заявки) обязался поставить товар, предусмотренный техническим предложением.

Договор по итогам аукциона также был подписан ООО «Апекс Холдинг» без разногласий со стороны последнего.

АО «ФПК» направило ООО «Апекс Холдинг» уведомление об одностороннем расторжении Договора в соответствии с пунктом 12.3.2 Договора в связи с тем, что предложенное к поставке оборудование не соответствует техническим требованиям, указанным в приложении № 3 к Договору (письмо от 29.01.2024 г. № ИСХ-111/ФПК).

Согласно представленным Заказчиком к материалам дела документам и пояснениям 29.01.2024 Заказчик принял Решение.

29.01.2024 Заказчик направил Решение в адрес Исполнителя посредством электронной почты. В этот же день решение Заказчика было получено Исполнителем.

В свою очередь на заседании Комиссии Управления представитель Исполнителя пояснил, что предложенным к поставке товаром в соответствии с заявкой Исполнителя на участие в указанном аукционе, как и предметом Договора является источник бесперебойного питания «Бастион» (SKAT-UPS 800/400) (далее- ИБП).

В целях добросовестного выполнения пункта 2.4. Договора от 18.12.2023 № 2023.248559 «Передача Товара Покупателю осуществляется в аппарат управления Покупателя и филиалы Покупателя по адресам поставки Товара, указанным в Приложении № 7 к Договору от 18.12.2023» 2023.248559 (место поставки)» Исполнитель на сайте транспортной компанией «Деловые линии» оформил заявки на грузоперевозки Товара и оплатило счета:

1) 18.12.2023 № 23-02443576406

2) 18.12.2023 № 23-02443576405

3) 18.12.2023 № 23-02443582096

4) 18.12.2023 № 23-02443576404

5) 18.12.2023 № 23-02443582095

6) 18.12.2023 № 23-02443576408

7) 18.12.2023 № 23-02443582094

8) 18.12.2023 № 23-02443582097

9) 18.12.2023 № 23-02443576407

Однако письмом от 11.01.2024 ИСХ-22/ФПКИТ Покупатель отказывается принять поставленные ИБП, мотивируя несоответствие требованиям технического задания (приложение N3 к Договору от 18.12.2023 № 2023.248559).

В адрес Покупателя Исполнителем направлен ответ от 18.01.2024 № АХ-18/01-24МН с обоснованной позицией о полном соответствии установленным требованиям поставленных по Договору ИБП.

Однако в адрес Исполнителя пришло уведомление от 29.01.2024 № ИСХ-111/ФПКИТ об одностороннем расторжении Договора от 18.12.2023 2023.248559 с 30.01.2024.

В целях подтверждения добросовестности, а также для подготовки правовой позиции для защиты законных интересов в суде, Исполнитель в адрес экспертной организации Частное учреждение «Бюро независимых экспертиз» направлен запрос (Письмо-заявка) от 29.01.2024 № АХ- 29/01-24МН на проведение независимой экспертизы поставленных в рамках Договора от 18.12.2023 № 2023.248559 источников бесперебойного питания «Бастион» (SKAT-UPS 800/400) на предмет соответствия установленным требованиям приложения №3 Договора от 18.12.2023 2023.248559. сеть.

В результате полученной экспертизы от 22.02.2024 № 13/02-24, установлено следующее: - Пассивный фильтр сетевых помех и ВЧ шумов в сетях Ethernet 1Gbps (RJ45). Выполнение данного требования реализовано через использование устройства, предназначенное для защиты от сильных электростатических зарядов, наводимых на линии связи сильными электромагнитными полями, высоковольтными импульсными наводками, а также для защиты от длительных перенапряжений в линии. Пассивный фильтр сетевых помех и ВЧ шумов в сетях Ethernet 1Gbps (RJ45) подключается в разрыв сетевого соединения, работает без дополнительной настройки и дополнительного питания, защищая подключённую в него - Возможность управления с Персонального компьютера ИБП через интерфейс Ethernet. Выполнение данного требования реализовано посредством применения ОМ на котором установлена операционная система Armbian (Debian-based) Linux, и сервис «Nut Server» позволяющая управлять подключёнными по USB ИБП. Данный ОМ имеет интерфейс USB по которому подключается ИБП, а также интерфейс Ethernet через которое подключается к сети или напрямую к Персональному компьютеру. ОМ имеет собственный IP адрес и позволяет управлять подключённым ИБП через протокол Network UPS Tools (NUT). Для подключения ОМ применяется бесплатная утилита WinNUT-client (Windows), nut-client (Linux), позволяющая подключаться к контролируемому ИБП, считывать с него показания работы, а также настроить автоматическое отключения Персонального компьютера. Подключение производится через интерфейс Ethernet по протоколу SSH с указанием IP адреса ОМ и используя параметры: «порт подключения», «логин» и «пароль». Возможно так же управление через прямое подключение к Персональному компьютеру по интерфейсу USB.

Учитывая изложенное, эксперт приходит к выводу о том, что предложенное к поставке оборудование Источник бесперебойного питания «Бастион» SKAT-UPS 800/400 соответствует предъявляемым требованиям технического задания Договора от 18.12.2023 № 2023.248559, Приложению №3. Возможность управления с Персонального компьютера через интерфейс Ethernet Источником бесперебойного

питания «Бастион» SKAT-UPS 800/400 подтверждается.

Согласно выводам эксперта, в следствии анализа материалов экспертизы, открытых источников интернет было установлено, что реализованные решения Поставщика в отношении товара Источник бесперебойного питания Бастион SKAT-UPS 800/400 соответствуют требованиям Технического задания в рамках Договор от 18.12.2023 № 2023.248559. (экспертиза приложена в материалы дела)

Комиссия Управления отмечает, что согласно сведениям из Единой информационной системы Исполнителем завершено исполнение 123 государственных контрактов.

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 ООО «Апекс Холдинг» в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.**