

Дело № 12РП-2022

029/10/5-974/2022

Заказчик:

АО "ПО Севмаш"

164500, Архангельская область,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе, д. 58

E-mail: smp@sevmash.ru, zakupka1@sevmash.ru

Участник закупки:

ООО "ФСО Аркуда"

196158, г Санкт-Петербург, шоссе Московское, д. 25. корп. 1, литер Л, пом. 211

E-mail: v.kushnir@bk.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

31 октября 2022 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 Вознесенская Главный специалист-эксперт отдела контроля
комиссии - Н.В. закупок;

Член - Романова Д.С. Главный специалист-эксперт отдела контроля
комиссии 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: Чирцовой А.В. (доверенность от 21.12.2021 № 24).

Участник закупки уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

21 октября 2022 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 «ФСО Аркуда» (ИНН 7810739787) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика договор от 07.06.2021 №5731/52258 на поставку ботинок кожаных мужских, женских с металлическим защитным подноском, заключенный с ООО «ФСО Аркуда», расторгнут по решению Арбитражного суда Архангельской области от 18.06.2022, постановлению Четырнадцатого Арбитражного апелляционного суда от 06.09.2022 по делу № А05-2685/2022, в связи с существенными нарушениями условий 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 ООО «ФСО Аркуда» 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).

07.06.2021 по результатам проведения запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение № 32110129117) между Заказчиком и ООО «ФСО Аркуда» (далее – Поставщик, Общество), заключен договор № 5731/52258 на поставку ботинок кожаных мужских, женских с металлическим защитным подноском на сумму 668 563,00 руб (далее – Договор).

Согласно пунктам 3 спецификаций №№ 1 и 2 к Договору поставка осуществляется одной партией после получения письменной заявки покупателя с указанием количества необходимых размеров срок поставки - 30 календарных дней после получения заявки поставщиком.

03.06.2021 Поставщик на основании заявки Заказчика от 27.05.2021 осуществил поставку товара по спецификациям №№ 1 и 2.

Универсальный передаточный документ (счет-фактура) № Ц6-791 от 08.06.2021 подписан Заказчиком 07.07.2021.

24.06.2021 письмом № 70.57.71/15372 Заказчик сообщил Поставщику о выявленных замечаниях в ходе проведения входного контроля 22.06.2021 поставленного товара:

- «1. Материал верха не соответствует (п.4.1 ТФХ),
2. Материал подкладки не соответствует (п.4.2 ТФХ),
3. Материал мягкого канта и клапана не соответствует (п 4 3 ТФХ),
4. Предоставленный сертификат и протоколы не соответствуют поставленной продукции».

Письмом от 06.07.2021 № 060721-1 Поставщик предложил Заказчику расторгнуть Договор в связи с нарушениями сроков поставки сырья для производства обуви, изменением стоимости сырья из-за пандемии новой коронавирусной инфекции.

Заказчиком был составлен рекламационный акт от 26.07.2021, в котором было установлено несоответствие товара условиям Договора.

Товар был возвращен поставщику (накладная на отпуск материалов на сторону № 892 от 02.08.2021).

02.12.2021 и 18.01.2022 Заказчик направил в адрес Поставщика претензии № 80.324/2475 и № 80.324/126, в которых предложил Поставщику условия расторжения договора (выплата неустойки за просрочку поставки товара, предоставление оригинала корректировочного счета-фактуры).

Вместе с тем, как следует из материалов дела, соглашение о расторжении Договора не было подписано сторонами Договора, товар, соответствующий Спецификациям №№ 1 и 2 к Договору Заказчику Поставщиком не поставлен, в связи с чем Заказчик обратился в суд с иском о расторжении договора от 07.06.2021 №5731/52258.

Решением Арбитражного суда Архангельской области от 18.06.2022, договор от

07.06.2021 №5731/52258 по делу № А05-2685/2022 расторгнут.

Постановлением Четырнадцатого Арбитражного апелляционного суда от 06.09.2022 по делу № А05-2685/2022 решение Арбитражного суда Архангельской области оставлено без изменений. Данное решение вступило в законную силу – 06.09.2022.

В пункте 4 Постановления Правительства от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Правила) указано, что в случае расторжения договора по решению суда 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 в адрес Архангельского УФАС России – 21.10.2022.

В объяснении от 25.10.2022 ООО «ФСО Аркуда» пояснило, что Заказчик предоставил Поставщику некорректное техническое задание, вследствие чего поставленный товар был возвращен на склад поставщика. Общество считает, что Поставщиком в адрес заказчика был отправлен товар надлежащего качества.

Комиссия Архангельского УФАС отмечает, что ООО «ФСО Аркуда» не доказана некорректность технического задания, а также в материалы дела не представлены доказательства отправки товар надлежащего качества, в связи с чем данные доводы Поставщика не может быть принят.

Кроме того, в ходе судебного разбирательства ООО «ФСО Аркуда» также не доказало, что возврат товара обусловлен некорректным техническим заданием.

Представитель Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России пояснил, что Поставщиком была поставлена обувь из искусственной кожи, тогда как требовалась обувь из натуральной кожи.

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.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования Договора в Архангельское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках исполнения Договора, Поставщик должен осознавать то обстоятельство, что он вступил 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.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 разъяснено, что недобросовестность может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

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.

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 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».

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).

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

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 отмечает, что в ходе судебного разбирательства подтверждены обстоятельства ненадлежащего исполнения ООО «ФСО Аркуда» обязательств по договору поставки. Невыполнение обязательств по поставке товара является существенным нарушением условий договора поставки.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия ООО «ФСО Аркуда» можно квалифицировать как недобросовестное поведение при исполнении договора, выразившееся в невыполнении обязательств по поставке товара.

Таким образом, сведения в отношении ООО «ФСО Аркуда» 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», 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 Общества с ограниченной ответственностью «ФСО Аркуда» (ИНН 7810739787) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с расторжением договора по решению суда в связи с существенным нарушением договора 07.06.2021 №5731/52258 на поставку ботинок кожаных мужских, женских с металлическим защитным подноском.

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ФСО Аркуда» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

Председатель комиссии **О.С. Малышева**

Члены комиссии **Н.В. Вознесенская**

Д.С. Романова