Дело № 5РНП-2024

029/10/5-209/2024

Заказчик:

АО "ПО Севмаш"

164500, Архангельская область,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе,

д. 58

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

Участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью "Теплосфера"

192012, г. Санкт-Петербург, пр. Обуховской обороны, д. 112, к. 2, лит. И,
пом. № 620

E-mail: info@teplosferaspb.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

28 марта 2024 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	Вижевцева С.Н.	Ведущий 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: Пекшуевой И.А. (Доверенность от 12.12.2023 № 12);

Участника закупки: Рубинина Б.Ю. (Доверенность от 27.03.2024 № 07),

УСТАНОВИЛА:

19 марта 2024 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 "Теплосфера" (ИНН 7807337510) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика договор от 31.07.2023 № 6185/61767 на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по модернизации сталеплавильного участка в цехе №2 (объект 50), заключенный с ООО "Теплосфера", 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 "Теплосфера" 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.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 7.1.16 Положения о закупках закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) может осуществляться в случаях: возникновения срочной потребности в продукции, в связи с чем применение других способов закупки невозможно по причине отсутствия времени, необходимого для их проведения. Подтверждением срочности является распоряжение руководства заказчика либо соответствующий документ согласно внутреннему порядку заказчика, регламентирующему срочные закупки, и утвержденный руководством заказчика.

31.07.2023 между Заказчиком и ООО «Теплосфера» (далее – Подрядчик, Общество) на основании подпункта 2 пункта 7.1.16 Положения о закупках заключен договор № 6185/61767 на выполнение комплекса строительно-монтажных работ по модернизации сталеплавильного участка в цехе №2 (объект 50) на сумму 15 026 835,62 руб. (далее – Договор).

В соответствии с пунктами 4.2 и 4.3 Договора Подрядчик обязан начать выполнение работ в течение 10 (десяти) календарных дней с даты заключения Договора и окончить в срок до 30.09.2023.

Дополнительным соглашением от 08.11.2023 № 1 к Договору стороны согласовали продление срока выполнения работ до 30.12.2023.

15.01.2024 Заказчик направил Обществу письмо № 61.85/56 с указанием на необходимость исполнить обязательства по Договору в течение 10 календарных дней с даты получения данного уведомления.

04.03.2024 Заказчик направил Подрядчику претензию, уведомление № 80.323/267 об отказе от Договора в связи с тем, что по состоянию на 29.02.2024 Обществом не выполнены работы на сумму 2 189 600,56 руб.

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 данным Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Согласно информации с сайта «Почты России» решение от 04.03.2024 об отказе от договора (отправление с почтовым идентификатором 80082094839083) было получено Подрядчиком 06.03.2024.

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 06.03.2024.

11.03.2024 в ответе № 180-24/ТПС на претензию, уведомление об отказе от Договора Заказчика Подрядчик сообщил, что не выполнил работы в срок в связи с трудностями, возникшими по причине неисполнения контрагентами финансовых обязанностей перед ООО «Теплосфера», готов оплатить неустойку и приступить к выполнению незаконченных работ.

При этом Заказчик в ответ (исх.№ 61.85/399 от 21.03.2024) на вышеуказанное письмо согласился на продолжение Обществом работ по Договору.

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 ФЗ «О закупках», 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 – 19.03.2024.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что Подрядчиком выполнены, а Заказчиком были приняты и оплачены работы на 85 % объема работ по Договору. Вместе с тем, Общество продолжает выполнение работ, в связи с чем данный Договор не считается расторгнутым.

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).

С учетом изложенного, контрольный орган 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 "Теплосфера" 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 участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что, в данном случае, действия ООО "Теплосфера" нельзя квалифицировать как умышленное ненадлежащее исполнение Договора, поскольку Договор не расторгнут и Общество продолжает выполнение работ по нему.

Таким образом, сведения в отношении ООО "Теплосфера" 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 "Теплосфера" (ИНН 7807337510) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный ФЗ «О закупках», отсутствуют.

Председатель комиссии О.С. Малышева

Члены комиссии С.Н. Вижевцева

Ю.В. Пахатина