**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

АО «Пермский свинокомплекс»

<...>

УПРАВЛЕНИЕ

Федеральной антимонопольной службы **ООО «Акватория»**
по Пермскому краю <...>

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

28.07.2021 № 009045-21

На № _____ от _____

Дело № 059/10/5-766/2021

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

о наличии оснований для включения сведений о недобросовестном поставщике в реестр, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

«27» июля 2021 г.

г.Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а так же по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия Пермского УФАС России), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

<...>, начальник отдела контроля органов власти и процедур торгов,

<...>, специалист-эксперт отдела контроля органов власти и процедур торгов;

посредством видеоконференцсвязи, после объявленного перерыва, без участия сторон (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев обращение АО «Пермский свинокомплекс» (вх. № 011958) о включении сведений об ООО «Акватория» (ИНН 3702210540, 153032, г. Иваново, ул. Станкостроителей, д. 8, оф. 1) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

УСТАНОВИЛА:

15.07.2021 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение АО «Пермский свинокомплекс» (вх. № 011958), в котором указано о расторжении договора, заключенного по результатам закупки с ООО «Акватория» в связи с существенным нарушением обществом условий договора, в связи с чем, АО «Пермский свинокомплекс» просит включить сведения об ООО «Акватория» в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Акватория» в своих возражениях указало, что после подписания договора между обществом и заказчиком проводились переговоры, а также была проведена оценка текущего состояния спорных очистных сооружений, в результате которых стороны не пришли к единому мнению, в результате чего договор не был исполнен, а впоследствии расторгнут в судебном порядке.

Изучив документы и материалы, предоставленные сторонами на рассмотрение обращения, Комиссии Пермского УФАС России пришла к следующим выводам.

1. Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что 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, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с п. 1 приказа ФАС России от 18.03.2013 г. №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (Далее – Приказ № 164/13) на Комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее - Комиссия) возложены полномочия по проверке сведений, предоставляемых заказчиками в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. №1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Правила).

Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – уполномоченный орган), сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, в том числе не представивших заказчику в срок, предусмотренный документацией о закупке, подписанный договор или не предоставивших обеспечение исполнения договора в случае, если заказчиком было установлено требование обеспечения договора до его заключения, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров (п. 1 Правил).

Таким образом, направлению в антимонопольный орган для включения в реестр недобросовестных поставщиков подлежат сведения о поставщиках, уклонившихся от заключения контракта по результатам закупки, либо о поставщиках, с которыми договоры расторгнуты по решению суда в связи с существенным нарушением условий договора.

При этом, согласно письма ФАС РФ №ИА/31163/14 от 04.08.2014 г. в ходе заседания Комиссии по рассмотрению обращений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях) первоначальному рассмотрению подлежат действия заказчиков в части соблюдения порядка заключения договоров, установленного документацией о закупке.

2. 06.11.2019 г. на сайте единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru было размещено извещение № 31908484058 о проведении аукциона в электронной форме на поставку установки напорной флотации и выполнение работ, связанных с введением товара в эксплуатацию в рамках реконструкции очистных сооружений. При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Единым Положением о закупке Государственной корпорации «Ростех» (далее – Положение), Извещением о проведении аукциона в электронной форме на поставку установки напорной флотации и выполнение работ, связанных с введением товара в эксплуатацию в рамках реконструкции очистных сооружений (далее – Извещение) и Аукционной документацией на проведение аукциона в электронной форме на право заключить договор на поставку установки напорной флотации и выполнение работ, связанных с введением товара в эксплуатацию, в рамках реконструкции очистных сооружений для нужд АО «Пермский

свинокомплекс» № ЭА 01_10_19 Установка напорной флотации (далее – Документация).

Датой окончания срока подачи заявок на участие в запросе котировок является 22.11.2019 г. На участие в закупке было подано 2 заявки.

Согласно ч. 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.

По результатам аукциона на основании протокола от 02.12.2019 между акционерным обществом «Пермский свинокомплекс» (заказчик) и обществом с ограниченной ответственностью «АКВАТОРИЯ» (поставщик) 19.12.2019 заключен договор № 2019.496486 (329/20) на поставку и монтаж товара, согласно условиям которого поставщик обязуется поставить установку напорной флотации и выполнить работы, связанные с введением товара в эксплуатацию в рамках реконструкции очистных сооружений для нужд заказчика. Количество, ассортимент, характеристики, а также иные необходимые сведения о товаре, требования к выполняемым работам определены в техническом задании (приложение № 1).

Стоимость договора составляет 9 988 183,04 руб., в том числе стоимость Товара (оборудования) - 6 852 000,00 руб., стоимость работ -3 136 183,04 руб. В стоимость договора включены все расходы поставщика, связанные с исполнением договора.

Срок исполнения договора - 180 дней со дня заключения Договора, т.е.-до 16.06.2020.

Решением Арбитражного суда Пермского края от 22.03.2021 года по делу № А50-22428/20 договор, заключенный между АО «Пермский свинокомплекс» и ООО «Акватория» был расторгнут.

Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда № 17АП-6479/2021-АК от 10.06.2021 г. Решение Арбитражного суда по делу № А50-22428/20 оставлено без изменений.

Решением Арбитражного суда Пермского края от 22.03.2021 года по делу № А50-22428/20 установлено следующее.

В период с декабря 2019 года по август 2020 года ООО «Акватория» не приступило к исполнению своих обязательств по договору. Данное обстоятельство ответчиком не оспаривалось.

14.02.2020 сотрудниками Ответчика и Истца составлен Протокол корректировки технического задания, в котором установлена стоимость дополнительных работ и оборудования, уточненная ООО «Акватория» в письме от 18.02.2020. С учетом корректировки стоимость договора по расчетам ответчика составила 16 277611,51 рублей. Со стороны Истца

Протокол подписан сотрудниками АО «Пермский свинокомплекс»: главным инженером, главным энергетиком (указан в п. 8.6 Договора, как лицо,

ответственное за решение текущих вопросов), инженером-экологом, начальником очистных сооружений).

В письме АО «Пермский свинокомплекс» от 26.02.2020 указано, что «протокол не утвержден руководителем Заказчика и не является основанием для внесения изменений в Договор».

В письме АО «Пермский свинокомплекс» от 26.02.20 также указано на невозможность изменения условий договора заключенного по итогам конкурса, за исключением условия о цене, но не более 10% от установленной договором.

Согласно пункту 7.2 спорного договора, изменение существенных условий договора при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, предусмотренных документацией о закупке.

Проанализировав условия заключенного между сторонами договора, суд приходит к выводу, что отношения сторон по договору регулируются положениями гл. 30 и гл. 37 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), положениями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц".

В соответствии с Положением расторжение договора осуществляется в порядке, предусмотренном действующим законодательством Российской Федерации и самим договором (п. 5.3.11.1 Положения).

Согласно Положению изменение существенных условий договора при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в следующих случаях: если возможность изменения условий договора была предусмотрена документацией о закупке (а при проведении запроса котировок в электронной форме - извещением о проведении запроса котировок в электронной форме) и договором, а в случае осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) договором если в ходе исполнения договора увеличиваются предусмотренные договором количество товара, объем работы или услуги не более чем на десять процентов или уменьшаются предусмотренные договором количество поставляемого товара, объем выполняемой работы или оказываемой услуги не более чем на десять процентов. При этом по соглашению сторон допускается изменение цены договора пропорционально дополнительному количеству товара, дополнительному объему работы или услуги исходя из установленной в договоре цены единицы товара, работы или услуги, но не более чем на десять процентов цены договора. При уменьшении предусмотренных договором количества товара, объема работы или услуги стороны договора обязаны уменьшить цену договора исходя из цены единицы товара, работы или услуги. Цена единицы товара, работы или услуги должна определяться как частное от деления первоначальной цены договора на предусмотренное в договоре количество товара, работы или услуги (п. 5.3.10.1. 1) б) Положения).

Закон о закупках не содержит запретов или специальных оснований для расторжения договора. Расторгнуть договор, заключенный в рамках Закона о закупках, можно по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ и самим договором. При этом основания расторжения, установленные в договоре, должны соответствовать нормам Положения о закупке заказчика.

В силу пункта 2 ст. 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В силу ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемые для покупателя сроки;
- неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

В силу части 2 статьи 715 ГК РФ, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В силу ст. 452 ГК РФ требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок.

АО «Пермский свинокомплекс» своим письмом исх. 01/3-784 от 25.08.2020 уведомило о желании расторгнуть договор в судебном порядке, на что ответчик в течение 20 дней не ответил. Письмо ответчиком получено

В связи с наличием спора по договору от 19.12.2019 № 2019.496489 (329/20) по инициативе истца была проведена экспертиза (Заключение негосударственной экспертизы № 2-1-1-0103-20) которая определила, что договор с техническим заданием № 2019.496489 от 19.12.2019 охватывает весь объем работ и поставки оборудования и материалов, необходимых для получения ожидаемого результата, установленного Техническим заданием; предложения Подрядчика об изменении Технического задания не обоснованы, все дополнительные работы и материалы, сформированные на основании проведенного аудита, после заключения договора, предусмотрены Техническим заданием к Договору; корректировка технического задания с учетом предложений Подрядчика не требуется.

Поскольку ответчик не выполнил условия договора от 19.12.2019 № 2019.496489 (329/20), срок поставки и монтажа товара истек, материалами дела была подтверждена необоснованность требований ответчика об увеличении стоимости

договора, суд пришел к выводу, что истцом доказано существенное нарушение ответчиком условий спорного договора.

В материалы дела представлены письменные возражения ООО «Акватория», согласно которым, в январе 2020 года сотрудники ООО «Акватория» осуществили выезд на объект, провели обследование очистных сооружений, после чего между сторонами был подписан соответствующий протокол. Однако, позже АО «Пермский свинокомплекс» самостоятельно привлекло организацию для проведения экспертизы, с которой ООО «Акватория» не было согласно.

Кроме этого, в материалы настоящего дела не представлены надлежащие доказательства, свидетельствующие о наличии у ООО «Акватория» объективных причин для неисполнения заключенного договора, а также отсутствуют сведения о наличии и удержании обеспечения договора, а также об уплате неустойки со стороны ООО «Акватория».

Таким образом, ООО «Акватория», действуя неразумно и недобросовестно, не совершило действий, направленных на исполнение договора по результатам закупки.

Комиссия Пермского УФАС России, рассмотрев материалы дела, в отсутствие доказательств, свидетельствующих об уважительности причин неисполнения договора победителем закупки, приняла решение направить в ФАС России сведения в отношении **ООО «Акватория»** (ИНН 3702210540, 153032, г. Иваново, ул. Станкостроителей, д. 8, оф. 1) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с чем, руководствуясь требованиями Приказа ФАС России от 18.03.2014 г. № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Постановления Правительства Российской Федерации от 22.11.2012г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Комиссия,

ЗАКЛЮЧИЛА:

По результатам рассмотрения обращения АО «Пермский свинокомплекс» (вх. № 011958):

- направить в ФАС России сведения в отношении **ООО «Акватория»** (ИНН 3702210540, 153032, г. Иваново, ул. Станкостроителей, д. 8, оф. 1) для включения в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Члены Комиссии

<...>

<...>

Заключение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...> (342) 235-10-36