

Дело № 13РП-2022

029/10/5-1155/2022

Заказчик:

АО "ПО Севмаш"

164500, Архангельская область,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе, д. 58

E-mail: smp@sevmash.ru, zakupka1@sevmash.ru, torgi3@sevmash.ru

Участник закупки:

ЗАО "ПКФ "Энергия"

164520, Архангельская обл.,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе, 33

E-mail: energy@29energy.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

09 января 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	- Титова О.Е.	Заместитель начальника отдела контроля закупок;
Член комиссии	Вижевцева С.Н.	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: Никоновой С.С. (доверенность от 21.12.2022 № 8).

Участника закупки: Мищенко А.И. (доверенность от 13.12.2022)

УСТАНОВИЛА:

28 декабря 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 о ЗАО «ПКФ «Энергия» (ИНН 2902005240) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика договор от 23.06.2021 №6391/52967 на выполнение строительно-монтажных, ремонтных работ, заключенный с ЗАО "ПКФ "Энергия", расторгнут по решению Арбитражного суда Архангельской области от 19.10.2022 по делу № А05-7875/2022 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 о ЗАО «ПКФ «Энергия» 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).

23.06.2021 по результатам проведения запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение № 32110202510) между Заказчиком и ЗАО "ПКФ "Энергия" (далее – Подрядчик, Общество), заключен договор № 6391/52967 на выполнение работ по капитальному ремонту 5 участков магистральных кабельных линий Гр93, Гр23, Гр88, Гр27, Гр72 на сумму 3 371 405,40 руб. (далее – Договор).

Согласно пункту 4.2 Договора Подрядчик обязан выполнить все работы, предусмотренные Договором, в течение 7 месяцев с даты заключения договора, то есть не позднее 24.01.2022.

Платежным поручением №615228 от 08.07.2021 Заказчик перечислил на счет Подрядчика 700 000 руб. в качестве оплаты аванса на выполнение работ по Договору.

Заказчик направил в адрес Общества претензию №80.324/2363 от 22.11.2021, в которой потребовал незамедлительно выполнить работы по Договору, а также уплатить неустойку, в связи с нарушением установленного срока исполнения обязательств по Договору.

В письме № 217 от 02.12.2021 Подрядчик сообщил Заказчику, что он намерен исполнить обязательства по Договору, однако ввиду сложной финансовой ситуации просил продлить срок выполнения работ до 30.06.2022 и не применять штрафные санкции.

В претензии №80.324/1143 от 27.05.2022 Заказчик предложил Подрядчику расторгнуть договор, ввиду отсутствия перспектив его исполнения со стороны Подрядчика.

Поскольку, несмотря на направление в адрес Подрядчика вышеуказанной претензии, стороны не смогли урегулировать спор, Заказчик обратился в Арбитражный суд Архангельской области с иском заявлением.

Решением Арбитражного суда Архангельской области от 19.10.2022, договор от 23.06.2021 № 6391/52967 по делу № А05-7875/2022 расторгнут.

Решение Арбитражного суда Архангельской области по делу № А05-7875/2022 вступило в законную силу – 22.11.2022.

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), 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 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 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 в адрес Архангельского УФАС России – 28.12.2022.

В заседании комиссии Архангельского УФАС России представитель ЗАО "ПКФ "Энергия" пояснил, что невыполнение работ по Договору связано с трудным финансовым положением Общества и нехваткой специалистов.

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, Подрядчик 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 договора 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.

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 ЗАО "ПКФ "Энергия" обязательств по договору поставки. Невыполнение работ является существенным нарушением условий договора.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия ЗАО "ПКФ "Энергия" можно квалифицировать как недобросовестное поведение при исполнении договора, выразившееся в невыполнении выполнении работ по договору.

Таким образом, сведения в отношении ЗАО "ПКФ "Энергия" 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 Закрытого акционерного общества "ПКФ "Энергия" (ИНН 2902005240) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с расторжением договора по решению суда в связи с существенным нарушением договора 23.06.2021 № 6391/52967 на выполнение строительно-монтажных, ремонтных работ (извещение № 32110202510).

2. Датой включения сведений в отношении Закрытого акционерного общества "ПКФ "Энергия" 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 **О.Е. Титова**

С.Н. Вижевцева