

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-1564/2024

20 июня 2024 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение акционерного общества «Новосибирский завод искусственного волокна» (далее – АО «НЗИВ») (вх. № 10672-ЭП/24 от 10.06.2024 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ЭНЖИНИРИНГ СОЛЮШЕНС ПИ» (далее – ООО «ЕСП 314»), с которым договор от 16.03.2023 № 2023.230758800011-7588-147 расторгнут в одностороннем порядке в связи с односторонним отказом 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, от исполнения договора в связи с уклонением ООО «ЕСП 314» от исполнения своих обязательств по договору,

в присутствии представителя ООО «ЕСП 314» - <...>(представитель по доверенности № 11 от 25.11.2022 г.),

в присутствии представителей АО «НЗИВ» - <...> (представитель по доверенности № 4 от 09.01.2024 г.), <...> (представитель по доверенности № 134 от 17.06.2024 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение АО «НЗИВ» (вх. № 10672-ЭП/24 от 10.06.2024 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ЕСП 314» (123104, г. Москва, пер. Богословский, д. 16/6, стр. 1, ком. 6, ОГРН: 1187746742149, Дата присвоения ОГРН: 09.08.2018, ИНН: 7706455669, КПП: 771001001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работу, услуг отдельными видами юридических лиц».

Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков:

1. Наименование юридического лица с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора - ООО «ЕСП 314»;
2. Сведения о месте нахождения юридического лица: страна – Россия

почтовый индекс – 123104;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, 123104, г. Москва, пер.

Богословский, д. 16/6, стр. 1, ком. 6;

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 7706455669;

4. Дата заключения ненадлежащим образом исполненного договора – 16.03.2023;

5. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг) – поставка робота сварочного с ЧПУ;

код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) – 27.90.31.110;

валюта договора – российский рубль;

цена договора – 19 302 000 рублей;

дата окончания исполнения договора: согласно п. 4.1 Договора, срок поставки оборудования, включая поставку и производство работ, оказания услуг по обучению составляет 210 календарных дней с даты уплаты Покупателем первого авансового платежа согласно п. 3.2.1 настоящего договора.

дата расторжения договора – 13.05.2024.

АО «НЗИВ» сообщило следующее.

Между АО «НЗИВ» (Покупатель) и ООО «ЕСП 314» (Поставщик) заключен договор поставки с выполнением монтажа и пусконаладочных работ № 2023.230758800011-7588-147 от 16.03.2023 (далее – Договор).

Договор заключен в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Способ и форма закупки: закрытый запрос предложений в электронной форме
Номер закупки на АСТ ГОЗ: 230758800011 Реестровый номер приглашения в ЕИС: отсутствует

Наименование закупки в ЕИС: 2001-2023-00253. Поставка робота сварочного с ЧПУ ОКВЭД закупки - 27.90.

Протокол подведения итогов № 230758800011-1 от 08.02.2023.

В соответствии с п. 2.1 Договора Поставщик обязуется передать в обусловленный срок робот сварочный с ЧПУ HYUNDAI HA006L (далее - Оборудование) для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием, в соответствии с требованиями спецификации и Технического задания, являющихся неотъемлемой частью настоящего договора, а Покупатель обязуется принять и оплатить Оборудование в порядке, предусмотренном Договором.

Цена Договора составляет 19 302 000 рублей.

На основании п. 4.1 Договора поставка Оборудования осуществляется в течение 210 календарных дней с даты уплаты Покупателем первого авансового платежа

согласно п. 3.2.1 Договора.

Оплата авансового платежа в размере 5 790 600 рублей была произведена АО «НЗИВ» 12.05.2023, соответственно, поставка и монтаж Оборудования должны были быть произведены в срок до 08.12.2023.

Однако к указанной дате оборудование в адрес АО «НЗИВ» поставлено не было.

Неоднократные претензии с требованием поставить Товар (исх. № 393/360 от 18.01.2024, исх. № 393/808 от 01.02.2024, исх. № 393/2387 от 19.03.2024) остались без удовлетворения и ответа.

В соответствии с п. 1 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).

Согласно п. 15.3 Договора стороны признают существенным нарушением условий настоящего Договора, если просрочка поставки Оборудования составила более 15 календарных дней от срока, предусмотренного п. 4.1 Договора.

Поскольку по состоянию на 06.05.2024 оборудование поставлено не было, АО «НЗИВ» письмом (исх. № 393/4151 от 06.05.2024) на основании п. 15.3 Договора, п. 1, 2 ст. 450.1, п. 1 ст. 523 ГК РФ расторгло договор в одностороннем порядке в связи с существенным нарушением условий Договора со стороны Подрядчика.

Уведомление о расторжении договора было направлено в соответствии п. 18.5 Договора на адрес электронной почты Поставщика: <...>.

Также уведомление о расторжении договора было направлено почтовым отправлением и получено Поставщиком 13.05.2024, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового отправления.

В соответствии с п. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в реестр недобросовестных поставщиков 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.

На основании изложенного АО «НЗИВ» просит включить сведения об ООО «ЕСП 314» (ИНН: 7706455669, ОГРН: 1187746742149, юридический адрес: 123104, город Москва, Богословский пер., д. 16/6 стр. 1, ком. 6) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О

закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Акционерное общество «Новосибирский завод искусственного волокна» является предприятием, которое включено в сводный реестр организаций оборонно-промышленного комплекса Российской Федерации, в отношении которого введены санкции со стороны всех стран Европейского союза, США, Швейцарии и Украины (решением совета (CFSP) 2022/2478 от 16 декабря 2022 года о внесении изменений в решение 2014/512/CFSP относительно ограничительных мер в связи с действиями России, дестабилизирующими ситуацию в Украине).

ООО «ЕСП 314» на запрос Новосибирского УФАС России сообщило следующее.

Поставщик действовал добросовестно, и заинтересован в исполнении Договора, что, помимо прочего, подтверждается его действиями, который соответствует условиям Договора.

Во исполнение Уведомления, Поставщик считает необходимым предоставить следующие объяснения.

1. Договор заключен не в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

Согласно части 1 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) антимонопольный орган рассматривает жалобы на действия(бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

АО «НЗИВ» не размещало на электронных торговых площадках извещение о проведении конкурсной процедуры на право заключения договора № 2023.230758800011-7588-147 на поставку работа сварочного с ЧПУ HYUNDAI Robotics HA006L (далее – Договор). Следовательно, АО «НЗИВ» не осуществляло закупку для государственных нужд, не является заказчиком, а ООО «ЕСП 314» не является участником закупки в соответствии с Законом о закупках.

Из указанного следует, что договор является коммерческим, заключенным на основании Гражданского кодекса Российской Федерации, в связи с чем, на него не распространяются нормы Закона о закупке, на основании чего ООО «ЕСП 314» не может быть включено в реестр недобросовестный поставщиков, а взаимоотношения между Сторонами носят коммерческий характер.

АО «НЗИВ» является компанией, входящей в ГК «Ростех», и работает на основании своего внутреннего Положения о закупке (ЕПОЗ), отнесение АО «НЗИВ» к ГК

«Ростех» в том числе подтверждается установленной подсудностью в Договоре (п. 12.3. Договора, споры подлежат рассмотрению в ОООР «СоюзМаш России»), в связи с чем, оно не может подавать в рамках заключенного Договора обращение в ФАС (дополнительно к вышеизложенному).

2. Фактические действия со стороны ООО «ЕСП 314» по исполнению взятых на себя обязательств по Договору

Согласно условиям заключенного Договора между Сторонами, Поставщик взял на себя обязательство в обусловленный срок в соответствии с требованиями Спецификации (Приложение № 1 к Договору) и Технического задания (Приложение № 2 к Договору), являющихся неотъемлемой частью настоящего Договора, осуществить поставку одного робота сварочного с ЧПУ HYUNDAI Robotics HA006L (далее Оборудование) для использования его в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием, а Покупатель обязуется принять и оплатить поставленное оборудование в порядке, предусмотренном настоящим Договором.

Действуя добросовестно и разумно, ООО «ЕСП 314» с даты заключения между Сторонами договора осуществило следующие действия:

- Заключило и подписало Договор;
- Оформило и предоставило Банковскую гарантию;
- Осуществило заказ Оборудования в Германии через дистрибьютора на заводе HYUNDAI Robotics, что подтверждается Договором № T15/23I24 от 01.02.2023 и Дополнением № 1/T15/23I24 (Приложение 1 к настоящим Объяснениям);
- Произвело предварительную оплату за Оборудование в адрес в DITES International Technical Service, что подтверждается Инвойсами № 23011-4284-P1, № 23013-4351-P1, 23018-3995-P1 и Платежными поручениями № NT-043828, № TE-043825, № NT-043948;
- Неоднократно запрашивало информацию у Покупателя по предоставлению дополнительной технической информации и предоставления образцов изделия, что, подтверждается письмами № 1/4246 от 30.05.2023; № 1/4246 от 24.10.2023; № 2/4246 от 26.03.2024; № 3/4246 от 04.04.2024; № 98 от 25.04.2024; № 105 от 18.06.2024;
- Осуществляло командирование своих сотрудников на предприятие Покупателя с целью получить нарочно развернутую информацию в виде файлов, бумажных чертежей, образцов изделий т.к. без получения указанного невозможно выполнить условия по Договору по причине неполноты информации о изготавливаемом изделии и невозможности проектирования и настройки кондуктора и сварочного робота;
- Получило подтверждение от завода изготовителя о переходе в финальную стадию производства робота HA006L, и необходимости предоставить сведения о итоговых изделиях для разработки и производства кондуктора, а также настройки и подбора сварочной установки.

С учетом изложенного следует, что Поставщик предпринял все необходимые действия по исполнению взятых на себя обязательств, и самое главное,

продолжает их выполнять и никоим образом не уклоняется.

3. Уклонение Покупателем от выполнения взятых на себя обязательств по Договору, преднамеренное совершение препятствий по предоставлению сведений и поставке Оборудования в полной комплектации с учетом положений Договора

Согласно условиям заключенного Договора между Сторонами, Поставщик взял на себя обязательство в обусловленный срок в соответствии с требованиями Спецификации (Приложение № 1 к Договору) и Технического задания (Приложение № 2 к Договору), являющихся неотъемлемой частью настоящего Договора, осуществить поставку Оборудования.

Согласно п.3.1. Приложения №2 к Договору, Стороны установили, что Оборудование должно сваривать в оснастке заготовки (изделия) которые приведены в Приложении №1 и №2 к Приложению №2 к Договору, при этом, во время исполнения взятых на себя обязательств по Договору, Поставщиком было установлено, что чертежи изложенные в Приложении №1 и №2 к Приложению №2 к Договору – являются не читаемыми, что не позволяет полноценно разобрать размеры и прочие характеристики изделия и сварочного шва, в связи с чем, Поставщик:

- Неоднократно запрашивало информацию у Покупателя по предоставлению дополнительной технической информации и предоставления образцов изделия, что подтверждается письмами № 1/4246 от 30.05.2023; № 1/4246 от 24.10.2023; № 2/4246 от 26.03.2024; № 3/4246 от 04.04.2024; № 98 от 25.04.2024; № 105 от 18.06.2024;
- Осуществляло командирование своих сотрудников на предприятие Покупателя с целью получить нарочно развернутую информацию в виде образца изделия, чертежей изделия в хорошем качестве и 3D моделей изделия (при наличии), т.к. без получения указанного невозможно выполнить условия по Договору по причине невозможности создать кондуктор и настроить сварочную работу робота с качеством сопоставимым с текущим производством заказчика, однако, по состоянию на текущую дату, какая-либо информация, чертежи, образцы изделия, со стороны Покупателя в адрес Поставщика не были направлены/предоставлены.

Особенного внимания заслуживает тот факт, что письмо (исх. №1/4246 от 30.05.2024) Поставщик запрашивал у Покупателя информацию с целью выполнения проектирования кондуктора к сварочному роботу, предоставить сведения:

- уточнить марку стали;
- предоставить 2D и 3D чертежи деталей;
- сведения о весе деталей и необходимом количестве их, которое будет производиться сварочным роботом за день.

При этом, в марте 2024 года (Исх. №2/4246 от 26.03.2024) Поставщиком в адрес Покупателя была доведена информация о готовности базовой части сварочного робота, и неоднократно повторно сообщено о не получении сведений, готовых изделий, 2D и 3D-моделей, чертежей, в связи с чем полноценное изготовление Оборудования невозможно (в части кондуктора), и по этой причине предлагается предоставить информацию/документы, а также сдвинуть дату поставки Оборудования (т.к. указанные причины возникли не по вине Поставщика).

С учетом изложенного следует, что Поставщиком предприняты все необходимые действия и меры по выполнению взятых на себя обязательств, а Покупатель намеренно и целенаправленно уклоняется от предоставления сведений, которые позволили бы выполнить Поставщику взятые на себя обязательства и поставить Оборудование на предприятие Покупателя.

4. Договор между Сторонами не расторгнут и является действующим

В соответствии с частью 2 статьи 5 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - Закон о закупках) в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда.

Пунктом 15.4. Договора установлено:

«Покупатель вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения договора в следующих случаях:

- в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, подтвержденных соответствующим документом и влияющих на целесообразность заключения и /или исполнения договора;
- в случае непредвиденного изменения потребности в продукции, в том числе изменения производственных и иных программ, изменения условий договора с Покупателем, во исполнение которого проводилась закупка;
- в случае необходимости исполнения предписания контролирующих органов и/или вступившего в законную силу судебного акта;
- в случае наличия существенных ошибок, допущенных при подготовке извещения и /или документации о закупке, включая проект договора, препятствующих исполнению договора и удовлетворению потребностей Покупателя;
- в случае изменения норм законодательства, регулирующих порядок исполнения договора и/или обосновывающих потребность в продукции;
- в случае документального подтвержденного факта предоставления Поставщиком недостоверных сведений при подаче заявки или при заключении договора;
- по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.»

В соответствии с пунктом 2 статьи 1 и статьей 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Согласно пункту 4 статьи 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано обязательными для сторон правилами, установленными законом или

иными правовыми актами (императивными нормами), действующими в момент его заключения (статья 422 ГК РФ). В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Принимая во внимание следующие факты:

- Договор является коммерческим и на него не распространяются нормы Закона о закупке (см. раздел 1 настоящих Объяснений);
- Стороны при заключении Договора установили и зафиксировали условия одностороннего расторжения договора со стороны Покупателя, и данный перечень является закрытым;
- Отсутствие обращения Покупателя в ОООР «СоюзМаш России» (согласно п. 12.3 Договора) о расторжении договора в судебном порядке, следует, что Договор между Сторонами не расторгнут, продолжает действовать, и у Покупателя отсутствуют правовые обоснования по обращению в ФАС о включении Поставщика в реестр недобросовестных поставщиков (указанное подтверждается сложившейся практикой).

5. Санкции от ряда стран, которые были введены в отношении поставки Оборудования в Российскую Федерацию (в том числе через ряд дружественных стран)

Согласно пункту 9(1) Постановления Правительства РФ от 09.08.2022 № 1397; в ред. Постановления Правительства РФ от 15.10.2022 № 1838:

«Сведения о недобросовестных участнике закупки, поставщике (исполнителе, подрядчике) не включаются в реестр в случае, если в результате проведения проверки, предусмотренной пунктом 8 настоящих Правил, выявлено, что уклонение от заключения договора, ненадлежащее исполнение договора возникли вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, 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.»

«23» февраля 2024 года - Европейским союзом были введены санкции в 13 пакете на предприятие Покупателя и лично на генерального директора НЗИВ Глеба Вареница, и в том числе, и в отношении поставляемого Оборудования по заключенному Договору.

Введение санкций в отношении Оборудования, поставляемого по Договору в

адрес Покупателя, дополнительно подтверждается информацией размещенной на специализированных площадках.

Оборудование содержит код ТН ВЭД 847950, и при детальном анализе всех введенных санкций в отношении Российской Федерации, то видно, что Оборудование запрещено для поставки на территорию Российской Федерации.

Принимая во внимание то обстоятельство, что Поставщик повторно обращает внимание, что заключенный между Сторонами Договор является коммерческим, но в случае, если ФАС посчитает иначе, то включение в реестр недобросовестных поставщиков его невозможно по причинам изложенных в настоящем разделе Объяснений.

6. Заключительные положения объяснений

На основании изложенного в настоящих Объяснениях видно:

- Договор заключен не в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»;
- Поставщиком совершены и продолжают осуществляться все необходимые действия по исполнению взятых на себя обязательств по Договору;
- Фактическое уклонение и создание препятствий со стороны Покупателя по исполнению заключенного между Сторонами Договора;
- Действие заключенного Договора между Сторонами, т.к. его расторжение возможно только в судебном порядке;
- Введение санкций на поставляемое Оборудование, но при этом, фактические действия Поставщика по исполнению взятых на себя обязательств по заключенному Договору даже с учетом них, то следует, что со стороны Поставщика нет нарушений, при этом, данные нарушения присутствуют со стороны Покупателя, что может интерпретироваться как злоупотребление предоставленными ему правами.

Пунктом 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.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица

на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок, и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь серьёзный экономический характер для Общества.

ООО «ЕСП 314» неоднократно выполняло работы в рамках Закона № 223-ФЗ, работы всегда выполнялись надлежащим образом, в отношении Поставщика никогда ранее не возбуждались дела о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Рассмотрев представленные документы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

Между АО «НЗИВ» (Покупатель) и ООО «ЕСП 314» (Поставщик) заключен договор поставки с выполнением монтажа и пусконаладочных работ № 2023.230758800011-7588-147 от 16.03.2023 (далее – Договор).

Договор заключен в рамках Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», что подтверждается в том числе, представленными документами.

Способ и форма закупки: закрытый запрос предложений в электронной форме
Номер закупки на АСТ ГОЗ: 230758800011 Реестровый номер приглашения в ЕИС: отсутствует

Наименование закупки в ЕИС: 2001-2023-00253. Поставка работа сварочного с ЧПУ ОКВЭД закупки - 27.90.

Протокол подведения итогов № 230758800011-1 от 08.02.2023.

В соответствии с п. 2.1 Договора Поставщик обязуется передать в обусловленный срок работ сварочный с ЧПУ HYUNDAI HA006L (далее - Оборудование) для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не

связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием, в соответствии с требованиями спецификации и Технического задания, являющихся неотъемлемой частью настоящего договора, а Покупатель обязуется принять и оплатить Оборудование в порядке, предусмотренном Договором.

Цена Договора составляет 19 302 000 рублей.

На основании п. 4.1 Договора поставка Оборудования осуществляется в течение 210 календарных дней с даты уплаты Покупателем первого авансового платежа согласно п. 3.2.1 Договора.

12.05.2023 года АО «НЗИВ» была произведена оплата авансового платежа в размере 5 790 600 рублей, соответственно, поставка и монтаж Оборудования должны были быть произведены в срок до 08.12.2023.

К указанной дате оборудование в адрес АО «НЗИВ» поставлено не было.

АО «НЗИВ» сообщило, что претензии с требованием поставить Товар (исх. № 393/360 от 18.01.2024, исх. № 393/808 от 01.02.2024, исх. № 393/2387 от 19.03.2024) остались без удовлетворения и ответа. Поскольку по состоянию на 06.05.2024 оборудование поставлено не было, АО «НЗИВ» письмом (исх. № 393/4151 от 06.05.2024) на основании п. 15.3 Договора, п. 1, 2 ст. 450.1, п. 1 ст. 523 ГК РФ расторгло договор в одностороннем порядке в связи с существенным нарушением условий Договора со стороны Подрядчика. Уведомление о расторжении договора было направлено в соответствии п. 18.5 Договора на адрес электронной почты Поставщика: <...>. Также уведомление о расторжении договора было направлено почтовым отправлением и получено Поставщиком 13.05.2024, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового отправления № 80080596729192.

ООО «ЕСП 314» пояснило следующее о причинах непоставки товара в установленные договором сроки.

Согласно условиям заключенного Договора между Сторонами, Поставщик взял на себя обязательство в обусловленный срок в соответствии с требованиями Спецификации (Приложение № 1 к Договору) и Технического задания (Приложение № 2 к Договору), являющихся неотъемлемой частью настоящего Договора, осуществить поставку одного робота сварочного с ЧПУ HYUNDAI Robotics HA006L (далее – Оборудование) для использования его в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием, а Покупатель обязуется принять и оплатить поставленное оборудование в порядке, предусмотренном настоящим Договором.

Действуя добросовестно и разумно, ООО «ЕСП 314» с даты заключения между Сторонами договора осуществило следующие действия:

- Заключило и подписало Договор;
- Оформило и предоставило Банковскую гарантию;
- Осуществило заказ Оборудования в Германии через дистрибьютора на заводе HYUNDAI Robotics, что подтверждается Договором № T15/23I24 от 01.02.2023 и Дополнением № 1/T15/23I24;

- Произвело предварительную оплату за Оборудование в адрес в DITES International Technical Service, что подтверждается Инвойсами № 23011-4284-P1, № 23013-4351-P1, 23018-3995-P1 и Платежными поручениями № NT-043828, № TE-043825, № NT-043948;

- Неоднократно запрашивало информацию у Покупателя по предоставлению дополнительной технической информации и предоставления образцов изделия, что, подтверждается письмами № 1/4246 от 30.05.2023; № 1/4246 от 24.10.2023; № 2/4246 от 26.03.2024; № 3/4246 от 04.04.2024; № 98 от 25.04.2024; № 105 от 18.06.2024;

- Осуществляло командирование своих сотрудников на предприятие Покупателя с целью получить нарочно развернутую информацию в виде файлов, бумажных чертежей, образцов изделий т.к. без получения указанного невозможно выполнить условия по Договору по причине неполноты информации о изготавливаемом изделии и невозможности проектирования и настройки кондуктора и сварочного робота;

- Получило подтверждение от завода изготовителя о переходе в финальную стадию производства робота HA006L, и необходимости предоставить сведения о итоговых изделиях для разработки и производства кондуктора, а также настройки и подбора сварочной установки.

Согласно условиям заключенного Договора между Сторонами, Поставщик взял на себя обязательство в обусловленный срок в соответствии с требованиями Спецификации (Приложение № 1 к Договору) и Технического задания (Приложение № 2 к Договору), являющихся неотъемлемой частью настоящего Договора, осуществить поставку Оборудования.

Согласно п.3.1. Приложения №2 к Договору, Стороны установили, что Оборудование должно сваривать в оснастке заготовки (изделия) которые приведены в Приложении №1 и №2 к Приложению №2 к Договору, при этом, во время исполнения взятых на себя обязательств по Договору, Поставщиком было установлено, что чертежи изложенные в Приложении №1 и №2 к Приложению №2 к Договору – являются не читаемыми, что не позволяет полноценно разобрать размеры и прочие характеристики изделия и сварочного шва, в связи с чем, Поставщик:

- Неоднократно запрашивало информацию у Покупателя по предоставлению дополнительной технической информации и предоставления образцов изделия, что подтверждается письмами № 1/4246 от 30.05.2023; № 1/4246 от 24.10.2023; № 2/4246 от 26.03.2024; № 3/4246 от 04.04.2024; № 98 от 25.04.2024; № 105 от 18.06.2024;

- Осуществляло командирование своих сотрудников на предприятие Покупателя с целью получить нарочно развернутую информацию в виде образца изделия, чертежей изделия в хорошем качестве и 3D моделей изделия (при наличии), т.к. без получения указанного невозможно выполнить условия по Договору по причине невозможности создать кондуктор и настроить сварочную работу робота с качеством сопоставимым с текущим производством заказчика, однако, по состоянию на текущую дату, какая-либо информация, чертежи, образцы изделия, со стороны Покупателя в адрес Поставщика не были направлены/предоставлены.

Письмом (исх. №1/4246 от 30.05.2024) Поставщик запрашивал у Покупателя

информацию с целью выполнения проектирования кондуктора к сварочному роботу, предоставить сведения:

- уточнить марку стали;
- предоставить 2D и 3D чертежи деталей;
- сведения о весе деталей и необходимом количестве их, которое будет производиться сварочным роботом за день.

При этом, в марте 2024 года (Исх. №2/4246 от 26.03.2024) Поставщиком в адрес Покупателя была доведена информация о готовности базовой части сварочного робота, и неоднократно повторно сообщено о не получении сведений, готовых изделий, 2D и 3D-моделей, чертежей, в связи с чем полноценное изготовление Оборудования невозможно (в части кондуктора), и по этой причине предлагается предоставить информацию/документы, а также сдвинуть дату поставки Оборудования (т.к. указанные причины возникли не по вине Поставщика).

Согласно абз. 1 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила № 1211), данные Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), в том числе, сведений 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 ч. 2 ст. 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.

Таким образом, учитывая все вышеизложенное, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

При этом основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое неисполнение лицом обязательств по договору, которое предполагает недобросовестное поведение.

Неисполнение лицом обязательств по договору может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для исполнения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его исполнения.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Нарушение участником закупки своих обязательств при исполнении договора при отсутствии у него умышленного, виновного и недобросовестного намерения уклониться от их исполнения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

В данном случае действительно ООО «ЕСП 314» в установленный договором срок товар поставлен не был, однако, исходя из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и доказательств следует, что в действиях ООО «ЕСП 314» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от исполнения договора, поскольку его неисполнение обусловлено, в том числе, независящими от ООО «ЕСП 314» обстоятельствами.

Также при рассмотрении материалов учтены пояснения ООО «ЕСП 314» о том, что Общество не имело умысла уклониться от исполнения договора, ведется работа по выполнению условий договора.

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об ООО «ЕСП 314» ранее не включались Федеральной антимонопольной службой в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В связи с изложенным, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в действиях ООО «ЕСП 314» отсутствует умышленное уклонение от исполнения договора и выполнения принятых по нему обязательств.

При таких обстоятельствах, оценивая все имеющиеся факты, комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что на основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «ЕСП 314» при исполнении договора в рамках данной закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Признать имеющиеся материалы недостаточными для внесения сведений об ООО «ЕСП 314» (123104, г. Москва, пер. Богословский, д. 16/6, стр. 1, ком. 6, ОГРН: 1187746742149, Дата присвоения ОГРН: 09.08.2018, ИНН: 7706455669, КПП: 771001001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».