

**Дело № 25РНП-2023**

**029/10/5-1134/2023**

Заказчик:

**АО "ПО Севмаш"**

164500, Архангельская область,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе,

д. 58

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

**Участник закупки:**

**Общество с ограниченной ответственностью "Металл-индастри"**

107370, г. Москва, Открытое шоссе, д.14, эт.3, пом.III, ком.31

E-mail: info@metall-indastri.ru

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**30 ноября 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	Поддубная Ю.А.	Ведущий специалист - эксперт отдела контроля закупок;
Член комиссии	Титова О.Е.	Заместитель начальника 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:** Курганова А.В. (доверенность от 21.12.2022 № 13), Чирцовой А.В. (доверенность от 10.01.2023 № 154).

Участника закупки: Кочетковой Е.Ю. (доверенность от 22.08.2023).

## **УСТАНОВИЛА:**

21 ноября 2023 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 Обществе с ограниченной ответственностью "Металл-индастри" (ИНН 9721046576) в реестр недобросовестных поставщиков.

## **Содержание обращения:**

Согласно обращению Заказчика договор от 18.07.2022 №3903/54863 на поставку станка ВШ152УВИ 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 "Металл-индастри" 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).

18.07.2022 по результатам проведения закрытого аукциона в электронной форме (оператор электронной площадки - АСТ ГОЗ извещение № 220574800219) между Заказчиком и ООО "Металл-индустри" (далее – Поставщик, Общество), заключен договор № 3903/54863 на поставку станка ВШ152УВИ на сумму 6 436 975,00 рублей (далее – Договор).

В соответствии с пунктом 1.2 Договора технические характеристики, количество, ассортимент, комплектность, цена, сроки, способ и условия поставки товара, выполнения работ по пусконаладке, осуществления испытаний и оказания консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации товара, документ(-ы), определяющий(-е) качество товара, указываются в Спецификации №1 (приложение № 1 к Договору).

Согласно Приложению №1 «Спецификация» к Договору срок поставки: 10 месяцев с даты заключения Договора, то есть по 18.05.2023.

25.07.2022, 10.10.2022 Заказчиком были направлены в адрес Поставщика запросы о предоставлении технической документации по товару.

16.08.2022 письмом № 764/08-2022 Поставщиком в адрес Заказчика был направлен план-фундамента с требованиями по подключению оборудования.

21.10.2022, 09.11.2022, 12.12.2022, 13.01.2023, 23.05.2023 Заказчиком составлены и направлены в адрес Поставщика претензии с требованием предоставления документации и нарушении условий Договора.

11.11.2022 письмом №1103/11-2022 Поставщиком в адрес Заказчика была направлена для согласования программа предварительных испытаний оборудования.

12.12.2023 письмом №3903/9544 Заказчик направил Поставщику замечания к документации.

23.01.2023 письмом №39/01-2023 Поставщик повторно направил Заказчику программу предварительных испытаний оборудования и руководство по эксплуатации.

27.01.2023 письмом №57/01-2023 Поставщик направил Заказчику программу проведения консультационных услуг.

14.04.2023 письмом №299/04-2023 Поставщик направил Заказчику приглашение для совместной предварительной приемки оборудования.

По результатам предварительной приемки был составлен Акт приемочных испытаний на территории поставщика от 19.05.2023 (далее – Акт от 19.05.2023).

Согласно Акту от 19.05.2023 были определены показатели характеристик, в том числе: показатели точности оборудования (требуемое значение: соответствие ГОСТ 11654-90, ГОСТ 25-90) - отсутствует печать и подтверждающая подпись на протоколе геометрической и технологической точности; твердость направляющих, HRC (требуемое значение: 50) – не подтверждено; поперечное перемещение

шлифовального круга на одно деление лимба тонкой передачи, мм (требуемое значение: 0,002) – не предъявлялось.

04.07.2023 письмом №463/07-2023 Поставщиком в адрес Заказчика был направлен эскиз тестовой детали, техническая документация.

17.07.2023 Заказчик письмом №39.03/5292 в ответ на письмо Поставщика от 04.07.2023 №463/07-2023 направил замечания по документации.

19.07.2023 письмом №494/07-2023 Поставщиком в адрес Заказчика был направлен оригинал паспорта на оборудование.

25.07.2023 письмом №520/07-2023 Поставщик направил Заказчику приглашение для повторной совместной предварительной приемки оборудования.

По результатам повторных испытаний был составлен Акт повторных приемочных испытаний на территории поставщика от 29.09.2023 (далее – Акт от 29.09.2023).

Согласно Акту от 29.09.2023 были определены показатели характеристик, в том числе: показатели точности оборудования (требуемое значение: соответствие ГОСТ 11654-90, ГОСТ 25-90) – предъявлен протокол испытания станка на геометрическую точность; твердость направляющих, HRC (требуемое значение: 50) – не подтверждено; поперечное перемещение шлифовального круга на одно деление лимба тонкой передачи, мм (требуемое значение: 0,002) – не соответствует (фактическая цена деления 0,01 мм).

09.10.2023 письмом №651/10-2023 Поставщик направил письмо Заказчику с предложением принять товар с имеющимися техническими характеристиками или расторгнуть договор по соглашению сторон.

09.11.2023 Заказчик принял решение об отказе от Договора в одностороннем порядке в связи с тем, что товар не поставлен.

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

Согласно информации с сайта «Почты России» решение от 09.11.2023 об отказе от договора в одностороннем порядке (отправление с почтовым идентификатором 80092690543352) было получено Поставщиком 17.11.2023.

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 17.11.2023.

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 – 21.11.2023.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель ООО "Металл-индастри" пояснил, что замечания, указанные в Акте от 29.09.2023, устранимы, но для этого необходимо дополнительное время. Оборудование не было поставлено Заказчику, так как Поставщик не получил ответ на письмо от 09.10.2023 письмом №651/10-2023.

Комиссия Архангельского УФАС России установила следующее.

В соответствии с пунктом 7.12 Договора, если при повторном приемочном испытании будет установлено, что дефекты не устранены или будут обнаружены новые дефекты, Заказчик вправе отказаться от поставки товара.

Однако, в Акте от 19.05.2023 указано, что характеристика - поперечное перемещение шлифовального круга на одно деление лимба тонкой передачи, к испытаниям не предъявлялось.

Следовательно, по указанной выше характеристике результат первичных испытаний отражен в Акте от 29.09.2023.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представители Заказчика пояснили, что считают отклонение по характеристике - поперечное перемещение шлифовального круга на одно деление лимба тонкой передачи не устранимым, в связи с чем было принято решение отказаться от поставки товара.

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.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ООО "Металл-индустри" 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 победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Реестр недобросовестных поставщиков представляет собой меру ответственности

за недобросовестное поведение в правоотношениях по осуществлению закупок.

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.

Вместе с тем, 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.

В рассматриваемом случае Комиссия Архангельского УФАС России полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия ООО "Металл-индустри" были направлены на умышленное ненадлежащее исполнение Договора от 18.07.2022 №3903/54863.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия ООО "Металл-индустри" нельзя квалифицировать как недобросовестное поведение при исполнении договора.

**Таким образом, сведения в отношении ООО "Металл-индустри" 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 "Металл-индастри" (ИНН 9721046576) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный ФЗ «О закупках», отсутствуют.

Председатель комиссии О.С. Малышева  
Члены комиссии Ю.А. Поддубная  
О.Е. Титова