

Дело № 16РНП-2023

029/10/5-795/2023

Заказчик:

АО "ПО "Севмаш"

164500, Архангельская область,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе, д. 58

E-mail: smp@sevmash.ru,

tpp1@sevmash.ru

Участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью "Металл-индастри"

107370, г. Москва, ВН.ТЕР. Муниципальный округ Богородское, ш. Открытое, д. 14, этаж 3, Пом. III, ком. 31

E-mail: tender@metall-indastri.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

23 августа 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	Вознесенская Н.В.	Главный 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: Левченко В.В. (доверенность от 21.12.2022 № 7), Чирцовой А.В. (доверенность от 10.01.2023 № 154).

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

УСТАНОВИЛА:

14 августа 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 ООО "Металл-индастри" (ИНН 9721046576) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика договор от 10.03.2022 № 3903/53155 на поставку спектрометра атомно-эмиссионного с индуктивно-связанной плазмой Plasma Quant 9000 Elit, выполнения пусконаладочных работ, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации товара, заключенный с ООО "Металл-индастри", 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).

10.03.2022 по результатам проведения аукциона в электронной форме № 32211039879, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, между Заказчиком и ООО "Металл-индастри" (далее – Поставщик, Общество), заключен договор № 3903/50473 на поставку спектрометра атомно-эмиссионного с индуктивно-связанной плазмой Plasma Quant PQ 9000 Elite или эквивалента, выполнение пусконаладочных работ, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации товара на сумму 15 376 075,00 рублей (далее – Договор).

В соответствии с пунктом 1.2 Договора наименование, модель, технические характеристики, количество, ассортимент, комплектность, ЗИП и расходные материалы, цена, сроки поставки товара, выполнения работ по пусконаладке, оказания консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации товара, документ(ы), определяющий(-е) качество товара, указываются в спецификации (приложение № 1 к Договору).

Согласно Приложению №1 «Спецификация» к Договору срок поставки: 110 календарных дней с даты заключения Договора, то есть по 28.06.2022.

Письмами от 04.04.2022 № 245/04-2022, от 10.06.2022 № 476/06-2022 от 30.06.2022 № 556/06-2022 ООО «Металл Индастри» проинформировало о невозможности исполнения обязательств в срок, предусмотренный Договором, из-за введенных санкций и ограничений в отношении Российской Федерации, выразило намерение о поставке по Договору.

11.07.2022 Заказчик в адрес Поставщика направил Претензию (письмо № 80.329/1417) с требованием произвести срочную поставку по Договору.

03.08.2022 Поставщик в ответ на данную претензию направил письмо № 705/08-2022, в котором проинформировал о ходе исполнения Договора, а именно: Поставщиком совместно с логистической компанией проработан оптимальный маршрут для ввоза оборудования на территорию РФ и о подготовке документации для осуществления транспортировки, указал прогнозируемый срок готовности к поставке оборудования на АО «ПО Севмаш» - 30.09.2022.

Письмом от 02.09.2022 № 80.329/1793 Заказчик принял довод Поставщика о том, что продукция по договору попадает под категорию двойного назначения, на которые введены ограничения на экспорт.

19.10.2022 Поставщиком в адрес Заказчика направлено Письмо (№ 1015/10-2022) о затруднении в вывозе оборудования с территории Германии, направлены документы подтверждающие своевременные действия ООО «Металл Индастри» по заключению договора и оплате оборудования.

11.01.2023 Поставщик проинформировал Заказчика о поступлении на склад продукции по Договору о проведении предпродажной подготовки, с приложением фотографий (исх. № 14/01-2023)

21.02.2023 г. сторонами по Договору проведены совместные работы по осмотру и

тестовому запуску оборудования.

20.03.2023 ООО «Металл Индастри» письмом № 201/03-2023 сообщило Заказчику, что в связи с введенными санкциями, поставка комплектующих к оборудованию не представляется возможной по цене, предусмотренной в договоре, в связи с осложненной логистикой, а также просило об увеличении стоимости по Договору.

Письмом от 24.03.2023 № 39.03/1975 Заказчик отказал в увеличении стоимости Договора.

06.06.2023 Поставщик письмом № 414/06-2023 уведомил Заказчика о закрытии представительств завода-изготовителя на территории РФ, в связи с возникшими, трудностями определить точную дату поставки товара не представляется возможным. Также предоставил для ознакомления таблицу стоимостей комплектующих, значительно превышающих стоимость по Договору.

Заказчик письмом исх. № 39.03/4626 от 23.06.2023 попросил Поставщика предоставить проект дополнительного соглашения для проработки вопроса исключения из Договора позиций, невозможных к поставке (пункты 5.6-5.10 Таблицы 2 Спецификации №1 к Договору), и уменьшения стоимости Договора.

27.06.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика проект дополнительного соглашения к Договору. Данный проект не согласован Заказчиком.

Дополнительное соглашение к Договору не заключено.

Товар Заказчику не поставлен.

25.07.2023 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 25.07.2023 об отказе от договора в одностороннем порядке (отправление с почтовым идентификатором 80101786140211) было получено Поставщиком 09.08.2023.

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 09.08.2023.

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 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 Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России – 14.08.2023.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель ООО "Металл-индастри" пояснил, что при принятии участия в электронной закупке ООО «Металл Индастри» проработало вопрос о возможности поставки Оборудования по договору. В связи с введением санкций и ограничений в отношении Российской Федерации, а также ухудшением геополитической обстановки, повсеместным отказом от международных перевозок транспортными компаниями обстоятельства по поставке Оборудования значительно изменились и были поставлены под угрозу, о чем своевременно был предупрежден Заказчик, а так же проинформирован о том, что оборудование попадает под категорию продукции двойного назначения, в связи с чем Федеральным ведомством экономики и экспортного контроля Германии (BAFA), был введен запрет на экспорт оборудования. Однако ООО «Металл Индастри» выразило намерение о поставке по Договору, даже несмотря на вышеуказанные обстоятельства (письмо от 04.04.2022 № 245/04-2022, от 10.06.2022 № 476/06-2022 от 30.06.2022 № 556/06-2022). В январе 2023 года спектрометр был поставлен на склад Поставщика, однако

возникли трудности при поставке комплектующих, в том числе значительно увеличилась цена на комплектующие. Спектрометр не был поставлен Заказчику, так как договор не предусматривал некомплектную поставку.

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).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям закупочной документации заказчиков, приведших к невозможности заключения договора с этим лицом и нарушающих права заказчика относительно лучших условий исполнения договора, связанных с эффективным использованием средств Заказчика и, как следствие, нарушением публичных интересов в этих правоотношениях.

С учетом изложенного, контрольным органом 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-индастри" 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.

Комиссия Архангельского УФАС России установила, что Заказчик был готов принять некомплектный товар (без комплектующих по пунктам 5.6-5.10 Таблицы 2 Спецификации №1 к Договору), прорабатывался вопрос о заключении дополнительного соглашения к Договору.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представители Заказчика и Поставщика не смогли пояснить по какой причине дополнительное соглашение к Договору не было заключено.

Товар не был поставлен Заказчику, в том числе имеющийся на складе Поставщика спектрометр.

В материалах дела отсутствуют документы, подтверждающие попытку Поставщика поставить Заказчику спектрометр без полной комплектации, предусмотренной Договором, а также отсутствуют документы об отказе в приемке спектрометра без

полной комплектации, предусмотренной Договором.

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.

Уклонение от исполнения договора 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 заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания (определение Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489).

Действуя в рамках исполнения договора, Поставщик должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию собственных средств Заказчика, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

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 России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия ООО "Металл-индастри" можно квалифицировать как недобросовестное поведение при исполнении договора, выразившееся в невыполнении своих обязательств.

Учитывая изложенное, а также что Заказчиком в одностороннем порядке расторгнут договор ввиду существенного нарушения контрагентом обязательств по договору, а также, что Заказчик является лицом, в отношении которого недружественными государствами введены санкции и меры ограничительного характера, что подтверждается общедоступной информацией, Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о наличии правовых оснований для включения сведений в отношении Поставщика в Реестр.

Таким образом, сведения в отношении "Металл-индастри" 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 "ПО "Севмаш", в отношении Общества с ограниченной ответственностью "Металл-индастри" (ИНН 9721046576) для включения в Реестр

недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с принятием Заказчиком решения о расторжении в одностороннем порядке договора от 10.03.2022 № 3903/53155 на поставку спектрометра атомно-эмиссионного с индуктивно-связанной плазмой Plasma Quant 9000 Elit, выполнения пусконаладочных работ, оказание консультационных услуг по передаче навыков эксплуатации товара.

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью "Металл-индастри" в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

Соответствующий пункт Приказа Федеральной антимонопольной службы может быть обжалован заинтересованным лицом в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством.

Председатель комиссии О.С. Малышева

Члены комиссии Н.В. Вознесенская

О.Е. Титова