

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

**Федеральной антимонопольной службы
по Пермскому краю**

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990

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

e-mail: to59@fas.gov.ru

сайт: www.perm.fas.gov.ru

13.09.2021 № 01 1007-21

На № _____ от _____

Публичное акционерное общество
«Научно-производственное
объединение «Искра»

<...>

<...>

ООО «МеталлМаш»

<...>

<...>

Для сведения:

**Пермская прокуратура по надзору за
исполнением законов на
особорежимных объектах**

<...>

Дело № 059/10/5-912/2021

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

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

«10» сентября 2021 г.

г.Пермь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по рассмотрению жалоб в порядке, предусмотренном статьей 18.1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а так же по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках, направляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия Пермского УФАС России), в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:

<...>, заместитель руководителя Управления;

Члены комиссии:

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

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

посредством видеоконференцсвязи, без участия сторон (надлежащим образом уведомлены),

рассмотрев обращение **Публичного акционерного общества «Научно-производственное объединение «Искра»** (далее – ПАО «НПО «Искра») (вх. № 014736) о включении сведений об **Обществе с ограниченной ответственностью «МеталлМаш»** (далее – ООО «МеталлМаш») (ИНН 9705075682, 109044, г. Москва, ул. Динамовская, д. 1А, офис 231) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

УСТАНОВИЛА:

31.08.2021 г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю (далее также – Пермское УФАС России) поступило обращение ПАО «НПО «Искра» (вх. № 014736) о включении сведений об ООО «МеталлМаш» (ИНН 9705075682, 109044, г. Москва, ул. Динамовская, д. 1А, офис 231), признанного победителем закупки в форме открытого запроса предложений в электронной форме, предметом которой являлась Поставка окрасочно-сушильных камер тупикового типа (извещение № 31807361071, опубликовано на официальном сайте

РФ в сети «Интернет» для размещения информации о закупках www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) (далее – торги, закупка) в реестр недобросовестных должников, в котором указывается на расторжение договора в судебном порядке по причине существенного нарушения его условий, в связи с чем ПАО «НПО «Искра» просит включить сведения об ООО «МеталлМаш» в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «МеталлМаш» в своих возражениях указало на недобросовестное поведение ПАО «НПО «Искра» при приемке оборудования, проведении экспертизы на предмет оценки качества оборудования, удержанию оборудования, подлежащего передаче победителю торгов оборудования в соответствии с Решением Арбитражного суда Пермского края от 31.05.2021 г. по делу № А50-32323/20.

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

1. Частью 2 статьи 5 Закона о закупках предусмотрено, что сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров, включаются в реестр недобросовестных поставщиков.

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

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

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

условий договора.

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

2. 25.12.2018 г. на сайте единой информационной системе в сфере закупок zakupki.gov.ru было размещено извещение № 31807361071 о проведении открытого запроса предложений в электронной форме на поставку окрасочно-сушильных камер тупикового типа. При проведении рассматриваемой закупки, Заказчик руководствовался Положением о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (далее – Положение); Документацией о закупке (далее – Документация).

В извещении, на официальном сайте, опубликованы: дата начала приема заявок - 25.12.2018 г., дата окончания приема заявок - 17.01.2019 г., дата рассмотрения заявок – 18.01.2019 г., дата подведения итогов закупки – 18.01.2019 г.

Предметом закупки является поставка окрасочно-сушильных камер тупикового типа.

По результатам закупки на основании протокола открытия доступа к поданным заявкам от 30.04.2019 № 31807361071-02 между ПАО «НПО «Искра» и ООО «МеталлМаш» заключен договор № 951-180 /2019 от 20.05.2019 на поставку оборудования, согласно условиям которого поставщик обязуется в обусловленный настоящим договором срок поставить окрасочно-сушильные камеры тупикового типа в количестве 2 шт. согласно Приложения № 1 в собственность покупателя, а покупатель – принять и оплатить полученное оборудование.

Стоимость договора составляет 32 950 000,00 руб. с учетом НДС 20% 6 362 833,33 руб., в том числе цена за окрасочно-сушильная камера тупикового типа внутреннего исполнения СПК – 4.4.4 – 9 000 000,00 руб., цена за окрасочно-сушильную камеру тупикового типа уличного исполнения СПК –8.6.6. – 23 950 000,00 руб. Срок поставки оборудования – не более 87 рабочих дней после перечисления аванса в размере 30% на расчетный счет поставщика.

Дополнительным соглашением от 20.10.2019 установлена стоимость договора в размере 44 392 000,00 рублей с учетом НДС 20% 7 398 666,67 руб., в том числе цена за окрасочно-сушильная камера тупикового типа внутреннего исполнения СПК – 4.4.4 – 10 555 800,00 руб., цена за окрасочно-сушильную камеру тупикового типа уличного исполнения СПК –8.6.6. – 26 437 533,33руб. Срок поставки оборудования, в соответствии с дополнительным соглашением - не более 168 рабочих дней после перечисления аванса в размере 30% на расчетный счет поставщика.

Согласно п. 20.2.7 Положения о закупке товаров, работ, услуг государственной корпорации по космической деятельности «Роскосмос» (в ред. от 26.10.2018 г.), лицо, с которым заказчиком заключается договор, несет полную ответственность за соответствие направляемого проекта договора условиям документации о закупке, условиям своей заявки, а также условиям преддоговорных переговоров и

прочим условиям в соответствии с пунктом 20.2.14 Положения.

Согласно п. 20.2.14 Положения, проект договора, заключаемого по итогам конкурсной процедуры, включает в себя

(1) условия исполнения договора, предложенные победителем закупки (лицом, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки) и являющиеся критериями оценки;

(2) встречные предложения победителя закупки (лица, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки) по проекту договора в случае, если такие предложения допускались документацией о закупке;

(3) реквизиты победителя закупки (лица, с которым заключается договор при уклонении победителя закупки);

(4) условия, по которым было достигнуто соглашение по итогам преддоговорных переговоров.

Согласно п. 21.1.1. Положения, исполнение договора осуществляется в соответствии с условиями договора, требованиями законодательства и основывается на принципе надлежащего исполнения условий договора его сторонами.

В соответствии с п. 21.2.6 Положения в процессе исполнения договора не допускается изменение его предмета.

Пунктом 26 Документации к закупке, по результатам которой между ПАО «НПО «Искра» и ООО «МеталлМаш» заключен договор, установлены требования к безопасности, качеству, техническим характеристикам, функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара.

Так, требования к безопасности устанавливаются в соответствии с требованиями Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 010/2011; качество продукции соответствует ТУ 3670001-69535022-2015 или параметрам эквивалентности (Приложение №4 к документации о закупке); технические характеристики продукции соответствуют ТУ 3670001-69535022-2015 или параметрам эквивалентности (Приложение №4 к документации о закупке); размеры товара соответствуют ТУ 3670001-69535022-2015 или параметрам эквивалентности (Приложение №4 к документации о закупке). Упаковка товара: транспортировка оборудования должна производиться в упаковке, предотвращающей повреждения от механических и атмосферных воздействий. Упаковка должна обеспечивать сохранность груза при перевозке автомобильным транспортом. Отгрузка товара: поставщик обязан поставить, а покупатель обязан принять Оборудование по адресу: 614038, г. Пермь, ул. Академика Веденеева, 28;

Согласно п. 1.1. Договора, Комплектация и Технические характеристики поставляемой продукции указаны в приложении №2,3,4,5 и являются неотъемлемой составной частью договора.

В силу п. 2.1. Договора, качество поставляемого оборудования должно соответствовать техническим требованиям, изложенным в документации, передаваемой вместе с оборудованием и условиям настоящего договора.

Согласно п. 3.4. Договора, с оборудованием Поставщик обязан предоставить следующие документы:

- товарно-транспортную накладную;
- товарную накладную ТОРГ-12 (оригинал);
- счет-фактуру (оригинал), допускается ее отправка по почте, в течение пяти календарных дней, с даты отпуска Оборудования;
- копию сертификата соответствия завода-изготовителя;
- паспорт -руководство по эксплуатации;
- паспорт – инструкции по эксплуатации на комплектующие;
- чертеж общего вида;
- габаритный чертеж;
- техническое описание;
- необходимое программное обеспечение;
- принципиальные электрические, вентиляционные, водоснабжения, водоотведения и другие необходимые схемы;
- перечни запасных частей и расходных частей;
- монтажный чертеж, инструкцию по монтажу.

Как следует из материалов дела, ООО «МеталлМаш» свои обязательства по поставке товара в указанные в договоре сроки не исполнило, что послужило основанием для обращения заказчика в суд с иском о взыскании 12 133 115, 00 руб. и расторжении договора.

Решением Арбитражного суда Пермского края от 31.05.2021 года по делу № А50-32323/20 договор, заключенный между ПАО «НПО «Искра» (Заказчик) и ООО «МеталлМаш» был расторгнут в связи с существенным нарушением условий.

Постановлением Семнадцатого арбитражного апелляционного суда № 17АП-9909/2021-АК от 18.08.2021 г. Решение Арбитражного суда по делу № А50-32323/20 оставлено без изменений.

Суды, признавая нарушения условий договора существенными, исходил из того, что в сложившейся ситуации ООО «МеталлМаш» произвело поставку некомплектного, некачественного оборудования, не обеспеченного, предусмотренными п. 3.4 Договора документами и с нарушением срока, установленного в договоре. В связи с чем ПАО НПО «Искра» было вправе принять решение об отказе от исполнения договора и заявить о возврате авансового платежа по договору и о возмещении понесенных убытков.

В материалах дела Комиссии представлено дополнение к заявлению от 08.09.2021 ПАО НПО «Искра», где указано на заключение ПАО НПО «Искра» договора

целевого займа от 03.12.2020 г. № ДЗ-101/18 с ФГАУ «Российский фонд технологического развития» на приобретение камер для окраски и сушки крупногабаритных корпусных элементов ГПА – 3-й квартал 2020 в целях финансового обеспечения закупки №31807361071. В связи с непоставкой окрасочной-сушильных камер по договору от 20.05.2019 г. по вине ООО «МеталлМаш» обязательства не были выполнены ПАО НПО «Искра» по договору займа, в результате чего Заказчик понес ощутимые репутационные потери и был вынужден вернуть заемные денежные средства Фонду.

Согласно пункту 4 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, в случае расторжения договора по решению суда 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.

Применительно к Закону о закупках лицо, принимая решение об участии в процедуре проведения закупки, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных указанным Законом.

Статьей 401 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (далее – Гражданский кодекс РФ) установлено, что 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.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в существенном нарушении им условий договора.

В соответствии с частью 3 статьи 401 Гражданского кодекса РФ 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.

Давая согласие при подаче заявки на выполнение работ, оказание услуг в соответствии с условиями запроса котировок и договором, лицо соглашалось с возлагаемыми на себя обязанностями, в связи с чем оно должно было осознавать последствия невыполнения (ненадлежащего выполнения) принимаемых на себя

обязательств.

Обстоятельства, установленные Арбитражным судом Пермского края по делу № А50-32323/20 ранее и связанные с оценкой вопросов поставки товара, не подлежат переоценке при рассмотрении настоящего дела антимонопольным органом.

Кроме того, ПАО «НПО «Искра» в дополнении к заявлению отметило, что 03.12.2018 им был заключен договор целевого займа № ДЗ-101/18 от 03.12.2018 с ФГАУ «Российский фонд технологического развития» (далее - Фонд) с целью реализации проекта «Модернизация газоперекачивающих агрегатов в целях повышения энергоэффективности, уменьшения габаритов, снижения затрат на проектирование с поведением технического перевооружения производства». По договору требовалось закупить, в том числе камеру сушки крупногабаритных элементов ГПА. В результате непоставки оборудования ООО «МеталлМаш» в установленные сроки, ПАО «НПО «Искра» не выполнило реализацию проекта «Модернизация газоперекачивающих агрегатов в целях повышения энергоэффективности, уменьшения габаритов, снижения затрат на проектирование с поведением технического перевооружения производства».

В постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П Конституционным Судом Российской Федерации отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в статье 1 Закона о контрактной системе, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, а следовательно, защиту государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Участник аукциона, самостоятельно принявший решение об участии в размещении заказа и претендующий на заключение государственного (муниципального) контракта и его надлежащее исполнение, обязан учесть специфику заключения и исполнения контракта и соблюсти все предусмотренные для этого условия. В ином случае для него возникает риск наступления соответствующих неблагоприятных последствий, в том числе риск принятия уполномоченным органом решения о включении его в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссией Пермского УФАС России действия ООО «МеталлМаш» по неисполнению условий договора поставки № 951-180 /2019 от 20.05.2019 признаются недобросовестными.

Сведения и документы, подтверждающие добросовестность ООО «МеталлМаш» и надлежащее исполнение условий заключенного договора, обществом не представлены, в материалах дела отсутствуют.

Комиссия Пермского УФАС России, рассмотрев материалы дела, в отсутствие доказательств, свидетельствующих об уважительности причин неисполнения договора победителем закупки, приняла решение направить в ФАС России сведения в отношении ООО «МеталлМаш» (ИНН: 9705075682, 109044, г. Москва, ул.

Динамо́вская, д. 1А, офис 231) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков.

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

ЗАКЛЮЧИЛА:

По результатам рассмотрения обращения ПАО «НПО «Искра» (вх. № 014736):

- направить в ФАС России сведения в отношении ООО «МеталлМаш» (ИНН 9705075682, 109044, г. Москва, ул. Динамовская, д. 1А, офис 231) для включения в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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

<...>

(342) 235-10-36