

**Дело № 7РНП-2022**

**029/10/5-295/2022**

Заказчик:

**АО «ПО «Севмаш»**

164500, Архангельская область,

г. Северодвинск, Архангельское шоссе, д. 58

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

Оператор электронной площадки:

АО «Сбербанк-АСТ»

119435, г. Москва, Большой Саввинский переулок, д. 12, стр. 9

E-mail: ko@sberbank-ast.ru

**Участник закупки:**

**ООО «Успех»**

163002, г. Архангельск, ул. Стрелковая, д. 19

E-mail: rsno1976@yandex.ru

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**15 апреля 2022 года г. Архангельск**

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 - начальник отдела контроля закупок;

Член комиссии - Титова О.Е. Заместитель начальника отдела контроля закупок;

Член комиссии - Поддубная Ю.А. Ведущий специалист - эксперт отдела контроля закупок;

на основании части 3 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее - ФЗ «О закупках») и постановления Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

В присутствии представителей от:

Заказчика: Чирцовой А.В. (доверенность от 21.12.2021 № 24);

**Участника закупки:** Дубининой Н.А. (доверенность от 01.09.2021 № 3);

## **УСТАНОВИЛА:**

07 апреля 2022 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц и осуществления полномочий по ведению реестра недобросовестных поставщиков, поступило обращение АО «ПО «Севмаш» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «Успех» (ИНН 2901292835) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, участник аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку свежих фруктов и овощей (извещение № 32211051894) уклонился от заключения договора.

*Комиссия Архангельского УФАС России согласно Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» и постановления Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» рассмотрела обращение о включении сведений об ООО «Успех» 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 закупке товаров, работ, услуг для АО «ПО «Севмаш», утвержденное Советом директоров АО «ПО «Севмаш» (протокол от 29.12.2018 № СД-50/2018) (далее – Положение о закупках).

Положение о закупках является документом, который регламентирует закупочную деятельность и содержит требования к закупке товаров, работ, услуг для 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.

20.01.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в

сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС), размещено извещение № 32211051894 и документация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку свежих фруктов и овощей (далее – документация о закупке).

Начальная (максимальная) цена договора: 6 708 387,00 руб.

Оператор электронной площадки - АО «Сбербанк -АСТ».

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 14.02.2022 на участие в закупке подано 2 заявки (заявка № 5713, заявка № 9631).

15 февраля 2022 года по результатам подведения итогов аукциона в электронной форме победителем признано Общество с ограниченной ответственностью «Успех» с ценой договора 5 668 586,86 рублей.

Протокол подведения итогов от 15.02.2022 размещен в ЕИС 18.02.2022.

В соответствии с пунктом 15 статьи 3.2 ФЗ «О закупках» договор по результатам конкурентной закупки заключается не ранее чем через десять дней и не позднее чем через двадцать дней с даты размещения в единой информационной системе итогового протокола.

Согласно пункту Г.7.22 Положения о закупках договор по результатам конкурентной закупки с участием субъектов малого и среднего предпринимательства заключается на условиях, которые предусмотрены проектом договора, документацией о конкурентной закупке, извещением об осуществлении конкурентной закупки и заявкой участника такой закупки, с которым заключается договор.

Пунктом 8.11.3 Положения о закупках определено, что заключение договора осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации, Положением, внутренними нормативными документами заказчика, документацией о закупке.

В соответствии с подпунктом 3.14.3 пункта 3.14 документации о закупке, договор по результатам процедуры заключается с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки и должен быть подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника процедуры и заказчика. В случае наличия разногласий по проекту договора, направленному заказчиком, участник процедуры составляет протокол разногласий с указанием замечаний к положениям проекта договора, не соответствующим извещению, документации о закупке и своей заявке, с указанием соответствующих положений данных документов. Протокол разногласий направляется заказчику с использованием программно-аппаратных средств электронной площадки. Заказчик рассматривает протокол разногласий и направляет участнику процедуры доработанный проект договора либо повторно направляет проект договора с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечаний.

В соответствии с подпунктом 3.14.1 пункта 3.14 документации о закупке по итогам процедуры, завершившейся решением об определении участника, с которым

будет заключаться договор, проект договора составляется путем включения условий исполнения договора, предложенных таким участником в заявке, в проект договора, приведенный в разделе 5 документации о закупке.

Согласно подпункту 3.14.4 пункта 3.14 документации о закупке договор заключается не ранее чем через 10 (десять) дней и не позднее чем через 20 (двадцать) дней с даты размещения в ЕИС итогового протокола.

Подпунктом 3.14.5 пункта 3.14 документации о закупке определено, что в случае если документацией о закупке было предусмотрено требование о предоставлении обеспечения исполнения договора, договор по итогам процедуры заключается только после предоставления лицом, с которым заключается договор, такого обеспечения в размере, порядке и форме, предусмотренными документацией о закупке.

Подпунктом 3.14.10 пункта 3.14 документации о закупке установлено, что в случае если победитель процедуры не предоставил заказчику в срок, указанный в закупочной документации, подписанный им договор, либо не предоставил надлежащее обеспечение исполнения договора, такой победитель процедуры признается уклонившимся от заключения договора.

Согласно пункту 4.1.31 раздела 4 «Информационная карта» документации о закупке обеспечение исполнения договора не требуется.

02.03.2022 Заказчиком на сайте Оператора электронной площадки опубликован проект договора.

Согласно информации, представленной Оператором электронной площадки, регламентированный срок подписания карточки договора участником - 09.03.2022.

Регламентированный срок для заключения договора по результатам аукциона в электронной форме - до 10.03.2022.

В установленный срок со стороны ООО «Успех» договор не подписан электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени участника закупки.

Протоколом уклонения от заключения договора от 22.03.2022 закупочная комиссия признала участника закупки ООО «Успех» уклонившимся от заключения договора.

В ходе заседания Комиссии Архангельского УФАС России представитель ООО «Успех» пояснил, что договор был не заключен в связи с тем, что по причине сложившейся политической ситуации в отношении Российской Федерации введены санкции, и ООО «Успех» не может гарантировать исполнение контракта надлежащим образом.

Комиссия Архангельского УФАС России установила, что в разделе 6 «Техническое задание» документации указано: товар поставляется с даты заключения договора до 31 марта 2022 года; с 01 апреля по 30 июня 2022 года; с 01 июля по 30 сентября 2022 года; с 01 октября по 31 декабря 2022 года.

Согласно материалам дела к поставке предложен товар более чем на 50 процентов иностранного происхождения.

Представитель ООО «Успех» пояснил, что ввиду специфики товара (товар скоропортящийся) ООО «Успех» не может закупить товар в полном объеме заранее. Например, поставка бананов (страна происхождения - Эквадор), которые на территории Российской Федерации не производятся, поставка не осуществляется из-за санкций.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что после признания ООО «Успех» уклонившимся от заключения договора, Заказчик обращался с предложением заключить договор ко второму участнику, но второй участник отказался от заключения договора.

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.

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.

На основании части 2 статьи 5 ФЗ «О закупках» в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Частью 3 статьи 5 ФЗ «О закупках» определено, что перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим,

программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - Правила направления сведений), Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила ведения реестра), Требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков».

Согласно части 2 Правил направления сведений в случае уклонения от заключения договора победителя закупки или участника закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора (если документацией о закупке предусмотрена обязанность такого лица заключить договор), заказчик не позднее 30 календарных дней со дня заключения договора с участником закупки, с которым в соответствии с документацией о закупке заключается договор при уклонении победителя закупки от заключения договора, или со дня истечения срока подписания договора, указанного в документации о закупке (если документацией о закупке не предусмотрено заключение договора с иным участником закупки при уклонении победителя закупки от заключения договора), направляет в уполномоченный орган сведения о лице, которое уклонилось от заключения договора или с которым договор по решению суда расторгнут в связи с существенным нарушением им условий договора.

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, 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.

Частью 3 статьи 17 и частью 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации закреплено конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности, предполагающее в качестве общего правила дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера

причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ООО «Успех» 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.

Комиссия Архангельского УФАС России, учитывая сложившуюся политическую и экономическую ситуацию, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что в данном случае действия ООО «Успех» нельзя квалифицировать как недобросовестное поведение при заключении договора, выразившееся в уклонении от заключения договора.

**Таким образом, сведения в отношении ООО «Успех» 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 «Успех» (ИНН 2901292835) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный ФЗ «О закупках», отсутствуют.

Председатель комиссии О.С. Малышева

Члены комиссии О.Е. Титова

Ю.А. Поддубная

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

Ю.А. Поддубная