



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Архангельской области**

ул. К. Либкнехта, 2, г. Архангельск, 163000
Тел.: (8182) 20-73-21, факс: (8182) 21-54-45
e-mail: to29@fas.gov.ru

№ 04-03/3309/24

На № _____ от _____

Дело № 7РНИ-2024
029/10/5-483/2024

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 "Энжиниринг
Солюшенс ПИ"**

123104, г. Москва, Богословский пер.,
д.16/6, стр. 1, ком. 6

E-mail: sales@esp314.com

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

14 июня 2024 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 - Елисеенков А.А. Главный 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: Никоновой С.С. (доверенность от 12.12.2023 № 7).

Участника закупки: Хайруллина Х.З. (доверенность от 25.11.2023 № 10).

УСТАНОВИЛА:

06 июня 2024 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 "Энжиниринг Солюшенс ПИ" (ИНН 7706455669) в реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, договор от 02.02.2023 №3918/59946 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 "Энжиниринг Солюшенс ПИ" 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.

В соответствии с подпунктом 22 пункта 7.1.16 Положения о закупках закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) может осуществляться в случаях: признания повторно проведенной закупочной процедуры несостоявшейся по причине отсутствия заявок участников, соответствующих требованиям, установленным в закупочной документации или извещении о проведении запроса котировок.

По результатам двух проведенных аукционов, Заказчиком было принято решение признать аукционы не состоявшимися, в связи с тем, что по окончании срока подачи заявок не подано ни одной заявки.

02.02.2023 между Заказчиком и ООО «Энжиниринг Солюшенс ПИ» (далее – Поставщик, Общество) на основании подпункта 22 пункта 7.1.16 Положения о закупках заключен договор № 3918/59946 на поставку сервоусилителя и двигателя постоянного тока E642B фирмы ESAB для ремонта станка MTP Suprarex 4500 на сумму 10 760 400,00 руб. (далее – Договор).

В соответствии с пунктами 2 Приложения № 1 к Договору, срок поставки товара в течение 16 недель с даты оплаты аванса на счет поставщика.

В соответствии с пояснениями Заказчика, авансирование было произведено 17.03.2023. Таким образом, срок поставки товара должен быть не позднее 07.07.2023.

26.06.2023 Поставщик направил Заказчику письмо № 2606/3929 о переносе сроков поставки товара на 23-27 октября 2023 года, в связи с принятыми ограничениями на предприятии изготовителе и необходимости заключения дополнительного соглашения об увеличении сроков поставки.

28.06.2023 Заказчик направил Обществу письмо № 39.18.02/4750 с указанием на необходимость исполнить обязательства по Договору в сроки указанные в нем и отсутствием возможности подписания дополнительного соглашения о продлении сроков поставки товара.

Кроме того, в данном письме Заказчик указывает, о необходимости возврата перечисленного авансового платежа.

07.07.2023 Поставщик вновь направил Заказчику письмо № 0707/3923 о переносе сроков поставки товара на 23-27 октября 2023 года, в связи с принятыми ограничениями на предприятии изготовителе и заключении дополнительного соглашения об увеличении сроков поставки. Кроме того, в данном письме было указано, что заключение дополнительного соглашения связано с необходимостью заключения новой банковской гарантии.

12.07.2023 Заказчик направил Поставщику уведомление № 39.18.02/5171 о просрочке исполнения Договора и необходимости поставки товара до 21.07.2023, а также указал, что данный срок не является новым сроком поставки товара, а равно основанием для освобождения от ответственности за его нарушения.

15.09.2023 Заказчик направил Поставщику уведомление № 39.18.02/6842 о просрочке исполнения договора и необходимости поставки товара до 29.09.2023.

19.09.2023 в адрес Заказчика направлено письмо № 1909/3923 о переносе сроков поставки товара в связи с задержкой производителем его выпуска. Кроме того, в данном письме указано, что ориентировочный срок выпуска товара изготовителем ожидается на 42 рабочей неделе (16-20 октября 2023 года). Также указывается, что в связи с введенными в отношении Российской Федерации санкциями изменяется логистика поставки товара и ориентировочный срок поставки товара ожидается 18-22 декабря 2023 года.

Была выпущена новая банковская гарантия в обеспечение исполнения Договора.

22.11.2023 Заказчик направил Поставщику письмо № 39.18.02/9027 о просрочке исполнения договора и необходимости поставки товара до 27.11.2023 года.

28.11.2023 Поставщик направил Заказчику письмо № 2811/3923 о причинах переноса сроков поставки товара и указанием нового срока поставки товара - февраль 2024 года. К указанному письму был приложен ответ от европейских партнеров Поставщика с указанием причины просрочки поставки товара.

08.12.2023 Заказчик направил Поставщику письмо № 39.18.02/9533 о просрочке исполнения Договора и, что в случае не поставки товара до конца февраля 2024 года оставляет за собой право расторгнуть Договор.

08.02.2024 Поставщик направил Заказчику письмо № 0802/3923 о задержке поставки товара в связи с долгим таможенным оформлением со стороны Германии и отказа выпуска товара таможенными органами в Казахстан, а также поиском Поставщиков иных маршрутов поставки товара Заказчику. Предполагаемый срок поставки товара – март 2024 года.

12.02.2024 Заказчик направил Поставщику письмо № 39.18.02/1058 о возможности рассмотрения вопроса о поставке товара до середины марта 2024 года.

11.03.2024 Поставщик направил Заказчику письмо № 1103/3923 о задержке поставки товара в связи с поиском новых маршрутов его поставки на территорию Российской Федерации и предполагаемым сроком поставки 6-8 мая 2024 года.

09.04.2024 Заказчик направил Поставщику претензию с уведомлением № 80.32/476 об отказе от Договора в связи с тем, что по состоянию на 08.04.2024 Обществом не поставлен товар, а также о необходимости оплаты неустойки, процентов за пользование авансового платежа и убытков Заказчика.

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

Согласно информации с сайта «Почты России» решение от 09.04.2024 об отказе от договора (отправление с почтовым идентификатором 80092295510421) было получено Поставщиком 13.05.2024.

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 13.05.2024.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России Поставщик пояснил, что не собирался отказываться исполнения договора, но задержка в поставке товара возникла по независящим от него обстоятельствам в связи с введенными санкциями Европейских стран в отношении Российской Федерации. Тем самым были перекрыты возможные пути поставки товара, а также затруднены или стали невозможными переводы денежных средств на счета зарубежных партнеров Поставщика.

В соответствии с платежными поручениями от мая 2023 года Поставщиком была произведена оплата поставляемого товара через банки третьих стран в адрес изготовителя поставляемого товара.

Кроме того, в соответствии с письмом производителя товара, товар готов к отправке, но необходима информация о выборе перевозчика Поставщиком.

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 – 23.05.2024. Повторно направлена 06.06.2024 в связи с неполучением УФАС Архангельской области первого обращения.

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что поставка товара не выполнена в полном объеме и больше ожидать нет

возможности в связи с тем, что данный товар необходим в ремонте оборудования используемого в государственном оборонном заказе.

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.

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.

В соответствии с письмом ФАС России от 26.02.2015 № ИА/8719/15 установлено, что в связи со сложившейся экономической ситуацией в Российской Федерации, ФАС России считает нецелесообразным принятие решения о включении в Реестр сведений об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров по причине непрогнозируемого колебания курса валют, а также в связи с вступлением в отношении Российской Федерации санкций, в том числе, связанных с запретом прямо или косвенно участвовать в сделках, связанных с экспортом в Россию товаров двойного назначения и технологий, если предусматривается их использование для военных целей или конечным связанным с Министерством обороны Российской Федерации, а также обеспечением связанных с этим услуг.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ООО "Энжиниринг Солюшенс ПИ" 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 участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Архангельского УФАС России, основываясь на имеющихся материалах дела, приходит к выводу о том, что, в данном случае, действия ООО "Энжиниринг Солюшенс

ПИ" нельзя квалифицировать как умышленное ненадлежащее исполнение Договора, поскольку при исполнении Договора Поставщик постоянно находился на связи с Заказчиком, отвечал на все письма и запросы, предоставлял информацию по ходу исполнения контракта, производил продление банковских гарантий, то есть осуществлял добросовестное исполнение контракта, в том числе путем оплаты поставляемого товара производителю.

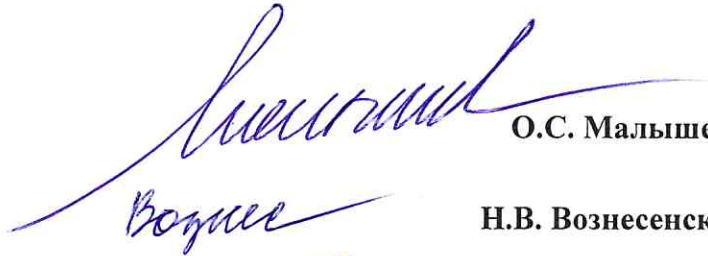
Таким образом, сведения в отношении ООО "Энжиниринг Солюшенс ПИ" включению в реестр недобросовестных поставщиков не подлежат.

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 "Энжиниринг Солюшенс ПИ" (ИНН 7706455669) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный ФЗ «О закупках», отсутствуют.

Председатель комиссии


О.С. Малышева

Члены комиссии


Н.В. Вознесенская


А.А. Елисеев