

решение

Государственное учреждение
дополнительного образования
Тульской области «Областная
комплексная спортивная школа
олимпийского резерва» М.Горького ул.,
д. 72, п. Косая Гора, Тульская область,
300903 gou.tshor@tularegion.ru
Общество с ограниченной
ответственностью "Автоком" Окская
наб, д. 3, помещ. пб, рабочее место 9, г.
Дзержинск, Нижегородская область,
606030 autocom.2017@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-966/2023

12.09.2023 г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение государственного учреждения дополнительного образования Тульской области «Областная комплексная спортивная школа олимпийского резерва» (далее – Заказчик. Учреждение) (вх. № 7088/23 от 06.09.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Автоком» (далее – ООО «Автоком», Общество, Поставщик) (ИНН 5249156710; 606030, Нижегородская область, г. Дзержинск, Окская наб, д. 3, помещ. пб, рабочее место 9) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 07.07.2023 № 179 на поставку автобуса в рамках реализации национального проекта «Демография» (реестровый номер контракта 2710601633123000001; закупка № 0366200035623003869) (далее - контракт),

руководствуясь положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078) (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии;

- представителя Заказчика на основании доверенности;

- представителя Общества на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

06.09.2023 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Автоком» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Учреждения от исполнения контракта, заключенного по итогам проведения электронного на поставку автобуса в рамках реализации национального проекта «Демография» (закупка № 0366200035623003869).

В результате проведенной Комиссией в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

07.07.2023 между Заказчиком и Обществом заключен контракт на сумму 2 854 186,35 рублей.

Согласно разделу 1 «Предмет контракта» контракта Поставщик обязуется поставить Заказчику в срок, предусмотренный настоящим контрактом, автобус (далее – товар), а Заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Товар, поставляемый в рамках предмета настоящего контракта, его наименование, цена, комплектация и количество (объем) определены в Спецификации на товар (Приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта.

Требования, предъявляемые к товару, определены в описании объекта закупки на поставку товара (Приложение № 2 к контракту), являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта.

Поставщик гарантирует, что поставляемый товар является его собственностью, не заложен, не арестован, не является предметом исков третьих лиц.

В соответствии пунктом 1 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) к поставке необходим следующий товар:

№ п/п	Наименование товара	Единица измерения	Количество
1.	Микроавтобус ИАЦ-1767М2	Шт.	1

В силу пункта 2 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) к поставке необходим товар, обладающий следующими функциональными, техническими и качественными характеристиками:

№ п/п	Наименование показателя	Значение показателя
1	Цвет	Белый
2	Тип двигателя	Бензиновый впрыск, 4 - тактный
3	Количество цилиндров, шт	4
4	Расположение цилиндров	рядное
5	Рабочий объем, л	2,690
6	Номинальная мощность, л.с.	106,8
7	Максимальный крутящий момент, Нм	220,5
8	Количество мест (без водителя)	8
9	Колесная формула	4x4
10	Колесная база, мм	2760
11	Шины всесезонные размером	225/75R16
12	Колея передних колес, мм	1720
13	Колея задних колес (между серединами сдвоенных шин), мм	1700
14	Дорожный просвет (под картером заднего моста при полной массе), мм	205

15	Емкость топливного бака, л	80
16	Коробка передач	механическая
17	Количество передач, количество ступеней	5
18	Привод	Подключаемый полный
19	Контрольный расход основного топлива при движении со скоростью 80 км/ч, л/100км	12,4
20	Габаритные размеры:	
20.1	Длина, мм	4810
20.2	Ширина по кабине, мм	2030
20.3	Высота по кабине, мм	2285
21	Количество мест, без учета водителя, шт	8
22	Боковая сдвижная дверь	наличие
23	Антиблокировочная система тормозов	наличие
24	Противотуманные фары	наличие
25	Электрические стеклоподъемники	наличие
26	Система отопления, работающая от системы охлаждения двигателя (один в кабине водителя, второй в пассажирском салоне)	наличие
27	Подключаемый полный привод	наличие
28	Отключаемый передний привод	наличие
29	Панорамное остекление пассажирского салона	наличие
30	Аварийный вентиляционный люк	наличие
31	Тонировка пассажирского салона	наличие
32	Шторки на окна в пассажирском салоне	наличие
33	Отделка оконных проемов и дверей кожзамом	наличие
34	Отделка потолка композитная панель + ткань	наличие
35	Отделка боковин композитная панель + велюр	наличие
36	Настил пола с противоскользящим покрытием	наличие
37	Освещение пассажирского салона 3 светильника	наличие

37	СВЕТОДИОДНЫХ	наличие
38	Электропривод боковой сдвижной двери	наличие
39	USB розетки в пассажирском салоне	наличие
40	Откидной столик от борта	наличие
41	Пассажирские сидения в салоне анатомические , с высокой регулируемой спинкой ,с 3х точечными ремнями безопасности , обивка велюр , подлокотники со стороны прохода - 6 шт	наличие
42	Сигнализация с автозапуском	наличие
43	Стеклоподъемники в кабине водителя	наличие
44	Магнитола 2DIN с камерой заднего вида + 2 динамика в кабине + 4 динамика в пассажирском салоне	наличие
45	Кондиционер 6 квт с фронтальным обдувом салона + 2 дефлектора в кабине над головой водителя и пассажира	наличие
46	Жидкостный отопитель пассажирского салона	наличие
47	Автономный отопитель пассажирского салона	наличие
48	Электрообогрев лобового стекла	наличие
49	Боковая подножка	наличие
50	Кронштейн крепления запасного колеса под днищем	наличие
51	Комплект зимней резины на дисках	наличие
52	Комплект ковров	наличие
53	Огнетушитель с кронштейном крепления в пассажирском салоне	наличие
54	Медицинская аптечка	наличие
55	Наружное освещение над боковой сдвижной дверью	наличие

20 июля 2023 года между Заказчиком и Поставщиком было заключено дополнительное соглашение № 1 к контракту, которым в подпункт 45 пункта 2 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) внесены изменения, и указанный подпункт контракта изложен в следующей редакции: «Наименование показателя» - «Кондиционер 7кВт с обдувом кабины через штатные дефлекторы

панели приборов + дополнительный испаритель для фронтального обдува пассажирского салона» со значением «Соответствие».

Разделом 2 «Сроки и порядок поставки» контракта определены среди прочих следующие условия:

Срок поставки товара: в течение 30 (тридцати) рабочих дней с момента заключения контракта.

Поставка товара осуществляется транспортом Поставщика на условиях: «Доставка до места назначения».

Место поставки товара: 300903, Российская Федерация, г. Тула, пос. Косая Гора, ул. М. Горького, д. 72 (лыжероллерный центр «Веденино»).

Все виды погрузо-разгрузочных работ, включая работы с применением грузоподъемных средств, осуществляются Поставщиком собственными силами и средствами или силами и средствами третьих лиц за свой счет.

Поставляемый товар должен сопровождаться товарно-сопроводительной документацией: счетом-фактурой, товарной накладной либо универсальным передаточным документом (далее по тексту – УПД), документами, подтверждающими качество товара.

В разделе 3 «Качество товара» контракта его сторонами согласованы положения:

3.1. Качество товара должно соответствовать стандартам, техническим условиям и требованиям, указанным в нормативно-технической и иной документации, а также стандартам и нормам безопасности, действующим в Российской Федерации на данный товар.

3.2. Поставляемый товар должен быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства), находиться в оригинальной упаковке изготовителя, исключающей возможное повреждение товара при его транспортировке и хранении, без дефектов изготовления, не поврежденным.

3.3. Товар, поставляемый Заказчику, должен быть зарегистрирован в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

3.4. Подтверждением качества поставляемого товара со стороны Поставщика являются документы, установленного образца: декларация о соответствии (сертификат соответствия).

В соответствии с разделом 4 «Порядок приёмки товара» контракта:

«4.1. Приемка товара по количеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 № П-6, в части, не противоречащей условиям контракта.

Приемка товара по качеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966 № П-7, в части, не противоречащей условиям контракта.

Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 10 (десяти) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 5 (пяти) рабочих дней), со дня поставки товара и поступления с использованием единой информационной системы в сфере закупок Заказчику документа о приемке. К документу о приемке прилагаются и считаются его неотъемлемой частью, документы, предусмотренные пунктом 4.4 настоящего контракта.

4.2. Проверка количества и качества товара, поступившего в таре (упаковке), производится при вскрытии тары (упаковки).

4.3. Претензии по скрытым дефектам могут быть заявлены Заказчиком в течение всего гарантийного срока товара.

4.4. В день поставки Поставщик одновременно с товаром должен передать Заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 3.4. контракта, сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Поставщика, и размещенный в единой информационной системе документ о приемке (далее также - акт приемки-передачи товара). К документу о приемке прилагаются и считаются его неотъемлемой частью товарные накладные, счет-фактура либо УПД.

4.5. При приемке товара Заказчик обязан провести экспертизу в части соответствия поставленного товара условиям контракта. Экспертиза может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ.

4.6. В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом или уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

4.7. Не позднее 3 (трех) рабочих дней после проведения экспертизы Заказчик направляет Поставщику подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в единой информационной системе (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утвержденный Заказчиком) документ о приемке товара или сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещенный в единой информационной системе мотивированный отказ от подписания такого документа (Приложение № 5 к контракту), в котором указываются недостатки поставленного товара и сроки их устранения, а также дата повторной приемки товара. После устранения недостатков стороны возвращаются к повторной процедуре приемки товара и

подписания акта приемки-передачи товара. Поставщик обязан устранить все обнаруженные недостатки за свой счет в сроки, указанные в мотивированном отказе.

4.8. Обязательство Поставщика по поставке товара считается исполненным с момента надлежащей поставки товара в соответствии с условиями настоящего контракта, а именно с даты подписания сторонами документа о приемке товара без замечаний с использованием единой информационной системы.

4.9. Право собственности на товар прекращается у Поставщика с момента подписания сторонами документа о приемке товара.

4.10. Риск случайной гибели товара несет Поставщик до момента подписания сторонами документа о приемке товара.

4.11. В случае установления по результатам экспертизы факта поставки товара ненадлежащего качества, Поставщик обязан компенсировать Заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы расходы, по предъявлении Заказчиком письменного требования и копии соответствующего заключения, других документов, подтверждающих затраты Заказчика.».

Права и обязанности сторон контракта регламентированы разделом 5 контракта.

На основании пункта 12.1 контракта срок его действия составляет: с момента заключения по «30» ноября 2023 года (включительно) (срок действия контракта включает срок поставки товара, период приемки результатов поставки, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств Поставщика по контракту, оплаты за поставленные товары за все партии). Окончание срока действия контракта не влечет прекращение обязательств сторон по контракту.

Из представленной в материалы дела переписки, осуществляемой между сторонами, заключившими контракт, устных пояснений лиц, участвующих в рассмотрении дела, установлено следующее.

По утверждению Общества, 07.08.2023 товар был готов к отгрузке, о чем Заказчик был уведомлен по телефону, указанному в разделе 13 контракта.

09.08.2023 согласно пункту 2.2. контракта товар был доставлен в место приемки по адресу: 300903, Российская Федерация, г. Тула, пос. Косая Гора, ул. М. Горького, д. 72. Совместно представителями Поставщика и Заказчика было принято решение о переносе приемки на 10.08.2023.

10.08.2023 Поставщик дополнительно направил в адрес Заказчика письменное уведомление о готовности товара к приемке; представитель Заказчика в место приемки не явился, осмотр произведен не был.

Из письменных пояснений Учреждения следует, что письменное уведомление Поставщика о готовности передать транспортное средство Заказчику поступило на электронную почту Учреждения 10 августа 2023 года. Документы о приемке, размещенные в единой информационной системе в сфере закупок (далее также ЕИС), поступили Заказчику 10 августа 2023 года в 14 час. 29 мин.

11 августа 2023 года между Заказчиком и Поставщиком был составлен акт

приема-передачи на ответственное хранение на срок проведения внешней экспертизы и дальнейшей приемки транспортного средства.

Как пояснил представитель Общества, в период с 11.08.2023 по 21.08.2023 Поставщик неоднократно пытался связаться с Заказчиком по телефону для установления времени и места проведения экспертизы и 21.08.2023 направил письменный запрос о назначенной дате начала проведения экспертизы.

Из письменных пояснений Учреждения следует, что 14 августа 2023 года по инициативе Заказчика была проведена внешняя экспертиза поставленного транспортного средства на соответствие Описанию объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) и требованиям к функциональным, техническим и качественным характеристикам.

В соответствии с заключением внешней экспертизы № 225-23 от 14.08.2023, выполненной обществом с ограниченной ответственностью «ЭКСПЕРТ 71», поставленный Обществом автомобиль ИАЦ-1767М2 (VIN XJG1767M2P0003452) имеет выявленные несоответствия и недостатки:

- высота по кабине составляет 2455 мм, что на 170 мм превышает заявленные характеристики (подпункт 20.3 Описания объекта закупки – показатель «Высота по кабине, мм» со значением «2285 мм»);
- отсутствуют 2 дефлектора в кабине над головой водителя и пассажира (подпункт 45 Описания объекта закупки – показатель «Кондиционер 6 квт с фронтальным обдувом салона + 2 дефлектора в кабине над головой водителя и пассажира» со значением «Наличие»);
- не зафиксирована облицовка порога сдвижной двери;
- сдвижная дверь имеет дефект - вследствие трения разрушается обивка двери;
- облицовка стойки правой передней не имеет фиксации;
- облицовка ручки двери - фиксация в непредусмотренном месте;
- следы коррозии на пороге сдвижной двери;
- следы течи с крыши в салоне на обивке;
- провисание покрытия потолка в пассажирском салоне;
- неравномерное остекление сдвижной двери, выступ в центре стекла от общего показателя;
- стекло задней двери имеет скол (следы некачественной работы);
- не закреплен уплотнитель водостока.

Кроме того, Заказчик сообщил, что во время вождения автомобиля ИАЦ-1767М2 (VIN XJG1767M2P0003452), выявлен люфт рулевого управления, слабая тяга двигателя при разгоне, течь конденсата кондиционера водителя внутрь салона транспортного средства.

В связи с изложенным, основываясь на вышеупомянутом заключении эксперта, письмом от 23.08.2023 б/н Учреждение просило Поставщика в кратчайший срок направить представителя для передачи Обществу транспортного средства ИАЦ-1767М2 (VIN XJG1767M2P0003452) по акту приема-передачи ввиду выявленных экспертом недостатков, предоставив ООО «Автоком» для направления ответа срок – 2 рабочих дня с даты получения такого письма.

Одновременно Заказчиком 23.08.2023 сформирован, подписан и размещен в ЕИС Мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара.

Кроме того, как следует из материалов рассматриваемого дела, Мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара от 23.08.2023, заключение эксперта № 225-23 от 14.08.2023 и уведомление о необходимости возврата Поставщику транспортного средства, как имеющему несоответствия условиям контракта и недостатки, было направлено Учреждением в адрес Общества Почтой России заказным отправлением с уведомлением.

В силу части 8 статьи 95 Закона расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

На основании пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу пункта 12.2. контракта его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- отказа поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему;
- существенного нарушения поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком неустранимых недостатков; недостатков, которые не могут быть устранены без несоизмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;
- невыполнения поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара;
- неоднократного (от двух и более раз) нарушения поставщиком сроков поставки

товаров;

- если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) поставщик и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ) и (или) поставляемому товару;

б) при определении поставщика поставщик представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения поставщика.

Вследствие того, что Поставщик, по убеждению Заказчика, не выполнил свои обязательства по поставке товара, отвечающего требованиям контракта, Учреждение 24.08.2023 приняло Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 179 от 07 июля 2023 года на поставку автобуса в рамках реализации национального проекта «Демография» (далее – Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта).

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 13 статьи 95 Закона решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика

(подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу части 14 статьи 95 Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 названной статьи.

Анализ положений частей 12.1, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Заказчиком Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта сформировано с использованием единой информационной системы в сфере закупок 24.08.2023 16:21 (МСК) и получено Поставщиком 24.08.2023 16:21 (МСК).

Согласно материалам рассматриваемого дела, Поставщиком 25.08.2023 в адрес Учреждения направлено возражение на Мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара, в котором Поставщик указал, среди прочего на следующее.

1. Утверждение о том, что характеристика «Высота по кабине составляет 2455 мм, в описании объекта закупки заявлено 2285 мм, что на 170 мм превышает заявленные характеристики» не обосновано, так как в заключении эксперта № 225-23 от 14.08.2023 отсутствует описание проведения измерения, отсутствует подтверждение соблюдения требований ГОСТ 22748-77 «Автотранспортные средства. Номенклатура наружных размеров. Методы измерений».

В свою очередь, Поставщик заявляет о соответствии товара требованиям подпункта 20.3 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) по следующим основаниям:

В соответствии с пунктом 2.2.21. ГОСТ 22748-77 «Автотранспортные средства. Номенклатура наружных размеров. Методы измерений» габаритная высота автотранспортного средства должна измеряться между опорной поверхностью и высшей точкой автотранспортного средства с учетом всех жестко закрепленных деталей, не относящихся к дополнительному оборудованию. Наружное освещение над боковой сдвижной дверью (подпункт 55 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту)) является дополнительным оборудованием в соответствии со стр. 11 Заключения об оценке типа ТС № ОП RU E-RU.RU00.0000260. Высота по кабине (кузову) без дополнительного оборудования указана в руководстве по эксплуатации на базовое транспортное средство ГАЗ 22177, которое было передано вместе с товаром. В соответствии с Заключением об оценке типа ТС на базовое транспортное средство ГАЗ 22177 № ОП RU E-RU.RU00.000024.P2 (стр. 33) высота по кабине (кузову) без дополнительного оборудования составляет 2285 мм. Обоснованность применения руководства по

эксплуатации на базовое транспортное средство ГАЗ 22177 указана в предпоследнем абзаце Введения в сервисной книжке на автомобиль ИАЦ-1767М2.

2. Указание на несоответствие поставленного товара требованию подпункта 45 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) не приемлемо, так как 20.07.2023 между Поставщиком и Заказчиком было заключено Дополнительное соглашение № 1 к контракту, в соответствии с которым подпункт 45 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) изложен в новой редакции: «Кондиционер 7кВт с обдувом кабины через штатные дефлекторы панели приборов + дополнительный испаритель для фронтального обдува пассажирского салона».

В связи с чем ООО «Автоком» выражает категорическое несогласие с вышеприведенными выводами эксперта о несоответствии поставляемого транспортного средства условиям контракта.

По иным выводам эксперта о несоответствии поставляемого транспортного средства, изложенным в заключении № 225-23 от 14.08.2023, Поставщик сообщил Учреждению, что приведенные в заключении несоответствия являются легкоустраняемыми (мотивированное обоснование с подтверждающими документами представлены в материалы дела и Заказчику).

На основании изложенного Общество проинформировало Заказчика, что считает заключение эксперта № 225-23 от 14.08.2023 не обоснованным, а указанные в таком заключении недостатки несущественным; выразило готовность устранить указанные недостатки в кратчайшие сроки; просило предоставить контактные данные представителя Заказчика, ответственного за передачу товара, для устранения недостатков.

Письмом от 28.08.2023 Заказчик сообщил Поставщику контактные данные ответственного лица Заказчика за передачу товара с временного хранения представителю Общества.

Как следует из материалов рассматриваемого дела, 31 августа 2023 года поставленное транспортное средство было передано Учреждением уполномоченному представителю Поставщика по акту-приема передачи транспортного средства с ответственного хранения, переданного на срок проведения экспертизы.

Посчитав, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу и контракт является расторгнутым, Заказчик обратился в Тульское УФАС России с соответствующим обращением.

При этом, принимающий участие в заседании Комиссии представитель Учреждения просил информацию в отношении ООО «Автоком» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

В свою очередь, ООО «Автоком» в материалы рассматриваемого дела представлены письменные пояснения, в которых Общество выражает несогласие с Решением об одностороннем отказе от исполнения контракта, принятым Заказчиком, по следующим основаниям.

1. Заказчик не уведомил Общество о месте и времени проведения экспертизы, вследствие чего Поставщик и/или его представитель были лишены права

участвовать в приемке товара и производить контроль за действиями эксперта, а именно проверить наличие и правильность применения измерительного оборудования, проверить наличие поверок такого оборудования и т.д.

2. На основании пункта 4.7 контракта не позднее 3 (трех) рабочих дней после проведения экспертизы Заказчик направляет Поставщику подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в единой информационной системе (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утвержденный Заказчиком) документ о приемке товара или сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещенный в единой информационной системе мотивированный отказ от подписания такого документа (Приложение № 5 к контракту), в котором указываются недостатки поставленного товара и сроки их устранения, а также дата повторной приемки товара. После устранения недостатков стороны возвращаются к повторной процедуре приемки товара и подписания акта приемки-передачи товара. Поставщик обязан устранить все обнаруженные недостатки за свой счет в сроки, указанные в мотивированном отказе.

Общество указывает, что из заключения эксперта № 225-23 от 14.08.2023 следует, что датой окончания производства экспертизы является 14.08.2023, в свою очередь Мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара от 23.08.2023 был направлен Заказчиком Поставщику только 23.08.2023, что нарушает условия указанного пункта контракта.

Кроме этого в Мотивированном отказе от подписания акта приемки-передачи от 23.08.2023 Заказчиком не указан предусмотренный пунктом 4.7 контракта срок для устранения недостатков поставленного товара, что также не соответствует условиям контракта.

Общество обращает внимание, что в сопроводительном письме к Мотивированному отказу от подписания акта приемки-передачи от 23.08.2023 Заказчик указал на необходимость направления Поставщиком ответа на мотивированный отказ в срок 2 рабочих дня с даты получения указанного письма. Однако, 24.08.2023 Заказчик принял Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, тем самым нарушив права Поставщика.

3. Изучив заключение эксперта специалиста ООО «АвтоКом» совместно со специалистами завода-изготовителя пришли к выводу, что эксперт в выводах разделит своё заключение на несоответствие товара требованиям контракта и недостатки товара. При этом Поставщик мотивировано отрицает наличие несоответствий, а недостатки, перечисленные экспертом в заключении № 225-23 от 14.08.2023, являются легкоустраняемыми.

Основанием для отказа в приемке технически сложного товара является поставка товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для заказчика срок (пункт 2 статьи 475, статья 523 ГК РФ). Недостатки, перечисленные в заключении эксперта № 225-23 от 14.08.2023, являлись легкоустраняемыми, что подтверждается письмом завода-изготовителя об устранении недостатков (недостатки были устранены в день обращения), также недостатки могли быть устранены дилером по месту нахождения Заказчика в

кратчайшие сроки. Несоответствия товара, заявленные экспертом, не подтверждаются представленными Поставщиком документами, а именно Дополнительным соглашением № 1 к контракту от 20.07.2023 и Заключением об оценке типа транспортного средства, выданного ведущими государственными экспертными организациями на основании проведенных испытаний и утвержденными ФГУП «НАМИ».

В связи с изложенным, Общество просило информацию об ООО «Автоком» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, оценив действия сторон контракта при его исполнении, Комиссия приходит к следующим выводам.

Частью 16 статьи 95 Закона установлено, что Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно пункту 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом "е" пункта 9 и подпунктом "г" пункта 10 настоящих Правил) рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит существенные обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника

закупки уклоняться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

При этом, учитывая то обстоятельство, что реестр недобросовестных поставщиков является мерой публично-правового характера, антимонопольный орган в каждом конкретном случае обязан выяснить причины неисполнения контракта и оценить действия хозяйствующего субъекта в процессе его исполнения.

Антимонопольный орган, являясь уполномоченным органом, который, не разрешая по существу гражданско-правовой спор между сторонами, решает вопрос о целесообразности такого ограничения прав конкретного лица, как включение сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта само по себе ни к чему не обязывает антимонопольный орган, в исключительной компетенции которого находится оценка всех фактических обстоятельств дела и всех элементов поведения участника закупки в ходе исполнения контракта, вопреки утверждению Заявителя об обратном.

При этом необходимо также отметить, что оценка всех фактических обстоятельств дела и поведенческих аспектов сторон в ходе исполнения Контракта отнесена именно к компетенции антимонопольного органа и является его исключительной дискрецией.

Частью 1 статьи 2 Закона предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Обязательства, в силу статей 309, 310 ГК РФ, должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Нормами ГК РФ предусмотрено несколько оснований прекращения обязательства, в частности, в статье 407 ГК РФ указано, что обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором; при этом прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по

соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Таким образом, прекращение обязательства по требованию одной из сторон закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Заключенный сторонами контракт по своей правовой природе является договором поставки, отношения по которому регулируются главой 30 ГК РФ и Законом.

Пунктом 1 статьи 525 ГК РФ предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.

В силу статьи 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

На основании пункта 2 статьи 525 ГК РФ к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

В силу общих положений о договоре купле-продаже, определенных в пункте 1 статьи 469 ГК РФ, продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

Исходя из положений статьи 469 ГК РФ понятие «качество товара» подразумевает совокупность свойств, признаков продукции, товаров, услуг, работ, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям. Качество определяется мерой соответствия товаров, работ, услуг условиям и требованиям стандартов, договоров, контрактов, запросов потребителей.

Статьей 518 ГК РФ определено, что покупатель (получатель), которому поставлены товары ненадлежащего качества, вправе предъявить поставщику требования, предусмотренные статьей 475 настоящего Кодекса, за исключением случая, когда поставщик, получивший уведомление покупателя о недостатках поставленных товаров, без промедления заменит поставленные товары товарами надлежащего качества.

Согласно пункту 2 статьи 475 ГК РФ в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору: отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы; потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Пунктами 1, 2, 4 статьи 523 ГК РФ предусмотрено, что односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

Данная норма не исключает право покупателя на односторонний отказ от договора при наличии иных нарушений договора со стороны поставщика, если они отвечают критериям абзаца четвертого пункта 2 статьи 450 ГК РФ, в соответствии с которым существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Пунктом 1 части 1 статьи 94 Закона определено, что исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 94 Закона для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Частью 7 статьи 41 Закона установлено, что результаты экспертизы, проводимой экспертом или экспертной организацией в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом или уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации. За предоставление недостоверных результатов экспертизы, экспертного заключения или заведомо ложного экспертного заключения, за невыполнение экспертом, экспертной организацией требования части 3 настоящей статьи эксперт, экспертная организация, уполномоченный представитель экспертной организации, должностные лица экспертной организации несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

На основании части 10 статьи 95 Закона заказчик вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с частью 8 настоящей статьи.

При этом в силу части 11 статьи 95 Закона если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В материалы рассматриваемого дела представлено заключение внешней экспертизы № 225-23 от 14.08.2023, выполненной обществом с ограниченной ответственностью «ЭКСПЕРТ 71», в соответствии с которым поставленный Обществом автомобиль ИАЦ-1767М2 (VIN XJG1767M2P0003452) имеет выявленные несоответствия Описанию объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) и недостатки:

- высота по кабине составляет 2455 мм, что на 170 мм превышает заявленные характеристики (подпункт 20.3 Описания объекта закупки – показатель «Высота по кабине, мм» со значением «2285 мм»);
- отсутствуют 2 дефлектора в кабине над головой водителя и пассажира (подпункт 45 Описания объекта закупки – показатель «Кондиционер 6 квт с фронтальным обдувом салона + 2 дефлектора в кабине над головой водителя и пассажира» со значением «Наличие»);
- не зафиксирована облицовка порога сдвижной двери;
- сдвижная дверь имеет дефект - вследствие трения разрушается обивка двери;
- облицовка стойки правой передней не имеет фиксации;
- облицовка ручки двери - фиксация в непредусмотренном месте;
- следы коррозии на пороге сдвижной двери;
- следы течи с крыши в салоне на обивке;
- провисание покрытия потолка в пассажирском салоне;
- неравномерное остекление сдвижной двери, выступ в центре стекла от общего показателя;
- стекло задней двери имеет скол (следы некачественной работы);
- не закреплен уплотнитель водостока.

Между тем, в отношении вывода эксперта о том, что характеристика поставленного Обществом транспортного средства «Высота по кабине, мм» со значением «2455 мм» не соответствует установленному в пункте 20.3 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) значению «2285 мм» Комиссия считает необходимым отметить следующее.

"ГОСТ 22748-77. Государственный стандарт Союза ССР. Автотранспортные средства. Номенклатура наружных размеров. Методы измерений" (далее - ГОСТ 22748-77) распространяется на автотранспортные средства (АТС): легковые и грузовые автомобили, автобусы (далее - автомобили), прицепы и полуприцепы.

Стандарт устанавливает номенклатуру наружных размеров автотранспортных средств и методы их измерений.

В соответствии с пунктом 2.2.21. ГОСТ 22748-77 габаритная высота автотранспортного средства должна измеряться между опорной поверхностью и высшей точкой автотранспортного средства с учетом всех жестко закрепленных

деталей, не относящихся к дополнительному оборудованию.

Поставляемый в рамках контракта Микроавтобус ИАЦ-1767М2 изготовлен на базе ГАЗ, тип 3221, модификация 22177.

В материалы дела Обществом представлено Заключение об оценке типа ТС № ОП RU E-RU.RU00.0000260. В соответствии с указанным заключением характеристика транспортного средства марки ГАЗ, тип 3221, модификации 22177 высота по кабине (кузову) без дополнительного оборудования составляет 2285 мм.

Из пояснений Общества прямо следует, что подпунктом 55 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) предусмотрено наличие у транспортного средства наружного освещения над боковой сдвижной дверью, которое, в соответствии с Заключением об оценке типа ТС № ОП RU E-RU.RU00.0000260, является дополнительным оборудованием.

При этом высота по кабине (кузову) без дополнительного оборудования поставленного транспортного средства указана, в том числе в руководстве по эксплуатации на базовое транспортное средство ГАЗ 22177, которое было передано Заказчику вместе с товаром.

Однако из экспертного заключения не следует, каким образом осуществлялось измерение транспортного средства по характеристике «Высота по кабине, мм»: с дополнительным оборудованием либо без такового.

Кроме этого, в заключении № 225-23 от 14.08.2023 эксперт делает вывод, что в поставленном Обществом транспортном средстве отсутствуют 2 дефлектора в кабине над головой водителя и пассажира (подпункт 45 Описания объекта закупки – показатель «Кондиционер 6 квт с фронтальным обдувом салона + 2 дефлектора в кабине над головой водителя и пассажира» со значением «Наличие»).

Вместе с этим, как это было отражено выше, 20.07.2023 между Поставщиком и Заказчиком было заключено Дополнительное соглашение № 1 к контракту, в соответствии с которым подпункт 45 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к контракту) изложен в новой редакции: «Кондиционер 7кВт с обдувом кабины через штатные дефлекторы панели приборов + дополнительный испаритель для фронтального обдува пассажирского салона».

В связи с чем, Комиссия поддерживает позицию ООО «АвтоКом» о том, что рассмотренный вывод эксперта сделан без учета положений Дополнительного соглашения № 1 к контракту.

При изложенных обстоятельствах, с точки зрения Комиссии, в указанной части объективная оценка исполнения Обществом условий контракта не отражена в полной мере в экспертном заключении № 225-23 от 14.08.2023.

Относительно перечисленных в экспертном заключении № 225-23 от 14.08.2023 недостатков транспортного средства, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии информационным письмом производителя поставленного

транспортного средства - общества с ограниченной ответственностью «Интеравтоцентр» (исх. № 589/09 от 04.09.2023), адресованного ООО «АвтоКом», производитель сообщил об устранении недостатков автомобиля ИАЦ-1767М2, а именно:

- 1) «Не зафиксирована облицовка порога сдвижной двери» - устранено;
- 2) «Сдвижная дверь имеет дефект - вследствие трения разрушается обивка двери» - устранено;
- 3) «Облицовка стойки правой передней не имеет фиксации» - устранено;
- 4) «Облицовка ручки двери - фиксация в непредусмотренном месте» - не является недостатком, т.к. в соответствии с инструкцией по монтажу электрического привода сдвижной двери на автомобилях марки ГАЗ штатным местом крепления данной детали является место, расположенное над ручкой механического открывания двери для исключения возможности открытия двери в ручном режиме при работе электрического привода;
- 5) «Следы коррозии на пороге сдвижной двери» - устранено;
- 6) «Следы течи с крыши в салоне на обивки» - устранено;
- 7) «Провисания покрытия потолка в пассажирском салоне» - не является недостатком, т.к. из-за особенностей конструкции формованного потолка для автомобилей на базе транспортных средств ГАЗ 2217/22177 он устанавливается (крепится) к элементам кузова только по краям, натягивая при этом среднюю часть потолка, является особенностью монтажа/конструкции самого потолка;
- 8) «Неравномерное остекление сдвижной двери, выступ в центре стекла от общего показателя» - не является недостатком, т.к. форма стекла, его толщина и фактура определяется производителем панорамных стекол ООО «ОСС-КАНТ» и стекла выпускаются на специальном формовочном оборудовании. Стекла, выпускаемые ООО «ОСС-КАНТ», имеют необходимые сертификаты соответствия и применяются в автомобилестроении;
- 9) «Стекло задней двери имеет скол, следы некачественных работ» - устранено;
- 10) «Не закреплен уплотнитель водостока» - устранено.

Отдельно стоит отметить, что в Мотивированном отказе от подписания акта приемки-передачи товара от 23.08.2023 и в Решении об одностороннем отказе от исполнения контракта Учреждение ссылается на тот факт, что «во время вождения автомобиля ИАЦ-1767М2 (VIN XJG1767M2P0003452) выявлен люфт рулевого управления, слабая тяга двигателя при разгоне, течь конденсата кондиционера водителя внутрь салона транспортного средства». Вместе с этим подобные недостатки не выявлены при проведении внешней экспертизы и, как следствие, не зафиксированы экспертом в заключении № 225-23 от 14.08.2023.

Представитель Общества акцентировал внимание Комиссии на том, что только 28.08.2023 письмом Заказчик сообщил Поставщику контактные данные ответственного лица Учреждения за передачу товара с временного хранения представителю Общества; 31 августа 2023 года поставленное транспортное

средство было передано Учреждением уполномоченному представителю Поставщика по акту-приема передачи транспортного средства с ответственного хранения, переданного на срок проведения экспертизы.

Таким образом, транспортное средство фактически поступило в распоряжение Общества, в том числе для устранения его недостатков на седьмой день с момента принятия Учреждением Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и на устранение таких недостатков у Поставщика осталось три календарных дня (с учетом положений части 14 статьи 95 Закона).

В свою очередь, транспортировка транспортного средства от места нахождения Заказчика до сервисного центра, в котором устранялись его недостатки, отмеченные в Решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, занимает достаточное количество времени; равно как требуется определенное время на устранение самих недостатков.

В рассматриваемом случае, в соответствии с информацией производителя поставленного транспортного средства недостатки транспортного средства были устранены 04.09.2023; вместе с этим 04.09.2023 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, и контракт на тот момент уже являлся расторгнутым.

В тоже время, согласно разъяснениям, изложенным в пункте 14 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.11.2016 N 54 "О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении", при осуществлении стороной права на одностороннее изменение условий обязательства или односторонний отказ от его исполнения она должна действовать разумно и добросовестно, учитывая права и законные интересы другой стороны (пункт 3 статьи 307, пункт 4 статьи 450.1 ГК РФ). На основании пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Приведенные разъяснения направлены на формирование у участников гражданского оборота правил разумного и добросовестного поведения при установлении, исполнении и прекращении обязательств, в том числе в случае реализации предусмотренного договором права на его досрочное расторжение в одностороннем порядке.

Прекращение обязательства по требованию одной из сторон Закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

Необходимо отметить, что односторонний отказ заказчика от исполнения контракта является специальным правовым институтом Закона, которым заказчик при соблюдении нормативной процедуры выражает свое одностороннее волеизъявление на прекращение гражданско-правовых отношений с контрагентом. Данный отказ подчинен особой процедуре, предусмотренной статьей 95 Закона, и заключающийся в возможности заказчика отказаться от его исполнения только при наличии достаточных к тому оснований.

Приведенный правовой подход наиболее полно соответствует принципу эффективности осуществления закупок (часть 1 статьи 12 Закона), а также направлен на защиту участника закупки как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях. При этом положения статьи 95 Закона ориентированы на предоставление участнику закупки возможности устранить выявленные заказчиком нарушения в целях урегулирования возникшего спора без применения к такому участнику мер публично-правовой ответственности (часть 14 статьи 95 Закона).

В силу части 14 статьи 95 Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Исходя из вышеуказанной нормы Закона за поставщиком (подрядчиком, исполнителем), исполнившим ненадлежащим образом условия контракта, после надлежащего уведомления о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, закреплено императивное право в десятидневный срок устранить допущенные нарушения условий контракта.

При этом каких-либо исключений для реализации такого права Закон не предусматривает.

В рассматриваемом случае, с учетом передачи Заказчиком Поставщику транспортного средства на седьмой день с момента принятия Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Общество, по независящим от него обстоятельствам, было существенным образом ограничено в реализации своего права на устранение допущенных нарушений условий контракта, что не согласуется с положениями части 14 статьи 95 Закона.

Кроме вышеизложенного, Комиссия считает необходимым остановиться на следующем.

В силу части 7 статьи 94 Закона приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке

результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги заказчик, приемочная комиссия должны учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

Пунктом 4.7 контракта определено, что не позднее 3 (трех) рабочих дней после проведения экспертизы Заказчик направляет Поставщику подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в единой информационной системе (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утвержденный Заказчиком) документ о приемке товара или сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещенный в единой информационной системе мотивированный отказ от подписания такого документа (Приложение № 5 к контракту), в котором указываются недостатки поставленного товара и сроки их устранения, а также дата повторной приемки товара. После устранения недостатков стороны возвращаются к повторной процедуре приемки товара и подписания акта приемки-передачи товара. Поставщик обязан устранить все обнаруженные недостатки за свой счет в сроки, указанные в мотивированном отказе.

Комиссией установлено, что Мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара от 23.08.2023 сформирован Заказчиком посредством ЕИС и направлен в адрес Общества почтовым отправлением с приложением заключения экспертизы № 225-23 от 14.08.2023 23.08.2023, тот есть с нарушением срока, предусмотренного пунктом 4.7 контракта.

При этом в противоречие согласованным условиям пункта 4.7 контракта Учреждением в Мотивированном отказе от подписания акта приемки-передачи товара от 23.08.2023 не указаны сроки устранения Поставщиком недостатков поставленного товара, а также дата повторной приемки товара.

К тому же 24.08.2023 Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Указанные действия (бездействие) Заказчика, по мнению Комиссии, существенным образом нарушают права и законные интересы Подрядчика, ввиду лишения последнего возможности устранить недостатки поставленного товара в целях урегулирования возникшего спора без применения к нему мер публично-правовой ответственности.

Комиссия считает необходимым обратить внимание на то, что пунктом 12 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 N 54 "О некоторых вопросах применения общих положений ГК РФ" разъяснено, что в случае, если односторонний отказ от исполнения обязательства или одностороннее изменение его условий совершены тогда, когда это не предусмотрено законом, иным правовым актом или соглашением сторон или не соблюдены требования к их совершению, то по общему правилу такой односторонний отказ от исполнения обязательства или одностороннее изменение его условий не влекут юридических последствий, на которые они были направлены.

Таким образом, установленный законом принцип добросовестности участников гражданского оборота должен быть ими соблюден.

Стоит отметить, что основанием к расторжению контракта (и к включению сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков) может являться не любое нарушение таким участником условий контракта, а именно существенное применительно к статье 450 Гражданского кодекса Российской Федерации, под которым надлежит понимать такое нарушение, которое является непреодолимым и неустранимым в разумный срок и объективно лишает заказчика того, на что он вправе был рассчитывать при заключении контракта, и которое влечет за собой препятствия последнему в осуществлении своей деятельности или исполнении своих обязательств перед третьими лицами.

Исходя из положений пунктов 1, 2 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ). Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товара.

В рассматриваемом случае, Обществом не было допущено неоднократного нарушения сроков поставки товара.

В свою очередь, как следует из материалов антимонопольного дела, и подтверждается представленными доказательствами, недостатки поставленного Поставщиком товара, отраженные в экспертном заключении № 225-23 от 14.08.2023, Мотивированном отказе от подписания акта приемки-передачи товара от 23.08.2023, Решении об одностороннем отказе от исполнения контракта являются устранимыми. Факт поставки ООО «АвтоКом» товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок, последним не доказан.

Более того, как было отражено выше, Учреждение своими действиями, в том числе связанными с несоблюдением согласованного в контракте порядка приемки товара, фактически лишило Общество права на устранение недостатков поставленного товара.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия в принципе ставит под вопрос наличие оснований, предусмотренных гражданским законодательством для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, и, соответственно, правомерность самого принятого Заказчиком решения, а меру ответственности в виде включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных не подлежащей применению.

Комиссия принимает во внимание, что реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица

на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

По смыслу Закона ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту государственных и муниципальных заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных участников при заключении и исполнении государственных и муниципальных контрактов, является одним из средств, позволяющих заказчикам обеспечить реализацию закрепленного в части 1 статьи 12 Закона принципа ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективность осуществления закупок.

В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как победителем торгов либо нарушающее права

заказчика относительно условий и срока исполнения контракта. Важно также учесть препятствия к реализации принципа эффективного использования бюджетных средств, решить вопрос, благодаря кому и почему этот принцип не получил должной реализации.

Для возникновения таких правовых последствий как признание недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган обязан определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Из данных норм следует, что при поступлении сведений об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган должен провести проверку и установить факт именно недобросовестного поведения поставщика (подрядчика, исполнителя), повлекшего односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, и только в случае подтверждения указанного факта он вправе разместить сведения об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, приведенной им в постановлении от 24.06.2009 № 11-П, в силу статей 17 (часть 3) и 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Принцип соразмерности, выражающий требования справедливости, предполагает установление публично-правовой ответственности лишь за виновное деяние и ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о применении к хозяйствующему субъекту названной выше меры публично-правовой ответственности, антимонопольный орган не может ограничиваться лишь формальной констатацией факта нарушения, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов.

Как уже отмечалось выше, условие о сроках поставки товара, а также о соответствии характеристик, качества поставляемого товара требованиям, предъявляемым заказчиком, является существенным для договора поставки.

Однако, в рассматриваемом случае, факт поставки Обществом товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок; неоднократного нарушения сроков поставки товара Комиссией не установлен и опровергается представленными в материалы дела документами и сведениями.

По основаниям, изложенным выше, Комиссия не может прийти к однозначному

выводу о наличии в действиях Общества существенного нарушения условий Контракта с учетом положений статьи 523 ГК РФ.

Следовательно, учитывая положения подпункта "б" пункта 15 Правил ведения реестра, у Комиссии отсутствуют правовые основания для включения сведений в отношении ООО «Автоком» в реестр недобросовестных поставщиков.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную Заказчиком в отношении общества с ограниченной ответственностью «Автоком» (ИНН 5249156710; 606030, Нижегородская область, г. Дзержинск, Окская наб, д. 3, помещ. пб, рабочее место 9), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

×

2023-5963