

решение

Муниципальное казенное учреждение
«Дорожное хозяйство»
Первомайская ул., д. 70, Новомосковск
г., Тульская область, 301664
dorhoz@mail.ru

Общество с ограниченной
ответственностью "Торгово-
транспортная компания"
Маршала Новикова ул., д. 2, к. 2,
подв.помещ./комн III/31А, вн.тер.г.
муниципальный округ Щукино, Москва
г., 123098
ooo.ftk-msk@mail.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-970/2023

12.09.2023 г. Тула

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

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение муниципального казенного учреждения «Дорожное хозяйство» (далее – Заказчик, Муниципальный заказчик) (вх. № 7096/23 от 06.09.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Торгово-транспортная компания» (далее – Общество, ООО «Торгово-транспортная компания», Поставщик) (ИНН 7734448857; Маршала Новикова ул., д. 2, к. 2, подв.помещ./комн III/31А, вн.тер.г. муниципальный округ Щукино, Москва г., 123098) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 13.06.2023 № 0166300020623000023 на поставку песка строительного для нужд муниципального казенного учреждения "Дорожное хозяйство" (далее – Контракт) (закупка № 0166300020623000023), 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),

в отсутствие представителей Заказчика, Общества, уведомленных надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела посредством видеоконференцсвязи,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Торгово-транспортная компания» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона (закупка № 0166300020623000023) на поставку песка строительного для нужд муниципального казенного учреждения "Дорожное хозяйство" (далее – Закупка, электронный аукцион), в связи с существенным нарушением Поставщиком условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 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.

Извещение и документация о Закупке размещены 17.05.2023 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система, ЕИС).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 7 272 000,00 рублей.

13.06.2023 по итогам электронного аукциона между Заказчиком и Обществом заключен Контракт на сумму 5 781 240,00 рублей.

Согласно пунктам 1.1, 1.2 Контракта Поставщик обязуется осуществить поставку песка строительного для нужд Заказчика (далее – Товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к Контракту) и Описанием объекта закупки (Приложение № 2 к Контракту), Графиком поставки Товара (Приложение № 3 к Контракту), являющимися неотъемлемыми частями Контракта, а Заказчик – принять и оплатить Товар в порядке, сроки и на условиях, предусмотренных Контрактом.

Поставка Товара осуществляется в установленные сроки, в соответствии с условиями Контракта, Описанием объекта закупки (Приложение № 2 к Контракту), Графиком поставки Товара (Приложение № 3 к Контракту).

Поставка Товара осуществляется транспортом Поставщика или с привлечением транспорта третьих лиц за счет средств Поставщика в рабочие дни Заказчика:

понедельник - четверг: с 08-00 до 16-00 часов по московскому времени;

пятница - с 08-00 до 15-00 часов по московскому времени;

обеденный перерыв: с 12-00 до 13-00 часов по московскому времени.

Муниципальный заказчик обеспечивает проезд (доступ) транспортного средства поставщика на территорию, указанную как место поставки для проведения разгрузочных работ.

Минимальный объем разовой поставки Товара не менее 100 м3.

Место доставки Товара: Российская Федерация, Тульская область, г. Новомосковск, ул. Первомайская, д. 70.

Пунктом 2.1 Контракта определены следующие сроки поставки Товара: поставка Товара осуществляется с даты заключения Контракта по 30 сентября 2023 года в соответствии с Графиком поставки Товара (Приложение №3 к Контракту). Конкретные даты поставок согласовываются Поставщиком с Муниципальным заказчиком посредством телефонной связи или по электронной почте не позднее, чем за 1 рабочий день до даты поставки Товара.

Согласно Графику поставки товара (Приложение № 3 к Контракту) установлены следующие сроки исполнения этапов Контракта:

№ п/п	Наименование этапа	Единица измерения (по ОКЕИ)	Количество поставляемого товара	Сроки поставки товара	Сроки исполнения этапа Контракта	Сумма к оплате, руб. (стоимость по результатам электронного аукциона)
1.	Поставка песка строительного	Кубический метр	3 000	с даты заключения Контракта по 31 июля 2023 г.	с даты заключения Контракта по 30 сентября 2023 г.	1 927 080,00
2.	Поставка песка строительного	Кубический метр	3 000	с 1 августа 2023 г. по 31 августа 2023 г.	с 1 августа 2023 г. по 31 октября 2023 г.	1 927 080,00
3.	Поставка песка строительного	Кубический метр	3 000	с 1 сентября 2023 г. по 30 сентября 2023 г.	с 1 сентября 2023 г. по 30 ноября 2023 г.	1 927 080,00

Пунктами 2.2-2.11 Контракта установлен следующий порядок и сроки приемки Товара:

«2.2 Ежемесячно не позднее 5 числа месяца, следующего за отчетным, по факту поставки Товара по каждому этапу, Поставщик надлежащим образом оформляет и передает Муниципальному заказчику:

- товарную накладную или универсальный передаточный документ;

- счет.

2.3. Поставщик не позднее 10 числа месяца, следующего за отчетным, формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Поставщика, и размещает в единой информационной системе документ о приемке по каждому этапу, предусмотренный частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе (далее – документ о приемке), в соответствии с частью 13 статьи 94 Закона о контрактной системе.

2.4. Приемка результатов поставки Товара по каждому этапу осуществляется Муниципальным заказчиком в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней, включая проведение экспертизы и оформление результатов приемки поставки Товара, с даты поступления Муниципальному заказчику документа о приемке, подписанного Поставщиком.

Датой поступления Муниципальному заказчику документа о приемке, подписанного Поставщиком, считается дата размещения в соответствии с пунктом 3 части 13 статьи 94 Закона о контрактной системе такого документа в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен Муниципальный заказчик.

2.5. При приемке Товара по каждому этапу для проверки предоставленных Поставщиком результатов, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта Муниципальный заказчик проводит экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных Контрактом, может проводиться Муниципальным заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

Результаты экспертизы, проведенной Муниципальным заказчиком своими силами без привлечения сторонних экспертов, могут оформляться в виде заключения, подписанного ответственным лицом Муниципального заказчика.

В случае привлечения экспертов, экспертной организации результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое

подписывается экспертом или уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

Если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований Контракта, не препятствующие приемке поставленного Товара (устраняемые нарушения), в заключении могут содержаться предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения.

Указанные в экспертном заключении нарушения (дефекты) учитываются в акте, в котором фиксируются перечень дефектов и сроки их устранения Поставщиком (рекламационный акт).

В случае привлечения Муниципальным заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов поставленного Товара Муниципальный заказчик, приемочная комиссия должны учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения.

В случае установления по результатам экспертизы факта ненадлежащего качества поставленного Товара, Поставщик обязан компенсировать Муниципальному заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы расходы, по предъявлении Муниципальным заказчиком письменного требования и копии соответствующего заключения, других документов, подтверждающих затраты Муниципального заказчика.

2.6. В срок, установленный пунктом 2.4. Контракта, Муниципальный заказчик подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Муниципального заказчика, и размещает в единой информационной системе документ о приемке или формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Муниципального заказчика, и размещает в единой информационной системе мотивированный отказ от подписания документа о приемке с указанием причин такого отказа.

В случае создания приемочной комиссии приемка комиссией осуществляется в соответствии с пунктом 5 части 13 статьи 94 Закона о контрактной системе.

Документ о приемке по каждому этапу, мотивированный отказ от подписания документа о приемке направляются с использованием единой информационной системы Поставщику.

Датой поступления Поставщику документа о приемке, мотивированного отказа от подписания документа о приемке считается дата размещения в соответствии с пунктом 6 части 13 статьи 94 Закона о контрактной системе такого документа о приемке, мотивированного отказа в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен Поставщик.

2.7. В случае получения мотивированного отказа от подписания документа о приемке Поставщик вправе устранить причины, указанные в таком мотивированном отказе, и направить Муниципальному заказчику документ о приемке в порядке, предусмотренном настоящим разделом Контракта.

Поставщик обязан устранить все обнаруженные недостатки за свой счет.

Документ о приемке подписывается Муниципальным заказчиком после устранения Поставщиком всех выявленных при приемке недостатков.

2.8. Право собственности на Товар, а также риск случайной гибели, порчи, утраты или повреждения переходят к Муниципальному заказчику по Контракту с даты приемки поставленного Товара Муниципальным заказчиком.

2.9. Возврат Товара ненадлежащего качества на склад Поставщика осуществляется силами и средствами Поставщика.

2.10. Датой приемки поставленного Товара по каждому этапу считается дата размещения в единой информационной системе документа о приемке, подписанного Муниципальным заказчиком.

2.11. Датой приемки поставленного Товара в полном объеме считается дата размещения в единой информационной системе документа о приемке по 3 (третьему) этапу, подписанного Муниципальным заказчиком».

Разделом 3 Контракта закреплены права и обязанности сторон.

В частности пунктом 3.3 Контракта установлено, что

«3.3. Поставщик обязан:

3.3.1. осуществить поставку Товара Муниципальному заказчику в соответствии с Графиком поставки Товара (Приложение № 3 к Контракту);

3.3.2. соблюдать условия хранения и транспортировки Товара до его передачи Муниципальному заказчику в соответствии с действующим законодательством;

3.3.3. устранить недостатки Товара, выявленные Муниципальным заказчиком при приемке Товара;

3.3.4. выполнить обязательства по передаче Товара в соответствии с условиями, предусмотренными разделом 2 настоящего Контракта;

3.3.5. немедленно известить Муниципального заказчика о возникновении независимых от Поставщика обстоятельств, угрожающих выполнению им обязательств по настоящему Контракту, либо создающих невозможность выполнения их в срок;

3.3.6. своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении Контракта, а также к установленному Контрактом сроку обязан предоставить Муниципальному заказчику результаты поставки Товара, предусмотренные Контрактом;

3.3.7. в случае поставки некачественного Товара принять от Муниципального заказчика Товар ненадлежащего качества и заменить его на Товар, соответствующий условиям Контракта, в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента предъявления Муниципальным заказчиком требования о замене.

3.3.8. в случае изменения расчетного счета сообщить Муниципальному заказчику новые реквизиты в течение 1 (одного) рабочего дня. Указанные изменения направляются Муниципальному заказчику посредством факсимильной связи или по электронной почте, указанным в разделе 15 настоящего Контракта.

В противном случае все риски, связанные с перечислением Муниципальным заказчиком денежных средств на указанный в настоящем Контракте счет Поставщика, несет Поставщик;

3.3.9¹ в случае отзыва в соответствии с законодательством Российской Федерации у банка, предоставившего независимую гарантию в качестве обеспечения исполнения Контракта, лицензии на осуществление банковских операций предоставить новое обеспечение исполнения Контракта не позднее одного месяца со дня надлежащего уведомления Муниципальным заказчиком Поставщика о необходимости предоставить соответствующее обеспечение.

Размер такого обеспечения может быть уменьшен в порядке и случаях, которые предусмотрены частями 7, 7.1, 7.2 и 7.3 статьи 96 Закона о контрактной системе. За каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного настоящим пунктом, начисляется пеня в размере, определенном в порядке, установленном в соответствии с пунктом 5.5.1 настоящего Контракта.

3.3.10. выполнять иные обязательства, предусмотренные настоящим Контрактом и действующим законодательством Российской Федерации».

Из письменных пояснений сторон дела, представленной Заказчиком, Обществом в материалы дела переписки, осуществляемой между сторонами, заключившими Контракт, установлено следующее.

В связи с тем, что по состоянию на 01.08.2023 Поставщик не осуществил поставку товара по 1 этапу Контракта, Заказчик направил в адрес Общества претензионное письмо, в котором указал, что если в срок до 07.08.2023 не начнутся регулярные поставки товара, а до 14.08.2023 не будет поставлено все количество товара, предусмотренное первым этапом, Заказчиком будет инициирована процедура расторжения Контракта в одностороннем порядке.

Ответа на указанное письмо от Поставщика не последовало; поставка товара, в объеме, соответствующем 1 этапу Контракта, не была осуществлена.

О проблемах, возникших в ходе исполнения Контракта, Общество Заказчика не извещало.

Кроме того Заказчик указал, что является единственным учреждением в границах муниципального образования, которое выполняет функции содержания и обслуживания объектов дорожной инфраструктуры и неисполнение Обществом обязательств по данному Контракту приведет к срыву запланированных мероприятий по обслуживанию дорожной сети города.

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 10.2. Контракта Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения настоящего Контракта в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, надлежащим образом в установленном законом порядке уведомив об этом Поставщика, в том числе в случаях:

- отказа Поставщика передать Муниципальному заказчику Товар;

- существенного нарушения Поставщиком требований к качеству Товара, а именно обнаружение Муниципальным заказчиком 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;

- неоднократного (от двух и более раз) нарушения Поставщиком сроков поставки Товара.

Вследствие того, что Поставщик не выполнил свои обязательства по поставке товара (не осуществил поставку товара по 1 этапу Контракта в полном объеме), Заказчик 22.08.2023 принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Согласно решению об одностороннем отказе от исполнения Контракта по состоянию на 22.08.2023 Обществом поставлен товар в количестве 272 м³., по состоянию на 22.08.2023 товар по первому этапу недопоставлен в количестве 2728 м³.

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 (далее – Решение Заказчика) сформировано с использованием единой информационной системы в сфере закупок 22.08.2023 и получено Обществом 22.08.2023.

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в том числе с момента надлежащего уведомления Поставщика о принятии Заказчиком такого решения, и до момента вступления указанного решения в силу, Обществом не были предприняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения - товар по 1 этапу Контракта в полном объеме не поставлен.

Комиссия отмечает, что товар, который поставлен Обществом по 1 этапу Контракта, Заказчиком оплачен.

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.

Согласно письменным пояснениям Общества, для исполнения Контракта ООО «Торгово-транспортная компания» 01.06.2023 заключило договор поставки продукции (№101-06/2.3) с ООО «Абсолют». Данная организация должна была отгружать товар с соответствующими функциональными и качественными характеристиками и отвечающими условиям Контракта.

После поступления заявки от Заказчика ООО «Торгово-транспортная компания» попросило ООО «Абсолют» отгрузить партию песка для нужд Заказчика.

Однако, поставленный песок не соответствовал модулю крупности. В результате чего поставку в адрес Заказчика осуществить не представилось возможным.

Как следует из письменных пояснений Общества, в дальнейшем от Заказчика в адрес Поставщика поступали новые заявки на поставку товара, Поставщик обращался к своему контрагенту, однако ООО «Абсолют» так и не смогло поставить песок с необходимыми характеристиками.

ООО «Торгово-транспортная компания» в адрес ООО «Абсолют» 15.07.2023 направлена претензия в связи с нарушениями условий исполнения договора поставки, заключенного между ООО «Торгово-транспортная компания» и ООО «Абсолют».

Общество так же указало, что ООО «Торгово-транспортная компания» внесена предоплата по договору поставки с ООО «Абсолют» в размере 3 500 000, 00 рублей.

18.07.2023 Обществом от ООО «Абсолют» получен ответ, в котором ООО «Абсолют» сообщает, что в карьере на данный момент нет песка с необходимым модулем крупности, просит отсрочить поставку продукции.

01.08.2023 от Заказчика в адрес Общества поступило претензионное письмо о нарушении Поставщиком сроков поставки песка по первому этапу поставки товара, а также требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) и предстоящей процедуре расторжения Контракта в одностороннем порядке.

02.08.2023 ООО «Торгово-транспортная компания» вновь направило претензию ООО «Абсолют» о срочной поставке товара ввиду того, что Обществом заключен Контракт на поставку нерудных материалов для единственного учреждения в границах муниципального образования, которое выполняет функции содержания и обслуживания объектов дорожной инфраструктуры, и неисполнение Обществом обязательств по данному Контракту приведет к срыву запланированных мероприятий по обслуживанию дорожной сети города, а также расторжению Контракта и внесению организации в реестр недобросовестных поставщиков.

Согласно пояснениям Общества, приобрести песок с нужными, отвечающими условиям Контракта характеристиками по закупочным ценам (не включая логистику) возможно было только по ценам выше, чем цена Контракта.

Кроме того, карьеры работают с покупателями по предварительно согласованной возможной выборке добытого объема продукции.

Воспользовавшись услугами альтернативных поставщиков, Общество понесло дополнительные финансовые нагрузки.

Однако ООО «Торгово-транспортная компания» изыскало денежные средства для оплаты песка новому поставщику (платежное поручение от 15.08.2023) и начало осуществлять поставку товара в адрес Заказчика.

По договоренности с Заказчиком поставка песка по первому этапу должна была быть осуществлена до 04.09.2023.

Однако, в связи с тем, что 03.09.2023 карьер был закрыт и не осуществлял загрузку продукции, Общество не смогло завершить поставку по первому этапу в полном объеме.

В связи с изложенным, Общество заключает, что не по своей вине не смогло осуществить поставку товара в адрес Заказчика и надлежащим образом в срок исполнить условия Контракта.

На основании изложенного, Общество просило информацию об ООО «Торгово-транспортная компания» в реестр недобросовестных поставщиков не включать, так как действия Поставщика не были направлены на несоблюдение условий Контракта.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон контракта при его исполнении, Комиссия установила следующее.

Согласно части 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 силу части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи,

Федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом «е» пункта 9 и подпунктом «г» пункта 10 настоящих Правил) орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения 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) в реестр в следующих случаях:

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.

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.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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.

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.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что обязательства 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.

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 соответствии с пунктами 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.

Таким образом, в силу вышеприведенных положений ГК РФ, условие о сроках поставки товара является существенным для договора поставки.

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 (пункт 4 статьи 523 ГК РФ).

При таких обстоятельствах, следует признать, что не поставка предусмотренного Контрактом товара в установленный срок является нарушением существенных условий Контракта, и нарушение данных условий Контракта фактически не позволило Заказчику получить требуемый результат в установленные сроки.

Как было отмечено ранее, согласно пунктам 3.3.5, 3.3.6 Контракта Поставщик обязан немедленно известить Заказчика о возникновении независимых от Поставщика обстоятельств, угрожающих выполнению им обязательств по настоящему Контракту, либо создающих невозможность выполнения их в срок, а также обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении Контракта, а также к установленному Контрактом сроку обязан предоставить Муниципальному заказчику результаты поставки Товара, предусмотренные Контрактом.

Комиссия отмечает, что в материалы дела не представлено доказательств (писем, уведомлений), свидетельствующих о том, что Общество уведомляло Заказчика о возникающих трудностях с поставками товара, а также о возникающих проблемах с контрагентами.

Кроме того, заключенный ООО «Торгово-транспортная компания» с ООО «Абсолют» 01.06.2023 договор поставки продукции (№101-06/2.3) заключен ранее, чем были подведены итоги электронного аукциона, что не является бесспорным доказательством того, что подобный договор заключен во исполнение Контракта.

Представленное Обществом платежное поручение от 15.08.2023 № 1885 о предварительной оплате ООО «Туларегион-Инвест» товара в отсутствие договора и счета также не могут свидетельствовать о приобретении товара, необходимого для исполнения именно рассматриваемого Контракта.

Своим бездействием Поставщик не обеспечил соблюдение прав Заказчика относительно условий исполнения Контракта, в рамках которого предусматривалось эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению Контракта, в свою очередь, по мнению Заказчика, это должно повлечь наложение на ООО «Торгово-транспортная компания» санкции за недобросовестное исполнение Контракта.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Ввиду данных фактов Комиссия приходит к выводу о том, что решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта не противоречит Закону и является обоснованным.

При этом доказательств обратного в материалы дела Обществом не представлено.

Допущенное Поставщиком нарушение, выразившееся в не поставке товара в согласованные сроки, признаются Комиссией существенными. Своим бездействием Общество нарушило условия Контракта и лишила Заказчика необходимых для осуществления его деятельности товаров.

Согласно пунктам 1-2 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 определено, что для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непреодолимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Доказательств возникновения у Общества вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта, в Тульское УФАС России не представлено.

Проанализировав документы и сведения, представленные в материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Заказчиком нарушений установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его Поставщику и размещению в единой информационной системе не допущено.
2. В материалы дела Заказчиком представлены документы и информация, подтверждающие факты существенного нарушения Обществом условий Контракта.
3. По состоянию на момент вступления в законную силу Решения Заказчика товар, отвечающий условиям Контракта, ООО «Торгово-транспортная компания» поставлен не был.
4. Поставщиком не представлено доказательств и информации, подтверждающих, что Обществом были приняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

Принимая решение об участии в процедуре публичных закупок и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия), приведших к невозможности надлежащего исполнения принятых на себя обязательств.

Участие Общества в Закупке является добровольным и на стадии заключения Контракта ООО «Торгово-транспортная компания» были известны абсолютно все условия такого Контракта. При этом Подрядчик должен был оценить все риски исполнения Контракта на стадии принятия решения об участии в конкурентной процедуре. Следовательно, подавая заявку на участие в Закупке, Общество оценило свои возможности по исполнению Контракта и согласился со всеми его условиями.

В случае несогласия с какими-либо условиями электронного аукциона и подлежащего впоследствии заключению Контракта Общество вправе было не принимать участие в аукционе.

Комиссией также установлено, что с запросом о даче разъяснений Общество в установленный Законом срок к Заказчику не обращалось, положения извещения о Закупке Обществом не оспаривались.

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

В рассматриваемом случае недобросовестность Поставщика выразилась в непредусмотрительном, ненадлежащем (при отсутствии объективных препятствий) исполнении своих обязанностей, возникающих из требований Закона к процедуре исполнения контракта.

Из материалов дела следует, что при участии в аукционе Общество снизило начальную максимальную цену контракта на 20,5 %, чем с большей долей вероятности обеспечило себе победу в аукционе, не убедившись, в свою очередь, в своих возможностях исполнить надлежащим образом условия Контракта.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение ООО «Торгово-транспортная компания» условий контракта произошло по вине Заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, не предоставлено.

Так как ООО «Торгово-транспортная компания» не были предприняты все необходимые и разумные меры для надлежащего исполнения Контракта, то включение сведений в отношении ООО «Торгово-транспортная компания» в реестр недобросовестных поставщиков является необходимой мерой ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.05.2012 N ВАС-5621/12 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, включение Общества в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет его экономическую самостоятельность и инициативу, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности лица.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра,

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков информацию об обществе с ограниченной ответственностью «Торгово-транспортная компания» (ИНН 7734448857; Маршала Новикова ул., д. 2, к. 2, подв.помещ./комн III/31А, вн.тер.г. муниципальный округ Щукино, Москва г.,123098 по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.
 2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «Торгово-транспортная компания» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату, следующую за датой размещения реестровой записи в реестре согласно пункту 17 Правил ведения реестра в соответствии с часовой зоной, в которой расположен орган контроля.
- Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя Комиссии:

Члены Комиссии:

Приложение № 1

Дата события*	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС
04.09.2023	06.09.2023	06.09.2023	0	06.09.2023	13.09.2023	12.09.2023	0	15.09.2023	14.09.2023

*Дата признания участника закупки уклонившимся, дата вступления в силу решения заказчика об одностороннем расторжении контракта или дата вступления в силу судебного акта

¹ Данный пункт применяется в случае предоставления обеспечения исполнения Контракта в форме безотзывной банковской гарантии.

