

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ
ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail: to37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е

РНП - №37-007 по делу №037/06/104-15/2023 (07-02/2023-007)

**об отказе включения сведений о недобросовестном поставщике в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 16 января 2023 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 19 января 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <...>,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей:

ООО «БСВ-ГРУПП» (далее – Поставщик, Общество) – <...>,

УФСИН России по Ивановской области (далее – Заказчик, Заявитель) – <...>

на основании ст. 104 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 о контрактной системе), п. 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 09.01.2023 от УФСИН России по Ивановской области поступило обращение о включении сведений об ООО «БСВ-ГРУПП» <...> в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку оборудования для ФГИС СЭМПЛ (реестровый номер контракта 1372902270622000115) в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные УФСИН России по Ивановской области, ООО «БСВ-ГРУПП» документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении обращения, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, установлено следующее.

22.07.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещено извещение 0133400000122000029 о проведении электронного аукциона на поставку оборудования для ФГИС СЭМПЛ.

По итогам проведения указанной закупки 15.08.2022 УФСИН России по Ивановской области и ООО «БСВ-ГРУПП» заключен контракт №248 на поставку оборудования для ФГИС СЭМПЛ (далее – Контракт).

В соответствии с п. 1.1 Контракта Поставщик обязуется передать в собственность оборудование для ФГИС СЭМПЛ (далее – Товар) государственному Заказчику в обусловленный настоящим Контрактом срок, согласно Спецификации (Приложение №1 к настоящему Контракту) и Техническому заданию (Приложение №2 к настоящему Контракту), а Государственный Заказчик обязуется принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

На основании п. 4.4.1 Контракта Поставщик обязан поставить Товар в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

В приложении №2 «Техническое задание» к Контракту указано время поставки: ежедневно с понедельника по четверг с 08.30 до 17.00, пятница - с 08.30 до 15.30 (за исключением выходных и праздничных нерабочих дней). Срок поставки Товара: до 10.12.2022.

Согласно приложению №2 «Техническое задание» к Контракту поставляемый товар должен соответствовать следующим характеристикам:

Параметры канала передачи информации между изделием и сервером СЭМПА	соответствие стандарту GSM в сетях сотовой связи в диапазоне 900/1800 МГц.
Диапазон несущей частоты радиоприемника сигналов ЭБ, ГГц	2,405 ÷ 2,485
Параметры радиоприёмника сигналов ЭБ	соответствие стандарту IEEE 802.15.4-2006 в части физической реализации
Канал приема сигнала СНС	ГЛОНАСС/GPS
Диапазон рабочей частоты тракта RFID (транспондер абсорбционного типа), кГц	121 ÷ 129
Режим работы RFID	Полудуплекс
Скорость приема данных по тракту RFID, кбод	4
Тип модуляции RFID (чтение)	ASK, Manchester (чтение)
Тип модуляции RFID (запись)	ASK, BPLM (запись)
Номинальное значение напряжения питания, В	- от встроенного аккумулятора 3,7 В 4 А*ч
Максимальная потребляемая мощность, Вт	Не более 15
Время автономной работы от резервного источника питания, ч	24
Количество контролируемых электронных браслетов, шт.	1
Радиус действия контроля, закрепленного за изделием ЭБ в пределах прямой видимости, м	15
Режим работы	круглосуточно
Габаритные размеры, мм	65x133x27
Масса, г	260

28.07.2022 ООО «БСВ-ГРУПП» заключило договор №716-БСВГ с ООО «Радиян» на поставку электронных компонентов, необходимых для производства и поставки требуемого Заказчику оборудования.

ООО «Радиян» в письме №169 от 15.11.2022 сообщило Обществу, что поставить предусмотренные договором компоненты в полном объеме не представляется возможным, поскольку китайские производители могут поставить ограниченное количество модулей SIM5320E, вследствие введения западными странами санкций на китайскую промышленность. В связи с чем, ООО «Радиян» предложило Поставщику новые условия договора, в которых существенно сокращены объемы поставляемой продукции.

16.11.2022 Общество направило различным поставщикам запрос №1611/1 о возможности поставки электронных компонентов, необходимых для исполнения Контракта, а именно модуля SIM5320E в количестве 3800 штук. ООО «БСВ-ГРУПП» просило максимально оперативно рассмотреть данный запрос и предложить максимально сжатые сроки поставки, поскольку данный товар требуется для изготовления оборудования, подлежащего поставке по государственному контракту.

В ответ на данный запрос, письмами от 16.11.2022 и 18.11.2022 поставщики сообщили, что поставка модуля SIM5320E невозможна, поскольку в нем

используется чип QSC6270 американской компании Qualcomm. Вместе с тем, данная продукция не поставляется в Российскую Федерацию, по причине введения экономических санкций. Поставка данных модулей станет возможна только в мае 2023 года.

24.11.2022 Общество в письме №2411/15 сообщило Заказчику о невозможности приобретения модуля SIM5320E, необходимого для исполнения Контракта, указав, что данные обстоятельства являются следствием непреодолимой силы (введение санкций, не позволяющих поставить данный модуль в Российскую Федерацию). На основании чего, Поставщик предложил Заявителю рассмотреть вопрос о прекращении договорных обязательств по соглашению сторон.

Как пояснили представители Общества и Заказчика, 05.12.2022 Заявитель отказал в расторжении Контракта по соглашению сторон.

Заказчик в претензии №37/ТО/28-16923 от 16.12.2022 указал Поставщику, что в установленный Контрактом срок (10.12.2022) товар не был поставлен, в связи с чем, Заявитель потребовал уплатить пени за просрочку исполнения Контракта и организовать поставку необходимого Заказчику оборудования в кратчайшие сроки.

16.12.2022 ООО «БСВ-ГРУПП» сообщило Заказчику, что исполнение Контракта невозможно, поскольку Общество, вследствие санкций, наложенных западными странами на российскую промышленность, не смогло приобрести комплектующие для сборки мобильных контрольных устройств системы электронного мониторинга подконтрольных лиц. Кроме того, Поставщик сообщил, что Общество гарантирует поставку оборудования в полном объеме до 30.06.2023.

Общество в письме №2312/16 от 23.12.2022 сообщило Заказчику, что причиной срыва срока поставки оборудования по Контракту явились не умышленные действия ООО «БСВ-ГРУПП», а факт того, что на территории Российской Федерации не производится выпуск важных комплектующих для производства оборудования для ФГИС СЭМПЛ. Кроме того, Общество отметило, что Поставщиком заблаговременно заключен договор на поставку необходимых комплектующих, произведена предварительная оплата. Вместе с тем, 15.03.2022 Решением Совета Европейского Союза были запрещены к поставке на территорию Российской Федерации машины для приема, преобразования и передачи или регенерации голоса, включая устройства для коммутации и маршрутизации, а также аппаратура радионавигационная вспомогательная, их компоненты. При заключении Контракта Общество полагало, что приобрести компоненты для производства оборудования по Контракту будет возможно, поскольку ООО «БСВ-ГРУПП» заключены договоры с китайскими поставщиками и Китайская Народная Республика не входит в состав Европейского Союза. Обществом предпринимались все меры для приобретения компонентов Товара. По мнению Поставщика, оснований для выплаты пеней по претензии Заказчика от 16.12.2022 не имеется в

соответствии с п. «г» ч. 2 Правил списания сумм неустоек (штрафов, пеней), начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.07.2018 №783, поскольку единственной причиной неисполнения Контракта являются меры ограничительного характера. Вместе с тем, Общество предложило Заказчику заключить дополнительное соглашение к Контракту об увеличении срока поставки Товара до 30.06.2023.

Заказчику 28.12.2022 поступило письмо Управления цифровой трансформации Федеральной службы исполнения наказаний №исх-6-89321 от 28.12.2022. Согласно данному письму Торгово-промышленной палатой Российской Федерации был рассмотрен вопрос о призывании обстоятельством непреодолимой силы неисполнение контрагентом Поставщика своих обязательств по поставке комплектующих для производства Товара. Так Торгово-промышленной палатой Российской Федерации 22.12.2022 было составлено письмо о невозможности признания данных обстоятельства форс-мажорными на основании ч. 3 ст. 401 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

В соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

На основании п. 11.2 Контракта Расторжение настоящего Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации. При этом факт подписания Сторонами соглашения о расторжении настоящего Контракта не освобождает Стороны от обязанностей урегулирования взаимных расчетов.

Согласно ч. 1 ст. 523 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Согласно ч. 2 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

На основании того, что Поставщик не поставил товар в сроки, предусмотренные для поставки, 29.12.2022 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

УФСИН России по Ивановской области своевременно выполнены указанные требования Закона о контрактной системе. 29.12.2022 Заказчик сформировал и разместил решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на официальном сайте. 29.12.2022 данное решение поступило Поставщику.

В письме №0901/16 от 09.01.2022 Общество сообщило Заказчику, что в настоящее время изготовление мобильных контролирующих устройств, соответствующих условиям Контракта невозможно. Требованиям, указанным в приложении №2 к Контракту, соответствует только компоненты, поставка которых полностью прекратилась, и замена невозможна. ООО «БСВ-ГРУПП» указало, что признаки недобросовестности в поведении Поставщика отсутствуют. Обществом предпринимаются действия для исполнения обязательств по Контракту, но поставить товар в сжатые сроки не представляется возможным. На основании данных обстоятельств, Общество повторно просило Заказчика увеличить срок поставки товара, а также отменить решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

10.01.2023 Заявитель направил Обществу требование об уплате неустоек за неисполнение Контракта

В соответствии со статьей 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом

времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно письму ФАС России от 14.03.2018 №РП/16764/18 первым днем начала исчисления срока, установленного ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, будет день, следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

Следовательно, на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым. В случае, если последний день десятидневного срока, в рамках которого поставщик может устранить нарушения контракта, приходится на нерабочий день, то в соответствии со ст. 193 ГК РФ днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Учитывая изложенное, правовые последствия в виде расторжения контракта наступили в рассматриваемом случае с 10.01.2023.

Согласно ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В соответствии с ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе 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).

Вместе с тем, Заказчик направил обращение и иные документы, предусмотренные Законом о контрактной системе, 09.01.2023. Следовательно, Заявителем было допущено нарушение ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе, поскольку обращение о включении ООО «БСВ-ГРУПП» было сформировано и направлено ранее установленного законом срока.

Согласно письменным пояснениям Общества, а также пояснениям представителей Поставщика, данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, требованиям приложения №2 «Техническое задание» к Контракту соответствует исключительно модуль SIM5320E фирмы SIMCOM, в структуре которого используется чип компании Qualcomm. Использовать другой модуль невозможно, поскольку серверная и аппаратная составляющая системы электронного мониторинга поднадзорных лиц взаимодействуют друг с другом на основании IT-команд. Применение другого модуля требует изменения не только аппаратной части, но и серверной. В частности, представители Поставщика указали, что данный модуль обладает следующими функциями, необходимыми для производства Товара:

- встроенный стек TCP/IP;
- GPRS;
- аналоговое аудио;
- UART;
- поддержка SIM-карты;
- режим работы в диапазонах Dual-Band UMTS/HSDPA 900/2100MHz, Quad-Band GSM/GPRS/EDGE 850/900/1800/1900MHz.

Общество не обладало возможностью поставить данный Товар в сроки, предусмотренные Контрактом, ввиду отсутствия указанного модуля на товарном рынке Российской Федерации, а также невозможности приобрести данную продукцию по ранее заключенному договору с ООО «Радиян» о поставке модулей из Китайской Народной Республики. ООО «БСВ-ГРУПП» предприняты многочисленные попытки найти поставщиков, имеющих возможность поставить необходимые комплектующие в индивидуальном порядке, однако положительного результата данные попытки не принесли. Поставщик неоднократно сообщал Заказчику об указанных обстоятельствах, в том числе до окончания срока, предусмотренного Контрактом для поставки Товара. В действиях Общества отсутствуют признаки недобросовестного поведения и намерения уклониться от исполнения Контракта. На основании чего, представители Общества просили не включать представленные Заказчиком сведения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Изучив обстоятельства, на основании которых Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон

Контракта при его исполнении, Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

Из смысла ст. 104 Закона о контрактной системе следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, включается в реестр недобросовестных поставщиков.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

По смыслу ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России при рассмотрении вопроса о включении сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, не может ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения тех или иных требований без выяснения всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение 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 нарушению прав Заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, определения от 07.06.2001 №139-О, от 07.02.2002 №16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

После заключения Контракта Общество не уклонялось от его исполнения, принимало меры, направленные на надлежащее исполнение Контракта. Оценив деятельность Поставщика по исполнению Контракта, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу о том, что нарушение срока исполнения обязательств по контракту со стороны Поставщика, было связано с объективными обстоятельствами, выраженными в отсутствии какой-либо возможности закупить необходимые для производства Товара комплектующие. Общество запрашивало информацию о наличии данных комплектующих у различных поставщиков, осуществляющих свою деятельность на территории Российской Федерации, что свидетельствует о направленности воли Поставщика на исполнение Контракта.

В материалах дела отсутствуют бесспорные доказательства, подтверждающие возможность приобретения Поставщиком указанных компонентов, недобросовестное поведение Общества или его намеренное уклонение от исполнения заключенного Контракта.

При изложенных выше обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что Обществом предпринимались действия к исполнению Контракта, что свидетельствует о его добросовестном поведении. Следовательно, включение сведений об ООО «БСВ-ГРУПП» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно, так как не отвечает принципам и целям применения рассматриваемой санкции.

Учитывая изложенное, а также то, что выявленное нарушение Закона о контрактной системе содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

Ивановского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

1. Сведения, представленные УФСИН России по Ивановской области в отношении ООО «БСВ-ГРУПП» <...> в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку оборудования для ФГИС СЭМПЛ (реестровый номер контракта 1372902270622000115), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Установить в действиях УФСИН России по Ивановской области нарушение ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе.

3. Передать материалы настоящего обращения уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии