

Решение

Государственное учреждение
Тульской области "Управление
спортивными сооружениями" с.
Осиновая Гора, стр.2А, г.Тула,
Тульская обл., 300045
ups.sport@tularegion.ru,
ups.sport@tularegion.org ОБЩЕСТВО С
ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ
"ЛИГА ПРОЕКТОВ" 125438, город
Москва, Лихоборская наб., д. 16 стр. 1,
этаж/пом 1/1 часть ком.20 1@0762.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-784/2023

12.07.2023

г. Тула

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференции обращение государственного учреждения Тульской области "Управление спортивными сооружениями" (далее – Заказчик, заказчик, Учреждение, ГУ ТО «УСС») (вх. №5611/23 от 06.07.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Лига Проектов» (далее – Общество, ООО «Лига Проектов», Поставщик, поставщик) (ИНН 7733274950; 125438, г. Москва, наб. Лихоборская, д. 16, стр. 1, этаж/пом 1/1 часть ком.20) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 24.10.2022 № 0366200035622005160-01 на поставку защитного ограждения для ледовой арены (закупка № 0366200035622005160, реестровый номер 2710713424022000041) (далее – Контракт,

контракт), руководствуясь статьями 99, 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), 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 РФ от 01.10.2020 N 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии:

- А., С., Ч. – представителей Заказчика по доверенности;

- Т. – представителя Общества по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Учреждения о размещении информации об ООО «Лига Проектов» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку защитного ограждения для ледовой арены (закупка № 0366200035622005160) (далее – электронный аукцион), в связи с существенным, по мнению Заказчика, 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.

24.10.2022 по итогам электронного аукциона между Заказчиком и ООО «Лига Проектов» заключен Контракт на сумму 8 874 130,00 рублей.

Согласно пункту 1.1 контракта поставщик обязуется в установленный срок поставить заказчику защитное ограждение ледовой арены (далее – товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к контракту), описанием объекта закупки (Приложение № 2 к контракту), являющимися неотъемлемыми частями настоящего контракта, и с условиями настоящего контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

В соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к Контракту) в рамках Контракта поставке подлежит товар:

№ п/п	Наименование поставляемого товара	Наименование страны происхождения товара	Краткое описание объекта закупки	Единица измерения по ОКЕИ	Кол-во	Цена за единицу с учетом НДС, руб. коп.	Сумма с учетом НДС, руб. коп.
1.	Защитное ограждение ледовой арены	Финляндия	в состав ограждения входят защитные панели и стойки	штука	1	8 874 130,00	8 874 130,00
	ИТОГО						8 874 130,00

Характеристики поставляемого товара согласованы сторонами Контракта в пункте 2 «Описание объекта закупки (требования к функциональным, техническим и качественным характеристикам товара)» (Приложение № 2 к Контракту) (далее также Описание объекта закупки, ТЗ):

№ п/п	Наименование показателей	Требуемое значение показателей
1.	Защитное ограждение ледовой арены	
1.1	Совместимость с хоккейным бортом Raita Sport, Optium	соответствие
1.2	Материал защитных панелей	акрил
1.2.1	Двухстороннее упрочняющее покрытие панелей	соответствие
1.2.2	Толщина панелей, мм	15
1.2.3	Высота панелей на радиусах и коротких сторонах, мм	2400
1.2.3.1	Количество панелей на радиусах и коротких сторонах, шт.	85
1.2.4	Высота панелей на длинных сторонах, мм	1800
1.2.4.1	Количество панелей на длинных сторонах, шт.	51
1.2.5	Панели прозрачные, бесцветные	соответствие
1.2.6	Общая площадь защитных панелей, м ²	524
1.2.7	Обработанная, скругленная кромка панелей	соответствие
1.2.8	Модуль упругости на растяжение панелей, МПа	3300
1.2.9	Модуль упругости при изгибе панелей, МПа	3350
1.2.10	Ударопрочность – ударная вязкость с надрезом панелей, кДж/м ²	1,5
1.2.11	Прочность на разрыв панелей, МПа	82

1.3	Количество стоек, шт.	140
1.3.1	Материал стоек	Поликарбонат
1.3.2	Вид стойки	Цельнолитная
1.3.3	Прижимная планка высотой 2397 мм, шт.	88
1.3.4	Прижимная планка высотой 1640 мм, шт.	62
1.3.5	Высота стоек, мм	2225
1.3.6	Ширина стойки, мм	57,5
1.3.7	Глубина стойки (толщина), мм	43,5
1.3.8	Толщина акрила, мм	7
1.3.9	Ребра жесткости стойки высотой 2225 мм шириной 29,5 мм толщиной 7 мм, шт	2
1.3.10	Стойки бесцветные, прозрачные	соответствие
1.3.11	Прижимные пластины для стоек	Наличие
1.3.11.1	Материал пластин	Поликарбонат
1.3.11.2	Толщина пластин, мм	6
1.4	Устройства для крепления защитной сетки на стойках	Наличие
1.5	Количество упоров для поручня, предотвращающего выдавливание защиты, шт.	140
1.5.1	Материал упоров	Полиэтилен
1.6	Кронштейны нижних упоров стоек, шт.	150
1.6.1	Материал кронштейнов	Сталь
1.7	Количество запасных панелей для каждого типоразмера, шт.	2

В пункте 3 Описания объекта закупки приведены следующие общие требования к товару, требования к его качеству, потребительским свойствам:

«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).

Упаковка и маркировка товара должны соответствовать требованиям ГОСТ 17527-2014 «Упаковка. Термины и определения», ГОСТ 14192-96 «Маркировка грузов», импортного товара – международным стандартам упаковки.

Маркировка упаковки должна строго соответствовать маркировке товара и обеспечивать полную и однозначную идентификацию каждой единицы товара при

его приемке.

Поставщик гарантирует полную совместимость поставляемого товара с установленным у заказчика защитным бортом.

Поставщик предоставляет для согласования заказчику уточненную раскладку по типоразмерам и количеству панелей каждого типоразмера, а также количеству стоек, упоров и кронштейнов. Срок согласования раскладки заказчиком 3 рабочих дня.

Для уточнения и согласования с заказчиком типоразмеров и количества защитных панелей, количества стоек, упоров, кронштейнов требуется предварительный выезд специалиста поставщика на объект заказчика.

Система защиты ледовой арены должна соответствовать следующим документам: Регламент Париматч МХЛ, утвержденный Советом директоров ООО «КХЛ» 27.06.2021, Регламент Париматч ВХЛ, утвержденный Правлением Ассоциации ВХЛ 31.08.2021, Регламент КХЛ, утвержденный Советом директоров 27.06.2021, Руководство по судейству КХЛ, ВХЛ, МХЛ, НМХЛ, ЖХЛ, утвержденное Федерацией хоккея России».

Кроме того, приложение № 2 к контракту содержит следующие положения:

«4. Место поставки товара: г. Тула, село Осиновая гора, строение 2а (ФОС «Ледовый дворец»).

5. Сроки поставки товаров: в течение 60 (шестидесяти) календарных дней с момента поступления аванса на расчетный счет поставщика. В случае если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

6. Условия поставки товара: поставка товара осуществляется единовременно, транспортом поставщика на условиях: «Доставка до места назначения». 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. Заказчик обеспечивает проезд (доступ) транспортного средства поставщика на территорию, указанную как место поставки для проведения разгрузочных работ.

Поставщик обязан уведомить заказчика о времени и дате поставки товара телефонограммой или по факсимильной связи, с последующим письменным подтверждением.

7. Требования к гарантийному сроку товаров. Гарантийный срок товара составляет 24 месяца с момента подписания акта – приема передачи товара заказчиком.

8. Требования по комплектности товаров. В комплектацию товара должен входить весь необходимый крепеж для проведения монтажа.

Предусмотреть наличие запасных акриловых панелей в количестве по 2 штуки на каждый расчетный типоразмер.

9. Требования к осуществлению установки и наладки поставленных товаров на месте у заказчика. Установка товара осуществляется заказчиком.

Поставщик обеспечивает наблюдение и организационно-техническое руководство установки оборудования при ее выполнении специалистами заказчика».

Необходимо отметить, что пункт 3.1 контракта содержит иной способ информирования поставщиком заказчика о дате и времени доставки товара:

«Поставщик должен уведомить заказчика о времени и дате поставки товара письмом, направленным на электронную почту заказчика upr.sport@tularegion.org».

Разделом 5 контракта определен следующий порядок приемки товара:

«5.1. Приемка товара осуществляется заказчиком с участием представителя поставщика по месту поставки товара.

5.2. В день поставки поставщик одновременно с товаром направляет заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 6.5 контракта, сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, и размещенный в единой информационной системе поставщиком акт приемки-передачи товара, по форме, установленной Приложением № 3 к контракту, документы, подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации, счет-фактуру товарную(ые) накладную(ые), либо УПД.

5.3. 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.

5.4. 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.

5.5. Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 20 (двадцати) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 10 (десяти) рабочих дней), со дня поставки товара и поступления с использованием единой информационной системы в сфере закупок заказчику документов, предусмотренных пунктом 5.2 настоящего контракта.

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.

5.6. В случае проведения экспертизы силами заказчика в Акте приемки-передачи товара (Приложение №3 к контракту) проставляется запись о проведении

экспертизы, отдельный документ о проведенной экспертизе не составляется.

5.7. 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. 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.

5.8. При наличии надлежащим образом оформленных документов, указанных в п.5.2. контракта, и при отсутствии претензий относительно качества, количества, ассортимента, комплектности и других характеристик товара, заказчик не позднее 10 (десяти) рабочих дней с даты проведения экспертизы (даты получения заключения эксперта, экспертной организации) осуществляет приемку поставленного товара, по результатам которой подписывает (в случае создания приемочной комиссии члены приемочной комиссии подписывают и заказчик утверждает) акт приемки-передачи товара усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе.

5.9. При выявлении недостатков поставленного товара заказчик не позднее 10 (десяти) рабочих дней с даты проведения экспертизы (даты получения заключения эксперта, экспертной организации) направляет поставщику 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 (Приложение № 5 к контракту) от подписания акта приемки-передачи товара, содержащий перечень несоответствий поставленного товара условиям контракта с указанием срока их устранения, а также даты повторной приемки товара.

5.10. В случае выявления недостатков поставленного товара поставщик обязан безвозмездно устранить недостатки в срок, указанный в мотивированном отказе (Приложение № 5 к контракту), и направить заказчику отчет об устранении выявленных недостатков поставленного товара, а также подписанный поставщиком акт приемки-передачи товара для принятия заказчиком поставленного товара.

5.11. В случае если по результатам рассмотрения отчета об устранении выявленных недостатков поставленного товара заказчиком принято решение о фактическом устранении поставщиком недостатков в надлежащем порядке, заказчик в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты получения отчета об устранении выявленных недостатков поставленного товара, а также акта приемки-передачи товара, принимает поставленный товар, подписывает акт приемки-передачи товара усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе и в течение 10 (десяти) рабочих дней передает направляет поставщику.

5.12. В случае если по результатам рассмотрения отчета об устранении

выявленных недостатков поставленного товара принято решение о не устранении выявленных недостатков поставленного товара заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

5.13. Обязательство поставщика по поставке товара считается исполненным с момента удостоверения факта надлежащей поставки товара в соответствии с условиями настоящего контракта, а именно с даты подписания заказчиком акта приемки-передачи товара без замечаний.

5.14. Право собственности на товар прекращается у поставщика с даты подписания заказчиком акта приемки-передачи товара.

5.15. Риск случайной гибели товара несет поставщик до даты подписания заказчиком акта приемки-передачи товара».

Пунктом 12.1 Контракта предусмотрен срок действия Контракта: с момента заключения контракта до «20» декабря 2022 г. (срок действия контракта включает срок поставки товара, период приемки результатов поставки, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств поставщика по контракту, оплаты за поставленный товар).

Окончание срока действия контракта не влечет прекращение обязательств сторон по настоящему контракту.

В материалы дела стороны рассмотрения представили пояснения, в подтверждение изложенных в них позиций представили соответствующую переписку.

Пояснения заказчика содержат следующую информацию.

Срок поставки товара в соответствии с п. 3.1 контракта в течение 60 календарных дней с момента поступления аванса на расчетный счет поставщика контракта (дата оплаты аванса - 26.10.2022), то есть не позднее 26.12.2022 должен быть поставлен товар, соответствующий условиям контракта.

Согласно п. 3 Описания объекта закупки маркировка упаковки должна строго соответствовать маркировке товара и обеспечивать полную и однозначную идентификацию каждой единицы товара.

Поставка защитного ограждения ледовой арены была осуществлена только 08.02.2023.

При этом в нарушение п. 3 Описания объекта закупки контракта требование о маркировке товара, которая должна строго соответствовать маркировке товара, и обеспечивать его полную и однозначную идентификацию, не соблюдено поставщиком.

Информация завода изготовителя о характеристиках поставляемого товара отсутствовала.

Письмом от 10.03.2023 № 01-14/230 ГУ ТО «УСС» просило ООО «Лига проектов» предоставить к 10 час. 00 мин. 13.03.2023 документацию, позволяющую провести полную и однозначную идентификацию товара.

Указанное обращение заказчика оставлено поставщиком без исполнения.

Какие-либо документы, подтверждающие соответствие эксплуатационных характеристик товара требованиям контракта в адрес заказчика представлены не были.

В связи с чем 13.03.2023 ГУ ТО «УСС» направило в адрес ООО «Лига проектов» мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара предоставив срок для устранения замечаний и предоставления недостающих документов - 14 дней с момента получения мотивированного отказа.

03.04.2023 ООО «Лига проектов» в единой информационной системе были размещены документы о приемке.

Среди представленных документов были паспорт изделия от 07.03.2023 № ЛП-30-01-22 и протокол испытания от 16.03.2023 № 32311.ИЛ02.СС7686 испытательной лаборатории «Стандарт-Тест» (ООО «Стандарт-Тест», свидетельство о подтверждении компетенции испытательной лаборатории на выполнение работ по проведению сертификационных испытаний в подтверждении соответствия, рег. № ARTALIX.RU.32311.ИЛ02 действительно от 20.02.2023).

Таким образом, заказчиком при осуществлении приемки товара были выявлены разночтения в представленных документах, а именно:

паспорт изделия датирован 07.03.2023, то есть за пределами срока поставки товара;

протокол испытательной лаборатории датирован 16.03.2023, то есть за пределами срока поставки товара, при этом отбор проб продукции поставленной заказчику не производился;

свидетельство о подтверждении компетенции испытательной лаборатории на выполнение работ по проведению сертификационных испытаний в подтверждение соответствия, рег. № ARTALIX.RU.32311.ИЛ02 действительно от 20.02.2023, то есть за пределами срока поставки товара;

сертификат соответствия № РОСС RU.32311.ОС02.СС01.1657 на продукцию: оргстекло литое прозрачное с нанесением специального антицарапающегося покрытия действующий с 16.03.2023, то есть за пределами срока поставки товара.

Представленные документы не позволяли осуществить полную и однозначную идентификацию поставленного товара, так как в нарушение п. 3 Описания объекта закупки требование о маркировке упаковки, которая должна строго соответствовать маркировке товара и обеспечивать его полную и однозначную идентификацию не было соблюдено.

В связи с чем 14.04.2023 ГУ ТО «УСС» направило в адрес ООО «Лига проектов» мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара предоставив срок для устранения замечаний и предоставления недостающих документов - 14

дней с момента получения мотивированного отказа.

Кроме вышеуказанных разночтений Заказчик неоднократно заявлял о форс-мажорных обстоятельствах в Китае, объясняя ими задержки в поставке, при этом в приложении 1 к контракту «Спецификация» в наименовании страны происхождения требуемого товара прописано - Финляндия.

Принимая во внимание, что необходимая информация уже была запрошена ранее и требование не исполнено поставщиком, ГУ ТО «УСС» было вынуждено провести мероприятия по проведению экспертизы соответствия поставленного товара требованиям контракта с привлечением экспертной организации.

12.05.2023 ГУ ТО «УСС» был заключен контракт № 2023.048525 с Союзом «Торгово-промышленная палата Калужской области» на оказание услуг по экспертизе поставленных товаров на соответствие требованиям контракта.

В результате проведенной экспертизы (экспертное заключение от 05.06.2023 г. № 043-01-00010) установлено не соответствие поставленного товара «Защитное ограждение ледовой арены» условиям контракта.

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

В силу 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 ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

На основании 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 несоразмерных 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 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.

Исходя из изложенного, основываясь на положениях, содержащихся в экспертном заключении от 05.06.2023 № 043-01-00010, Заказчик 20.06.2023 принимает решение об одностороннем отказе от исполнения контракта исх. № 01-14/533 от 20.06.2023 (далее - Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, Решение).

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 и 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 20.06.2023 и поступило в адрес Поставщика 20.06.2023.

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.

В свою очередь, ООО «Лига Проектов» представило следующие пояснения.

В соответствии с п. 3.3 контракта установка товара осуществляется заказчиком.

Поставщик обеспечивает наблюдение и организационно-техническое руководство установки оборудования при ее выполнении специалистами заказчика в течение 10 (десяти) дней с момента поставки товара.

В соответствии с п. 5.2 Контракта, в день поставки поставщик одновременно с товаром направляет заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 6.5 контракта, сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, и размещенный в единой информационной системе поставщиком акт приемки-передачи товара, по форме, установленной Приложением № 3 к контракту, документы, подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации, счет-фактуру товарную(ые) накладную(ые), либо УПД.

В соответствии с п. 5.5 Контракта, приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 20 (двадцати) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 10 (десяти) рабочих дней), со дня поставки товара и поступления с использованием единой информационной системы в сфере закупок заказчику документов, предусмотренных пунктом 5.2 настоящего контракта.

Исполнение Контракта производилось Поставщиком в следующем порядке:

1) 19.12.2022 поставка цельнолитых поликарбонатных стоек в количестве 140 шт., а также крепежа и упоров для поручня в количестве 140 шт. Товар был отгружен в упаковке завода изготовителя. Вскрытие упаковки стоек произведено Заказчиком при разгрузке Товара в присутствии представителя Поставщика. Факт отгрузки подтверждается подписанной сторонами ТТН №1493 от 17.12.2022.

2) 08.02.2023 Поставщиком была произведена отгрузка органических литых стекол, в единой информационной системе (далее также – ЕИС) Поставщиком сформированы документы о приемке (Акт приемки-передачи и УПД) согласно п. 5.2. Контракта.

Поставщик своевременно заключил договоры на поставку комплектующих товаров и оплатил их, однако по причине форс-мажорных обстоятельств (письмо поставщика исх. № 016-28 от 28.03.2023) поставка товара произведена Поставщиком двумя частями.

Факт форс-мажора подтвержден Китайской международной торговой палатой, и были даны официальные разъяснения Торговой Промышленной палаты Российской Федерации о законности данного подтверждения.

При приемке всех комплектующих товара присутствовал представитель Поставщика и представитель Заказчика.

28.02.2023 Поставщик получил письмо Заказчика (Исх. № 01-14/203 от 28.02.2023) о готовности оборудования к установке и наладке. Дата установки 06-07 марта 2023 года. Исходя из данного письма, Заказчику удалось идентифицировать, что оборудование готово к установке, какие-либо требования к упаковке и маркировке товара не были предъявлены ни в момент получения товара (19.12.2022 получены стойки, 08.02.2023 органическое стекло), ни до момента получения, ни в момент производства монтажных работ.

По мнению Общества, данное письмо свидетельствует о том, что Заказчик в момент приемки товара не имел претензий к упаковке и маркировке товара, в противном случае, согласно условиям контракта он не имел права производить дальнейшую приемку товара и тем более его монтаж.

06.03.2023 Заказчик в присутствии представителя Поставщика произвел вскрытие упаковки органических литых стекол, упоров для поручня и крепежа, при вскрытии упаковок каких-либо замечаний к маркировке упаковки товара не заявил, стойки Raita Sport, полученные Заказчиком ранее, были доставлены Заказчиком на место установки без упаковки.

07.03.2023 специалистами Заказчика при наблюдении специалистов Поставщика выполнены работы по монтажу и установке защитного ограждения в полном объеме в соответствии с п. 3.3 Контракта, что подтверждается Актом оказанных услуг от 07.03.2023. После окончания работ, упаковка товара была утилизирована Заказчиком в присутствии Поставщика.

Осуществить монтаж и установку оборудования в соответствии с монтажной схемой, которая была согласована сторонами и в которой указаны размеры и характеристики каждой единицы комплектующих товара, без осуществления его

идентификации, по мнению Общества, не представлялось бы возможным.

10.03.2023, то есть спустя 3 дня после установки оборудования и утилизации упаковки, Заказчик обратился к Поставщику с письмом исх. № 01-014/230 с замечанием, что информация, предусмотренная контрактом, отсутствует на упаковке.

В ответ на данное письмо Поставщик пояснил, что необходимая информация присутствовала на упаковке, однако после ее вскрытия и утилизации самим Заказчиком, не представляется возможным что-либо установить и предложил направить упаковочные листы при необходимости.

Поскольку оборудование состоит из товаров иностранного происхождения, то Заказчику были предоставлены: сертификат производителя на органические литые стекла и на покрытие на иностранном языке, отказное письмо на стойки. Однако по согласованию с Заказчиком, Поставщиком была проделана дополнительная работа через систему добровольной сертификации товара, и после прохождения испытаний был подготовлен паспорт на товар № ЛП-30-01-22.

23.03.2023 представители Поставщика присутствовали на совещании у Заказчика (в соответствии с письмом Заказчика исх. № 01-14/260 от 22.03.2023), на котором был предоставлен паспорт качества товара и представителями Заказчика не было заявлено каких-либо требований к маркировке упаковки товара, кроме того, техническим специалистом Заказчика было проверено и установлено соответствие товара Описанию объекта закупки в полном объеме.

28.03.2023 в соответствии с требованиями п. 5.2 контракта Поставщиком размещен в ЕИС паспорт качества №ЛП-30-01-22, который содержит все данные, необходимые для идентификации поставленного Товара, в том числе о стране происхождения отдельных комплектующих из которых состоит защитное ограждение ледовой арены.

Кроме того, Заказчику предоставлены сертификаты и письма от производителей и официальных дилеров заводов производителей материалов, входящих в комплект поставки (сертификат № РОСС RU.32311.OC02.CC01.1657 от 16.03.2023, отказное письмо № 01 от 09.03.2023), а также предоставлен паспорт качества №ЛП-30-01-22 на поставленный по условиям контракта товар.

В указанных документах содержится исчерпывающая информация, подтверждающая не только страну происхождения, но и фактические сведения о заводах-производителях комплектующих, входящих в комплект поставки товара.

Таким образом, по мнению Общества, поставленный товар полностью соответствует условиям контракта, совместим с установленным у Заказчика бортом Raita Sport, Optium (п. 2 Описания объекта закупки), что подтверждается его успешным монтажом и установкой специалистами Заказчика (Акт оказанных услуг от 07.03.2023), а довод Заказчика об отсутствии возможности установить идентификацию товара ООО «Лига Проектов» считает необоснованным, особенно учитывая тот факт, что на протяжении почти 4 месяцев Заказчиком товар активно эксплуатируется, и не было ни одного предложения от Заказчика отказаться от товара и вернуть товар Поставщику, как и не было претензий по качеству товара.

Кроме того, ООО «Лига Проектов» выражает несогласие с заключением внешней экспертизы и считает отдельные пункты, указанные в экспертизе, технически невозможными, в связи с чем 22.06.2023 Общество направило в адрес Заказчика письмо исх. № 177-23, в котором просило предоставить образец для проведения встречной независимой экспертизы, однако ответа на данное письмо от Заказчика так и не получило.

Учитывая вышеизложенное, а также то, что в настоящее время поставленный товар эксплуатируется Заказчиком в полном объеме, а текст отказа со ссылкой на п. 3 Описания объекта закупки не содержит никакой конкретной информации о том, какие именно данные маркировки и упаковки не соответствуют, по мнению Заказчика, условиям Контракта, экспертизу товара Заказчик, согласно позиции Общества, был вправе провести в течение 10 рабочих дней с момента поставки товара (п. 5.5 Контракта), то есть до его установки и начала эксплуатации, и только после ее проведения направить Поставщику мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара (п. 5.9 Контракта).

Общество считает подобные действия Заказчика нарушением условия Контракта, являются злоупотреблением правом и уклонением от подписания Акта приемки-передачи товара и дальнейшей оплаты товара.

12.05.2023 ООО «Лига Проектов» направило в адрес Заказчика письмо исх. № 017-48, указав на некорректность замечаний Заказчика к маркировке, и просило представить доказательства в виде упаковки товара для фиксации маркировки.

20.06.2023 Заказчик принял Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

22.06.2023 ООО «Лига проектов» направило в адрес Заказчика письмо исх. № 177-23, в котором выразило несогласие с принятым Заказчиком Решением и просило предоставить копию проведенной Заказчиком экспертизы от 05.06.2023.

28.06.2023 ООО «Лига Проектов» также направило в адрес Заказчика письмо исх. № 179-23, в котором указало на незаконность принятого Заказчиком Решения.

29.06.2023 Заказчик впервые направил Поставщику неполный результат экспертизы.

30.06.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика письмо исх. № 185-23, в котором указал на тот факт, что, начиная с 08.02.2023, от Заказчика не поступало ни одного письма относительно необходимости забрать товар, поставленный ООО «Лига Проектов», при этом, защитное ограждение использовалось Заказчиком ежедневно по своему прямому назначению.

По мнению Общества, нарушения Заказчиком порядка приемки и оценки товара, а также сроков, прямо закрепленных в контракте в пунктах 5.3-5.5 Контракта привели к возникновению гражданско-правового спора относительно соответствия или несоответствия поставленного товара условиям Контракта.

07.07.2023 ООО «Лига Проектов» направило в адрес Заказчика письмо исх. № 185-23, в котором очередной раз указало на тот факт, что внешняя экспертиза, послужившая основанием для одностороннего отказа, является недостоверной и не может являться подтверждением нарушения Поставщиком условий контракта.

По мнению Общества, в экспертном заключении отсутствует информация о том, каким образом, выявленные экспертом незначительные расхождения в размерах, указанных элементов влияют на их качественные характеристики возможность их использования для целей, для которых они предназначены.

Образец для проведения встречной экспертизы до настоящего времени не предоставлен Поставщику, кроме того, в нарушение п. 28 инструкции П7 при отборе образца для проведения испытаний ООО «Лига Проектов» не был предоставлен его экземпляр образца, который стороны должны использовать при наличии спора по качеству товара.

Таким образом, согласно позиции Общества, заказчик скрывает способы и методы измерений, проведенных лабораторией, а также заказчиком не предоставлена информация о том, каким способом и на каком оборудовании, лаборатория установила расхождения, включая отсутствие упрочняющего покрытия.

Каких-либо конкретных требований, позволяющих однозначно установить в чем заключаются замечания Заказчика и устранить их, письма и отказы Заказчика не содержали, что делало невозможным урегулирование каких-либо вопросов, в связи с чем Поставщиком направлено в адрес Заказчика письмо исх. № 017-48 от 12.05.2023, с просьбой пояснить требования Заказчика, ответа на которое не последовало.

По результатам экспертизы в соответствии с п. 5.9 контракта Заказчик обязан направить поставщику мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара, содержащий перечень несоответствий поставленного товара условиям контракта с указанием срока их устранения, а также даты повторной приемки товара, однако до принятия Решения Заказчик не заявлял оснований несоответствия товара, указанных в данном решении. Претензий по качеству товара или его несоответствию целям, для которых он приобретен, Заказчик не заявлял.

В обоснование Решения Заказчик ссылается на экспертное заключение №043-01-00010 от 05.06.2023. Однако выводы экспертизы не содержат сведений о каких-либо существенных и неустранимых недостатках товара, не позволяющих использовать его по назначению, в противном случае, Заказчик не смог бы эксплуатировать установленное защитное ограждение.

Кроме того, указанные в экспертизе расхождения в количестве и размерах некоторых элементов с требованиями, содержащимися в Описании объекта закупки (далее также – техническое задание, ТЗ), фактически не могут быть устранены Поставщиком, поскольку поставка защитного ограждения была произведена Заказчиком исходя из фактических замеров хоккейного борта и его конструктивных особенностей, а размеры и количество элементов защитного ограждения, приведены в ТЗ справочно и согласно п. 3 ТЗ требуют уточнения с предварительным выездом поставщика для проведения замеров.

Таким образом, несоответствия, указанные в экспертизе, не подлежат устранению Поставщиком по следующим основаниям:

1) Описание объекта закупки не содержит точных размеров акриловых панелей и

соответственно их количество по типоразмерам, подпунктами 1.2.3 и 1.2.4 пункта 2 Описания объекта закупки определен только один показатель высоты, без ширины, что делает невозможным поставку товара в точном соответствии с данным документом, а также невозможность объективно оценить по Описанию объекта закупки соответствие поставленного товара условиям контракта.

Именно с этим связано определение экспертом 4-х акриловых панелей, размер которых не нормируется приложением № 2 к Контракту (15мм x 1440мм x 1924мм).

2) Описание объекта закупки содержит ошибки о требуемом количестве отдельных комплектующих защитного ограждения:

- п. 1.2.3.1 – количество панелей на радиусах и коротких сторонах согласно ТЗ – 85 шт., фактически установлено 86 шт.

- п. 1.3.3 - прижимная планка высотой 2397 мм. согласно ТЗ – 88 шт, фактически установлено 83 шт.

- п. 1.3.4 – прижимная планка высотой 1640 мм. согласно ТЗ – 62 шт, фактически установлено 47 шт. (Прижимная планка является составным элементом стойки остекления (не поставляется отдельно и является унифицированной. Так как прижимная планка является составной частью стойки остекления, то суммарное количество длинных и коротких прижимных планок соответствует количеству стоек. При количестве стоек остекления 140 шт. по ТЗ количество прижимных планок не может быть 150шт. (техническая ошибка в ТЗ). На борт установлены 130 стоек с прижимными планками, остальные 10 стоек с прижимными планками переданы и хранятся у Заказчика в ЗИП).

- п. 1.5 - количество упоров для поручня согласно ТЗ - 140, фактически поставлено 157 (Количество упоров поставлено с запасом поставщиком на безвозмездной основе, с учетом защиты интересов Заказчика, на случай ошибок с монтажом и пр. непредвиденных ситуаций);

- п. 1.6 - кронштейны нижних упоров стоек согласно ТЗ 150, фактически поставлено 143 (Является ошибкой в ТЗ, поскольку кронштейнов всего 140 и нижних упоров соответственно должно быть 140. Поставлено 143 с запасом).

Вместе с тем, Общество сообщает, что положения технического задания о необходимости уточнения комплектующих, а также отсутствие размеров акриловых панелей не были учтены при производстве экспертизы, что привело к определению расхождений.

Кроме того, в экспертном заключении указаны следующие расхождения в размерах отдельных элементов, которые могут быть связаны с погрешностью замеров, а также являются незначительными и не влияют на их качественные характеристики:

- по толщине панелей (п. 1.2.2 экспертизы) 15мм на образце 14,5мм (в пределах допуска ГОСТ 10667-90, табл. 3 допуск для номинальной толщины 14мм - +1,35мм - 1,00мм, для номинальной толщины 16мм +1,5мм.);

- по ширине стоек (п. 1.3.6 экспертизы) отклонение 0,6мм;

- по глубине стоек (п. 1.3.7 экспертизы) отклонение 1,5мм;

- по толщине акрила (п. 1.3.8. экспертизы) отклонение 3мм; (данный параметр – это элемент крепления прижимной планки к стойке остекления Raita).

В экспертизе указаны также следующие расхождения, которые не влияют на качество товара и возможность его эксплуатации:

- высота прижимной планки (п. 1.3.4 экспертизы) 1640мм по ТЗ, и 1840мм по факту – высота прижимной планки должна соответствовать высоте защитной панели, которую она держит, то есть для панели высотой 2400мм планка 2397мм, для панели 1800мм использована планка 1840мм, поскольку прижимная планка является унифицированной и используется для остекления 1800мм и 2000мм (согласно регламенту производителя стоек и хоккейного борта компании Raita Sport);

- наличие 4 (четырёх) акриловых панелей 15мм х 1440мм х 1924мм (две из них установлены на ледовой арене), размер которых не нормируется Приложениями № 1 и № 2 к Контракту – это связано с изготовлением данных деталей в соответствии с конструктивными особенностями борта, не отраженными в ТЗ, и фактическими замерами борта согласно п. 3 Описания объекта закупки.

В экспертизе указаны расхождения в характеристиках (показателях) в соответствии с данными лаборатории ООО НПП «Инициатива», однако протокол испытаний, являющийся приложением №14 к экспертизе Поставщику Заказчиком не предоставлен. Запросы о предоставлении экспертизы и образца Поставщик направлял два раза (исх. № 177-23 от 22.06.2023, исх. №183-23 от 28.06.2023).

Стоит учесть, что ООО НПП «Инициатива» проводило свою экспертизу в период приостановки аккредитации как экспертной организации, приказом от 17.05.2023 № ПК2РА-37. Данная информация находится в общем доступе и может быть проверена на сайте <https://pub.fsa.gov.ru/ral/view/18679/state-services>.

В соответствии с данным приказом основанием приостановление является «Несоответствие аккредитованного лица критериям аккредитации, которое выявлено по результатам процедуры подтверждения компетентности аккредитованного лица».

Более того, при анализе экспертной организации ООО НПП «Инициатива» было выявлено отсутствие аккредитации при работе с акрилом, из которого состоит испытуемый образец, следовательно, выводы данной экспертизы не могут являться основанием для расторжения контракта.

В связи с вышеизложенным Общество просит сведения в отношении ООО «Лига Проектов» 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 установила следующее.

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.

На основании 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 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. 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.

Согласно подпункту «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) в реестр в следующих, в том числе 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.

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.

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.

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.

Статьей 506 ГК РФ установлено, что 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.

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.

Исходя из положений статьи 469 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Пунктом 1 части 1 статьи 94 Закона предусмотрено, что исполнение контракта включает в себя следующий 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 5 статьи 94 Закона установлено, что результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации. В случае, если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований контракта, не препятствующие приемке поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, в заключении могут содержаться предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения.

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.

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 № 043-01-00010 от 05.06.2023, выполненной Союзом «Торгово-промышленная палата Калужской области» (далее – экспертное заключение).

В соответствии с пунктом 5 экспертного заключения к экспертизе предъявлено:

защитное ограждение ледовой арены в количестве 1 штуки.

На основании пункта 6 экспертного заключения задача экспертизы: в результате экспертизы определить соответствие поставленного товара требованиям Контракта от 24 октября 2022 года № 0366200035622005160-01 на поставку защитного ограждения ледовой арены.

В соответствии с пунктом 11 экспертного заключения к экспертизе предъявлены документы:

- Контракт № 0366200035622005160-01 на поставку защитного ограждения ледовой арены от 24 октября 2022 года с Приложениями;
- Паспорт № ЛП-30-01-22 «Защитное ограждение ледовой арены» от 2023 года;
- Доверенность 15 от 12 мая 2023 года;
- Товарно-транспортная накладная № 132 от 08 февраля 2023 года;
- Товарно-транспортная накладная № 1493 от 17 декабря 2022 года;
- Сертификат соответствия регистрационный номер РОСС ЯП.32001.04ИБФ1.0СП09.02893, срок действия по 24 августа 2023 года с Приложениями;
- Письмо ООО «РС-Арена Компоненте» от 09 марта 2023 года;
- Сертификат соответствия № РОСС Яи.32311.0С01.СС01.1208, срок действия по 16 ноября 2025 года;
- Сертификат соответствия № РОСС КП.32311.0С02.СС01.1657, срок действия по 15 марта 2026 года;
- Протокол Испытательной лаборатории «Стандарт-Тест» № 32311.ИЛ02СС7686 от 16 марта 2023 года.

В пункте 18 экспертного заключения экспертизой приведены следующие выводы:

в результате экспертизы установлено не соответствие поставленного товара - Защитного ограждения ледовой арены условиям Контракта. Выявлены следующие несоответствия:

- В соответствии с Контрактом (Приложение № 2 к контракту) защитные панели должны иметь двухстороннее упрочняющее покрытие. В результате лабораторных исследований установлено отсутствие на образце двухстороннего упрочняющего покрытия.
- Толщина образца панелей по результатам лабораторных исследований 14,5 мм, по результатам измерений экспертом 15,4 мм (измерения проводились при наличии на панелях защитной двухсторонней пленки). В соответствии с требованиями Описания объекта закупки толщина панелей должна быть 15 мм.
- Количество панелей на радиусах и коротких сторонах 86 штук. В соответствии с Описанием объекта закупки количество панелей на радиусах и коротких сторонах

должно быть 85 штук.

- Модуль упругости на растяжение образца в результате лабораторных исследований - 950,6 МПа. В соответствии с требованиями Описания объекта закупки модуль упругости на растяжение должен быть 3300 МПа.

- Модуль упругости при изгибе образца панелей в результате лабораторных исследований - 162,0 МПа. В соответствии с Описанием объекта закупки модуль упругости при изгибе панелей должен быть 3350 МПа.

- Ударопрочность - ударная вязкость с надрезом образца панелей в результате лабораторных исследований - 12 кДж/м². В соответствии с требованиями Описания объекта закупки ударопрочность - ударная вязкость с надрезом панелей должна быть 1,5 кДж/м².

- Прочность на разрыв образца панелей в результате лабораторных исследований - 18,8 МПа. В соответствии с Описанием объекта закупки прочность на разрыв панелей должна быть 82 МПа.

- Количество прижимных планок высотой 2397 мм - 83 штуки. В соответствии с требованиями Описания объекта закупки количество прижимных планок высотой 2397 мм должно быть 88 штук.

- Наличие прижимной планки высотой 1640 мм не установлено. Высота прижимной планки на длинных сторонах 1845 мм, что не соответствует требованиям Приложения № 2 к Контракту. Количество прижимных планок высотой 1845 мм 47 штук. В соответствии с Описанием объекта закупки количество прижимных планок должно быть 62 штуки.

- Ширина стойки 58,1 мм. В соответствии с требованиями Описания объекта закупки ширина стойки должна быть 57,5 мм.

- Глубина стойки (толщина) 42,0 мм. В соответствии с Описанием объекта закупки глубина стойки (толщина) должна быть 43,5 мм.

- Толщина акрила 10 мм. В соответствии с требованиями Описания объекта закупки толщина акрила 7 мм.

- Количество упоров для поручня, предотвращающего выдавливание защиты 157 штук. В соответствии с Описанием объекта закупки количество упоров для поручня, предотвращающего выдавливание защиты, должно быть 140 штук.

- Количество кронштейнов нижних упоров стоек 143 штуки. В соответствии с требованиями Описания объекта закупки количество кронштейнов нижних упоров стоек должно быть 150 штук.

- Установлено наличие четырех акриловых панелей, размер которых не нормируется Приложениями № 1, № 2 к Контракту. Размер данных панелей 15 мм х1440 мм х1924 мм.

Кроме того:

- Отсутствует маркировка на акриловых панелях, что затрудняет их идентификацию

как часть объекта поставки: Акриловые панели производителя Shenzhen Xintao (Китай).

- Разнится наименование панелей в предоставленных документах: в Паспорте № ЛП-30-01-22 значится как Акриловые панели (Shenzhen Xintao, Китай), в Товарно-транспортная накладная № 132 от 08 февраля 2023 года продукция поименована как Оргстекло литое GS-000 anti-scratch прозрачное.

- Сертификат соответствия № РОСС RU.32311.0С02.СС01.1657 на продукцию: оргстекло литое прозрачное с нанесением специального анти царапающегося покрытия действует с 16 марта 2023 года. На момент поставки данный сертификат не действовал.

- Имеются внешние повреждения поверхности акриловых панелей и стоек остекления: многочисленные царапины, затертости.

Необходимо отметить, что в материалы дела не представлены приложения с 13 порядкового номера до 18 (в том числе Акт отбора образцов (проб) № 043-01-00010 от 15 мая 2023 года (копия) на 2 (двух) листах, а также Протокол испытаний ООО НПП «Инициатива» № 65 от 31 мая 2023 года (копия) на 2 (двух) листах).

Указанное экспертное заключение было положено Заказчиком в качестве основания для принятия Учреждением Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Согласно пункту 10 части 2 статьи 104 Закона в реестр контрактов включаются следующие информация и документы:

заключение по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги (отдельного этапа исполнения контракта) (в случае привлечения заказчиком для проведения экспертизы отдельного этапа исполнения контракта, поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги экспертов, экспертных организаций).

Вместе с тем, экспертное заключение, составленное с привлечением экспертной организации, в реестре контрактов единой информационной системы Заказчиком не размещено, в полном объеме Поставщику не предоставлено.

Необходимо отметить, что Заказчиком не проводилась внутренней экспертизы качества поставленных Обществом товаров; какие либо документы, фиксирующие отступления от условий Контракта, нарушение Обществом требований к качеству поставляемых товаров, Заказчиком не составлялись.

В контексте части 2 статьи 104 Закона включению в реестр недобросовестных поставщиков подлежит информация, в том числе о лицах, с которыми государственные контракты расторгнуты вследствие их недобросовестного поведения в ходе их исполнения.

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, что и было сделано Управлением в настоящем случае.

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.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Вместе с тем, присутствие разногласий относительно полноты исполненных обязательств Поставщика, содержания экспертного заключения, а также вины именно Поставщика в срыве установленных Контрактом сроков, свидетельствует о наличии гражданско-правового спора у сторон Контракта, возникшего при его исполнении.

С момента заключения контракта между его сторонами возникают гражданско-правовые отношения, оценку которым антимонопольный орган в рамках рассмотрения одностороннего отказа заказчика либо подрядчика от исполнения контракта в качестве основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков давать не вправе.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной законом во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных Законом.

Исходя из вышеизложенного, обстоятельства, послужившие основанием для

одностороннего отказа от исполнения Контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

Обоснованность и правомерность тех или иных действий сторон, связанных с исполнением рассматриваемого Контракта, может быть оценена в рамках конкретного гражданско-правового спора, по итогам рассмотрения которого могут быть сделаны выводы о необходимости применения соответствующих гражданско-правовых последствий.

Вместе с тем, при рассмотрении вопроса о включении в реестр сведений о недобросовестных поставщиках антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение исполнителя на предмет его добросовестности, направленности действий на исполнение контракта.

Необходимо отметить, что с целью защиты своих прав и законных интересов Общество обратилось в Арбитражный суд Тульской области с иском о признании недействительным одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта (дело А68-8471/2023).

Кроме того, рассматривая обращения заказчиков о включении сведений о лицах в реестр недобросовестных поставщиков, антимонопольный орган при наличии малейшего сомнения в виновности лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) и отсутствии неопровержимых доказательств виновности такого лица со стороны Заказчика, не вправе ограничить права такого лица, в том числе на участие в государственных закупках, поскольку размещение информации в реестре недобросовестных поставщиков является мерой наказания для недобросовестных участников хозяйственной деятельности.

Ввиду того, что антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта решения Заказчика о расторжении Контракта в одностороннем порядке, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта, Комиссия приходит к выводу о том, что основания для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков, представленных Заказчиком в отношении Общества, отсутствуют.

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 государственным учреждением Тульской области "Управление спортивными сооружениями" (вх. №5611/23 от 06.07.2023) в отношении

общества с ограниченной ответственностью «Лига Проектов» (ИНН 7733274950; 125438, г. Москва, наб. Лихоборская, д. 16, стр. 1, этаж/пом 1/1 часть ком.20), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Председатель комиссии

Члены комиссии:

2023-4721