

Р Е Ш Е Н И Е по делу № РНП-72-126/23 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

18 августа 2023 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

с участием представителя заказчика: ГКУ ТО «Противопожарная служба Тюменской области» (далее также – заказчик), К. по доверенности № 29 от 25.04.2023,

с участием поставщика: индивидуального предпринимателя Д (далее также – индивидуальный предприниматель, исполнитель, поставщик), а также его представителя по доверенности Ф. по доверенности № б/н от 09.08.2023,

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции True Conf обращение ГКУ ТО «Противопожарная служба Тюменской области» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя Д (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по итогам электронного аукциона на поставку фонарей аккумуляторных (реестровый номер закупки 0167200003423001892),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступило обращение заказчика в лице ГКУ ТО «Противопожарная служба Тюменской области» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя Д в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на поставку фонарей аккумуляторных.

Заказчиком представлены все предусмотренные Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее также - Закон о контрактной системе) документы и сведения.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее по тексту - Правила).

Подпунктом «а» пункта 13 Правил предусмотрено, что не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля 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, а также проводит внеплановую проверку предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной

системе.

Индивидуальный предприниматель Д будучи извещенным надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела, письменные пояснения и документы, обосновывающие позицию по делу в материалы дела представил (приобщены к материалам дела), представитель просил Комиссию не включать сведения в РНП.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной внеплановой проверки приходит к следующим выводам.

26.04.2023 между ГКУ ТО «Противопожарная служба Тюменской области» и индивидуальным предпринимателе Д заключен государственный контракт № 78 на поставку фонарей аккумуляторных (реестровый номер контракта 2720352688123000050).

Пунктом 1.1 контракта предусмотрено, что поставщик по заданию заказчика обязуется осуществить поставку фонарей аккумуляторных (далее — товар), а заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные контрактом, принять и оплатить поставленный товар.

Пунктом 1.2 контракта предусмотрено, что наименование, количество и иные характеристики поставляемого товара указаны в спецификации (приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта.

Пунктом 3.1 контракта предусмотрено место поставки товара: 625034, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Судостроителей д. 19. Поставщик не менее чем за 2 (два) календарных дня до даты доставки и разгрузки товара уведомляет заказчика в письменном виде о готовности к поставке товара с указанием даты доставки. Уведомление должно содержать ссылку на реквизиты контракта, а также указание уполномоченных лиц поставщика, ответственных за разгрузку товара.

Пунктом 3.2 контракта предусмотрен срок поставки: товар поставляется одной партией в течение 30 (тридцать) календарных дней с даты заключения контракта.

Пунктом 4.1 контракта предусмотрено, что поставщик обязан осуществить за свой счет доставку товара до места поставки товара, указанного в пункте 3.1 контракта, в соответствии с условиями и в сроки, предусмотренные контрактом, спецификацией (приложение № 1 к контракту), и осуществить собственными силами и средствами разгрузку товара.

Пунктом 5.5 контракта предусмотрено, что **товар должен сопровождаться следующими необходимыми документами, подтверждающими надлежащее качество товара: сертификаты соответствия и (или) декларация соответствия ГОСТу Р 53270-2009 «Техника пожарная. Фонари пожарные. Общие технические требования. Методы испытания», паспорт и (или) руководства по эксплуатации, и (или) иные эксплуатационные документы. Все предоставленные вместе с товаром документы должны быть на русском языке, позволяющими идентифицировать поставляемый товар.**

Пунктом 5.6 контракта предусмотрено, что поставщик и (или) производитель гарантирует качество и безопасность поставляемого товара в период

гарантийного срока. Срок гарантии на поставляемый Товар должен составлять не менее 12 месяцев. Гарантийный срок начинает исчисляться со дня подписания заказчиком документа о приемке.

Пунктом 12.1 контракта предусмотрено, что настоящий контракт вступает в силу с момента его заключения в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» №44-ФЗ от 05.04.2013 года и действует по 31.12.2023.

Приложением № 1 к контракту предусмотрена спецификация (описание объекта закупки) на поставляемый товар: фонарь аккумуляторный (ФОС, Россия) в количестве 239 штук.

Согласно статьям 309, 310 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, односторонний отказ от их исполнения не допускается.

Статьей 525 ГК РФ предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд. К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522), если иное не предусмотрено правилами ГК РФ.

Статьей 506 ГК РФ предусмотрено, что по договору поставки подрядчик-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.

Пунктом 1 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 4 пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

Нарушение договора поставки подрядчиком предполагается существенным в случаях поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок и неоднократного нарушения сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

Из материалов дела установлено следующее:

Дата	Содержание документа	Документ
07.06.2023	Заказчиком направлено письмо поставщику, согласно которому, 06.06.2023 в адрес заказчика поступил товар на сумму 1 002 366,00 рублей, при этом, в ходе приемки установлено, что поставщиком не предоставлен сертификат соответствия и (или) декларация соответствия ГОСТу Р 53270-2009 «Техника	Письмо исх.№ 1-778-23 от 07.06.2023

	пожарная. Фонари пожарные. Общие технические требования. Методы испытания». На основании вышеизложенного, заказчик потребовал от поставщика предоставить сертификат соответствия и (или) декларацию соответствия	
09.06.2023	ИП Демидовым К.А. направлен запрос коммерческого предложения в ООО Производственно-Коммерческая Фирма «Экотон»	Письмо исх.№ 15 от 09.06.2023
09.06.2023	ИП Демидовым К.А. направлен запрос коммерческого предложения в ООО «ПКФ Транском»	Письмо исх.№ 17 от 09.06.2023
09.06.2023	ИП Демидовым К.А. направлен запрос коммерческого предложения в ООО «Производственно-коммерческая фирма «Луч»	Письмо исх.№ 18 от 09.06.2023
09.06.2023	ИП Демидовым К.А. направлен запрос коммерческого предложения в ООО «Торговый дом «Горная автоматика»	Письмо исх.№ 19 от 09.06.2023
12.06.2023	ООО Производственно-коммерческая фирма «Луч» направило ответ в адрес ИП Демидова К.А. согласно которому под указанные Вами технические характеристики подходит исключительно фонарь осветительный специальный ФОС, который был поставлен в Ваш адрес. Сообщаем, что изготовить новый сертификат соответствия и (или) декларацию соответствия ГОСТ Р 53270-2009 «Техника пожарная. Фонари пожарные. Общие технические требования. Методы испытания» не представляется возможным ввиду нерентабельности. Паспорт и руководство по эксплуатации были приложены к поставленной Вам партии товара	Письмо исх.№ 47 от 12.06.2023
14.06.2023	ООО «Торговый дом «Горная автоматика» направило письмо в адрес ИП Демидова К.А. согласно которому, фонарь осветительный специальный ФОС соответствует предложенным Вами характеристикам. Сертификат соответствия и (или) декларацию соответствия ГОСТу Р 53270-2009 «Техника пожарная. Фонари пожарные. Общие технические требования. Методы испытания» предложить к поставке не представляется возможным	Письмо исх.№ 13-454 от 14.06.2023
15.06.2023	Заказчиком направлено письмо поставщику, согласно которому, в ходе приемки поставленного товара установлено, что поставщиком в нарушение пункта 5.5 контракта не представлен сертификат и (или) декларация соответствия ГОСТу Р 53270-2009 «Техника пожарная. Фонари пожарные. Общие технические требования. Методы испытания». В комплектации фонарей аккумуляторных отсутствует запасная лампа, указанная в спецификации на поставку фонарей аккумуляторных к контракту	Письмо исх.№ 1-814-23 от 15.06.2023
11.07.2023	Заказчиком направлено письмо поставщику, согласно которому, товар должен быть поставлен в срок до 26.05.2023 включительно, до настоящего времени товар не поставлен, заказчик потребовал поставить требуемый товар в течение 10 календарных дней с момента получения настоящего требования	Письмо исх.№ 1-998-23 от 11.07.2023
13.07.2023	Поставщиком в адрес заказчика направлен ответ на требование, согласно которому поставщик непреднамеренно пропустил условие пункта 5.5 контракта об обязательном предоставлении документа соответствия. На момент поставки товара срок действия документа соответствия истек. Предприятием-изготовителем товара ООО «ПКФ «Луч» новый документ соответствия не получен. Документ соответствия с истекшей датой, паспорт и руководство по эксплуатации на товар предоставлены. Поставщик не является предприятием-изготовителем, осуществить поставку с действующим документом соответствия при его отсутствии у предприятия-	Письмо исх.№ 13 от 13.07.2023 (вх.№ 529 от 13.07.2023)

	изготовителя не представляется возможным. Запасная лампа находится внутри параболического рефлектора фонаря, который необходимо открутить для замены перегоревшей лампы в соответствии с паспортом. Обращаю внимание на отсутствие намерения в срыве исполнения обязательства поставки по контракту, так как товар был поставлен в полном объеме, нарушение 1 связано с человеческим фактором. Открыт к переговорам по урегулированию возникшего вопроса	
19.07.2023	Заказчиком направлено письмо поставщику, согласно которому, на сегодняшний день товар не поставлен, заказчик повторно уведомил о необходимости поставить товар в соответствии с условиями контракта в течение 10 календарных дней с момента получения настоящего требования	Письмо исх.№ 1-1038-23 от 19.07.2023
19.07.2023	Поставщиком в адрес заказчика направлен ответ на требование, согласно которому поставщик непреднамеренно пропустил условие пункта 5.5 контракта об обязательном предоставлении документа соответствия. На момент поставки товара срок действия документа соответствия истек. Предприятием-изготовителем товара ООО «ПКФ «Луч» новый документ соответствия не получен. Документ соответствия с истекшей датой, паспорт и руководство по эксплуатации на товар предоставлены. Поставщик не является предприятием-изготовителем, осуществить поставку с действующим документом соответствия при его отсутствии у предприятия-изготовителя не представляется возможным. Запасная лампа находится внутри параболического рефлектора фонаря, который необходимо открутить для замены перегоревшей лампы в соответствии с паспортом. Обращаю внимание на отсутствие намерения в срыве исполнения обязательства поставки по контракту, так как товар был поставлен в полном объеме, нарушение 1 связано с человеческим фактором. Открыт к переговорам по урегулированию возникшего вопроса	Письмо исх.№ 14 от 19.07.2023 (вх.№ 561 от 19.07.2023)
02.08.2023	Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта	Решение об одностороннем отказе № 1-1124-23 от 02.08.2023
09.08.2023	Поставщиком направлено в адрес заказчика возражение на решение об одностороннем отказе, согласно которому, 06.06.2023 года ИП Демидов Кирилл Анатольевич поставил в адрес заказчика товар, соответствующий техническим характеристикам (Фонарь пожарный носимый групповой «Фонарь осветительный специальный ФОС»), на сумму 1 002 366 (один миллион две тысячи триста шестьдесят шесть) рублей 00 копеек (номер отслеживания груза на сайте транспортной компании «ЖелДорЭкспедиция» – 2252-1312-4364-5637. Номер отслеживания груза на сайте курьерской службы СДЭК – 1434557216) в адрес заказчика. Поставщик приложил комплект документов, подтверждающий соответствие товара установленными требованиями (приложение: Декларация соответствия от 18.04.2019 по 17.04.2024) (приложение: паспорт и руководство по эксплуатации ФОС, ФОС-С, ФОС-СА-2). В связи с невозможностью обеспечить поставку товара с действующим сертификатом соответствия (пожарным), а именно в связи с его отсутствием у единственного предприятия-изготовителя предлагаем рассмотреть возможность поставки профессионального переносного фонаря с галогенной лампой ФОС 3-5/6, характеристики которого являются схожими с характеристиками фонаря осветительного специального ФОС. Доводим до Вашего сведения, что поставщиком	Вх.№ 611 от 09.08.2023

	предпринимаются оперативные действия по исполнению своих обязательств по контракту, однако поставщик столкнулся со сложностями в связи с обстоятельствами, не зависящими от него. Исполнитель никак не мог предусмотреть вышеуказанных обстоятельств, ставших причиной невозможности поставки товара с действующим сертификатом соответствия (пожарным).	
11.08.2023	Заказчиком направлено письмо поставщику, согласно которому, поставщику надлежит предоставить сведения о дате приобретения указанного товара у завода-изготовителя ООО «Производственно-коммерческая фирма «Луч» с целью определения допустимости применения вышеуказанных положений Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности». Поставщик указывает, что срок службы фонарей составляет 5 лет. Согласно паспорта и руководству по эксплуатации фонарей осветительных специальных, дата выпуска – апрель 2019, а гарантийный срок эксплуатации фонарей и автоматических зарядных устройств составляет 12 месяцев со дня продажи покупателю. Национальным стандартом РФ ГОСТ Р 53270-2009 «Техника пожарная. Фонари пожарные. Общие технические требования. Методы испытаний» срок службы, равный 5 годам, также не предусмотрен	Письмо исх.№ 1-1165-23 от 11.08.2023

Заказчик руководствуясь статьёй 95 Закона о контрактной системе, пунктом 12.2 контракта принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что у заказчика в данном случае имелись достаточные правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, учитывая требования части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках проведенной проверки исследован вопрос относительно соблюдения процедуры расторжения контракта, регламентированной положениями Закона о контрактной системе.

Частью 14 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Пунктом 12.2 контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Процедура расторжения контракта (договора) в одностороннем порядке регламентируется статьёй 95 Закона о контрактной системе.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Закон о контрактной системе предоставляет право, а в некоторых случаях, вменяет в обязанность заказчику принять решение об отмене ранее принятого решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (например, часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

04.08.2023 заказчиком в ЕИС в сфере закупок по реестровому номеру контракта 2720352688123000050 размещено решение об одностороннем отказе:

Статьей 191 ГК РФ предусмотрено, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Статьей 193 ГК РФ предусмотрено, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Письмом ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 «О рассмотрении обращения» разъяснено, что если первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день следующий за днем надлежащего уведомления поставщика 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.**

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что **заказчик**

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

Поскольку датой надлежащего уведомления ИП Д. об одностороннем отказе от исполнения контракта является **04.08.2023**, следовательно, во исполнение части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, письма ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 **датой вступления в законную силу** решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является **15.08.2023**.

Важно отметить, что заказчиком **не допущено сокращения** установленного Законом о контрактной системе, срока вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, следовательно заказчиком соблюдена процедура расторжения государственного контракта в одностороннем порядке.

Необходимо отметить, что ИП Д., подавая заявку на участие в закупке, согласилось со всеми изложенными в извещении об осуществлении закупки требованиями заказчика.

Исполнитель по контракту принимает на себя соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством, в том числе, Законом о контрактной системе и обязан знать требования этого законодательства (в том числе, в части, касающейся своевременного и качественного исполнения условий контракта).

По общему правилу контракт прекращается полным и качественным исполнением обязательств каждой из сторон. Под полным исполнением обязательств понимается исполнение обязательств: в полном объеме, в установленный срок, надлежащими субъектами.

При этом, односторонний отказ от исполнения контракта возможен при наличии факта нарушения условий контракта одной из сторон, при этом нарушение должно иметь существенный характер.

Пунктом 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» предусмотрено, что 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. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Комиссия Тюменского УФАС России не усматривает какого-либо предвзятого отношения к приемке работ у исполнителя поскольку:

Во-первых, заказчик в данном случае исходил из необходимости достижения результативности обеспечения государственных (муниципальных) нужд (статья 12 Закона о контрактной системе), что указывает на заинтересованность заказчика в исполнении поставщиком договора;

Во-вторых, невозможность поставщика исполнить обязательства по контракту в требуемом объеме с надлежащим качеством, не может указывать на добросовестность, учитывая, что поставщик (исполнитель) был ознакомлен с условиями технического задания, подавал заявку на участие в закупке, подписал контракт на условиях указанных в техническом задании, а следовательно, добровольно принял на себя обязательства по надлежащему исполнению условий контракта в установленный срок;

В-третьих, документы подтверждающие возникновение непреодолимой силы, которые не позволили исполнить обязательства по контракту в установленный срок, в материалы дела не представлены;

В-четвертых, Комиссией Тюменского УФАС России по результатам изучения материалов дела **не установлено**, что заказчик своими действиями как-либо препятствовал поставщику надлежащим образом исполнять обязательства по контракту, а именно, необоснованно отказывал в приемке поступающего товара, препятствовал допуску поставщика к месту поставки товара и прочее. Наоборот, материалы дела содержат переписку, как заказчика, так и поставщика, то есть, заказчик фактически выходил на связь с поставщиком, отвечал на все письма, учитывая при этом, что заказчиком действительно неоднократно в адрес поставщика направлялись ответы на ранее поступившие обращения, однако к какому-либо положительному результату указанные действия не привели.

Действия поставщика, выразившиеся в неисполнении условий контракта с надлежащим качеством, привели к нарушению права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) по цене и срокам исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Невыполнение в данном случае победителем закупки условий контракта, приводит к нарушению интересов не только заказчика, но и публичных интересов, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение контракта произошло по вине заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий контракта в материалы дела не представлено.

Не все действия поставщика могут быть признаны направленными на надлежащее исполнение контракта. Определение действий поставщика в качестве надлежащих связывается именно с результатом выполненной работы (оказанной услуги), то есть с полностью поставленным товаром соответствующего условиям контракта, который имеет надлежащее качество, в требуемый по договору срок, а

не с действиями предшествующими достижению результата поставки. В материалах дела отсутствует какое-либо документальное подтверждение факта приемки заказчиком поставленного товара в полном объеме.

Заказчик был лишен требуемого по контракту результата – полностью поставленного товара соответствующего условиям контракта, что повлекло отсутствие полного обеспечения государственных нужд.

Добросовестными возможно признать действия поставщика исключительно в случае, если поставленный товар успешно прошел приемку заказчика, указанный товар был согласован заказчиком и представленный поставщиком товар может поставляться в адрес заказчика, в противном случае, если требуемый товар не поставлен, либо товар поставлен, но не прошел приемку у заказчика ввиду отсутствия требуемых обязательных сопроводительных документов и поставленный товар не соответствует условиям контракта, в этом случае, действия поставщика должны признаваться недобросовестными.

Представленный поставщиком в составе документов о приемке - сертификат соответствия № С-RU.ПБ34.В.02076 (№ 0017020) имел **срок действия с 27.02.2017 по 26.02.2022**, то есть, на момент поставки партии товара в адрес заказчика указанный сертификат соответствия является не действующим.

Частью 1 статьи 101 Закона о контрактной системе предусмотрено, что **заказчик обязан осуществлять контроль за исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.**

Комиссия Тюменского УФАС России отмечает, что требования части 13 статьи 95, части 1 статьи 101 Закона о контрактной системе, по сути предусматривают специальную норму о пресекательном десятидневном сроке, в течение которого, поставщик обязан со своей стороны устранить ранее выявленные нарушения условий муниципального контракта.

Требования части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе являются правовой гарантией для самого поставщика (подрядчика, исполнителя) по устранению нарушений условий контракта, вызвавших необходимость принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Пунктом 15 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 РФ» предусмотрено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в следующих случаях:

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

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

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

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

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта

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

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

Обстоятельства, являющиеся основаниями для отказа во включении информации в РНП в соответствии с пунктом 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 Комиссией Тюменского УФАС России не установлены.

Пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение обязательств» предусмотрено, что **требование чрезвычайности** подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях. Если иное не предусмотрено законом, **обстоятельство признается непреодолимой силой**, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий. Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Поставщик в возражениях на решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (вх.№ 611 от 09.08.2023) фактически признал невозможность поставки товара с подтвержденным действующим сертификатом соответствия, предлагал поставку товара с улучшенными характеристиками, а также

рассмотреть вопрос о возможности расторжения контракта по соглашению сторон.

Фактически поставщик подтвердил указанными возражениями на решение заказчика об одностороннем отказе (вх.№ 611 от 09.08.2023) факт невозможности исполнения принятых на себя обязательств в рамках рассматриваемого государственного контракта.

Поскольку требования чрезвычайности и непредотвратимости отсутствовали, в этой связи у государственного заказчика отсутствовали правовые основания для расторжения государственного контракта по соглашению сторон.

В этой связи, Комиссия Тюменского УФАС России не соглашается с доводом поставщика указанным в возражениях на решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта о том, что исполнитель не мог предусмотреть обстоятельств ставших причиной невозможности поставки товара с действующим сертификатом и (или) декларацией соответствия (пожарным), и что это было непреднамеренно сделано, поскольку по мнению Комиссии Тюменского УФАС России данное обстоятельство как раз находилось в зоне прямой ответственности именно поставщика, который обязан был исполнять требования государственного контракта и законодательства о техническом регулировании в части обеспечения соответствия поставляемого товара по качеству. Не подтверждение поставщиком факта соответствия поставляемого товара по качественной характеристике (требованиям ГОСТ) ввиду непредставления действующего сертификата соответствия требованиям ГОСТ является существенным нарушением условий государственного контракта, влекущим безусловную невозможность для заказчика в приемке поставленного товара.

Относительно довода ИП Д. о том, что поставленный товар был принят заказчиком в ходе проведенной проверки Комиссией Тюменского УФАС России не нашел своего объективного подтверждения, поскольку в открытой части ЕИС в сфере закупок в разделе электронные документы об исполнении по реестровому номеру контракта, действительно ИП Д. размещен универсальный передаточный документ (счет-фактура № 32 от 13.06.2023) подписан ЭЦП ИП Д. 13.06.2023, при этом в подразделе «иные сведения о получении (приемке)» указано что товар не принят заказчиком ввиду: «мотивированный отказ от подписания документа о приемке. Товары (работы, услуги) не приняты. Документ о расхождении: мотивированный отказ от подписания документа о приемке № 1-814-23 от 15.06.2023. Мотивированный отказ прилагается. 1-814-23.pdf». Мотивированный отказ от приемки заказчиком подписан ЭЦП заказчика 15.06.2023, что также нашло отражение в открытой части ЕИС в сфере закупок:

При этом, возможность поставки товара с улучшенными характеристиками возможна исключительно в случае согласия заказчика на поставку товара с улучшенными характеристиками (часть 7 статьи 95 Закона о контрактной системе), материалы рассматриваемого дела не содержат документов и сведений, подтверждающих факт согласования заказчиком возможности поставки товара с улучшенными характеристиками.

Более того, Комиссией Тюменского УФАС России не могут быть приняты во внимание доводы поставщика о том, что заказчик имел право произвести добровольную самостоятельную сертификацию поставляемого товара, поскольку

обязанность по предоставлению сертификата и (или декларации) соответствия лежит именно на поставщике, и в данном случае, упоминаемое поставщиком обстоятельство невозможности оформления требуемого сертификата ввиду его высокой стоимости не является обстоятельством непреодолимой силы которая освобождает сторону контракта от исполнения принятых на себя договорных обязательств.

Согласно статье 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» **сертификат соответствия** - документ, удостоверяющий соответствие объекта требованиям технических регламентов, документам по стандартизации или условиям договоров.

Согласно статье 2 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» **декларация о соответствии** - документ, удостоверяющий соответствие выпускаемой в обращение продукции требованиям технических регламентов.

Частью 2 статьи 25 Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» предусмотрено, что **соответствие продукции требованиям технических регламентов подтверждается сертификатом соответствия, выдаваемым заявителю органом по сертификации**. Сертификат соответствия включает в себя: наименование и местонахождение заявителя; наименование и местонахождение изготовителя продукции, прошедшей сертификацию; наименование и местонахождение органа по сертификации, выдавшего сертификат соответствия; информацию об объекте сертификации, позволяющую идентифицировать этот объект; наименование технического регламента, на соответствие требованиям которого проводилась сертификация; информацию о проведенных исследованиях (испытаниях) и измерениях; информацию о документах, представленных заявителем в орган по сертификации в качестве доказательств соответствия продукции требованиям технических регламентов; срок действия сертификата соответствия; информацию об использовании или о неиспользовании заявителем национальных стандартов Российской Федерации, включенных в перечень документов по стандартизации, в результате применения которых на добровольной основе обеспечивается соблюдение требований технического регламента.

Частью 50 статьи 147 Федерального закона от 22.07.2008 № 123-ФЗ «Технический регламент о требованиях пожарной безопасности» предусмотрено, что для продукции, реализуемой изготовителем в течение срока действия сертификата на серийно выпускаемую продукцию (серийный выпуск), сертификат действителен после ее поставки, продажи в течение срока годности (службы), в течение которого изготовитель в соответствии с законодательством Российской Федерации обязуется обеспечивать потребителям возможность использования продукции по назначению. Если срок изготовителем не установлен, то для данной продукции сертификат действителен в течение 1 года после даты окончания его действия. В течение этих же сроков действителен и сертификат на партию продукции.

Следовательно, сертификат соответствия № С-RU.ПБ34.В.02076 (№ 0017020) имел срок действия с 27.02.2017 по 26.02.2022 и **данный документ подтверждал соответствие требованиям ГОСТ Р 53270-2009 «Техника пожарная. Фонари**

пожарные. Общие технические требования. Методы испытаний», вместе с тем, **срок действия данного сертификата соответствия на момент поставки партии товара в адрес заказчика истёк, и не мог служить целям подтверждения соответствия поставляемого товара требованиям вышеуказанного ГОСТ и нарушало императивные требования пункта 5.5. государственного контракта.**

Вместе с тем, представленная поставщиком в составе документов о приемке декларация о соответствии ЕАЭС (регистрационный номер декларации ЕАЭС № RU Д-RU.AM05.B.00945/19, дата регистрации: 18.04.2019) подтверждала соответствие поставляемого товара только требованиям Технического Регламента Таможенного Союза (далее - ТР ТС) № 020/2011 «Электромагнитная совместимость технических средств».

Следовательно, представленная поставщиком в составе документов о приемке декларация о соответствии ЕАЭС **не может** служить целям подтверждения соответствия поставляемого товара требованиям ГОСТ Р 53270-2009 «Техника пожарная. Фонари пожарные. Общие технические требования. Методы испытаний» поскольку в соответствии с требованиями Федерального закона от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании», данное подтверждение может осуществляться **исключительно на основании сертификата соответствия**, что прямо указывает на то, что декларация о соответствии ЕАЭС и сертификат соответствия как юридически значимые документы подтверждают разные типы соответствия поставляемого товара существующим документам в области технического регулирования и стандартизации.

В рассматриваемом случае, требование пункта 5.5 государственного контракта является императивным, которое обусловлено прежде всего поставкой товара надлежащего качества подтвержденного сертификатом соответствия и (или) декларацией **соответствия ГОСТу Р 53270-2009 «Техника пожарная. Фонари пожарные. Общие технические требования. Методы испытания».** Данный документ имеет существенное значение для осуществления заказчиком приемки всей поставленной партии товара в части его соответствия требованиям ГОСТ.

Не подтверждение поставщиком факта поставки товара надлежащего качества (пункт 5.5 контракта) **с приложением действующего сертификата соответствия** помимо декларации о соответствии (которое являлось императивным требованием государственного контракта отражающим именно качественную характеристику поставляемого товара на предмет его соответствия требованиям ГОСТ) повлекло за собой невозможность для заказчика осуществить приемку в полном объеме поставленного товара что в свою очередь свидетельствует о его существенном нарушении поставщиком, ввиду отсутствия полного обеспечения государственных нужд заказчика, которые он изначально преследовал, когда осуществлял закупку требуемого товара.

Действия контрагентов должника (в данном случае, ООО «Производственно-коммерческая фирма «Луч») касающихся невозможности изготовления нового сертификата соответствия ввиду нерентабельности, не освобождают поставщика ИП Демидова К.А. от исполнения принятых на себя договорных обязательств в рамках заключенного государственного контракта, и в соответствии с действующим законодательством не являются обстоятельством, освобождающим поставщика от ответственности за ненадлежащее исполнение обязательств.

В качестве основного вида деятельности является ИП Демидова К.А. согласно информации, содержащейся в ЕГРЮЛ указан код ОКВЭД 47.99 «Торговля розничная прочая вне магазинов, палаток, рынков». То есть, ИП Демидов К.А. является профессиональным участником рынка в сфере поставок товаров в сфере торговли.

Дальнейшее использование заказчиком поставленного товара, который не подтвержден сертификатом и и(или) декларацией соответствия создает реальный риск использования некачественного товара который может привести к срыву мероприятий которые осуществляет заказчик в ходе осуществления своей деятельности.

Оценивая в рассматриваемом случае действия поставщика в рамках исполнения обязательств по контракту в их совокупности и взаимосвязи, следует признать, что поставщиком не была проявлена та степень заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась для исполнения заключенного контракта, что исключает возможность применения к спорной ситуации пункта 1 статьи 401 Гражданского кодекса РФ.

В рамках правоотношений в сфере поставок товаров для обеспечения государственных и муниципальных нужд участник закупки обязан предвидеть все возможные трудности, которые могут возникнуть в ходе исполнения обязательств по контракту в целях его надлежащего исполнения. Подавая заявку на участие в закупке, поставщик обязан спрогнозировать и оценить все возможные риски с целью избежать возможных неблагоприятных последствий и проявить должную степень заботливости и осмотрительности, адекватно и объективно оценивать свои реальные возможности по участию в закупке с целью дальнейшего достижения цели закупки и исполнения договорных обязательств (статья 12 Закона о контрактной системе) которую заказчик преследовал изначально, когда закупка осуществлялась.

Несмотря на то, что поставщиком допущена просрочка в поставке требуемого товара по контракту, заказчик со своей стороны предоставлял поставщику дополнительное время и возможность чтобы поставщик мог осуществить поставку требуемого товара по контракту с действующим сертификатом соответствия.

Учитывая, что факт существенного нарушения условий государственного контракта подтвержден (по состоянию на дату принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, ранее выявленные заказчиком нарушения условий контракта поставщиком не устранены), поставлена партия товара с неподтвержденной качественной характеристикой на основании недействующего сертификата соответствия (который бы подтверждал соответствие поставляемого товара требованиям ГОСТ Р 53270-2009), что указывало на существенное нарушение поставщиком государственного контракта. Заказчиком отказано в приемке поставленного товара, о чем размещена информация в ЕИС в сфере закупок. Преждевременность в принятии заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Комиссией Тюменского УФАС России не установлена. Кроме того, Комиссией Тюменского УФАС России не установлено, что заказчик своими действиями как-либо препятствовал поставщику надлежащим образом исполнить обязательства по контракту, обстоятельства возникновения непреодолимой силы в ходе рассмотрения дела Комиссией Тюменского УФАС России также не установлены, в этой связи, у Комиссии Тюменского УФАС России имеются достаточные правовые основания для включения в РНП сведений в

отношении индивидуального предпринимателя Д.

В связи с изложенным, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99, статьи 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Тюменского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГКУ ТО «Противопожарная служба Тюменской области» в отношении индивидуального предпринимателя Д (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку фонарей аккумуляторных (реестровый номер закупки 0167200003423001892) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении индивидуального предпринимателя Д в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе, настоящее решение может быть оспорено в арбитражном суде.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии