РЕШЕНИЕ

по делу № 073/10/104-209/2024

12.04.2024 г. Ульяновск г. Ульяновск

На основании статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – *Закон о контрактной системе*) Комиссия Ульяновского УФАС России (далее – *Комиссия*) в составе:

председателя Комиссии заместителя руководителя управления <…>,

членов Комиссии: заместителя начальника отдела <…>,

специалиста-эксперта <…>,

в присутствии: *- от ООО «Вега»:*

- <…> (доверенность № 4 от 09.04.2024),

- от Министерства просвещения и воспитания Ульяновской области:

- <…> (доверенность № 10-д от 05.04.2024),

по обращению Министерства просвещения и воспитания Ульяновской области (далее – *заказчик*) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «ВЕГА» (далее – *ООО «ВЕГА»*) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке государственного контракта № 0168500000623004798 от 11.12.2023 «Шифр: 73-2023-нр5172 Интерактивная панель в рамках национального проекта «Образование» (ЭА № 0168500000623004798),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 2329-ЭП/24 от 05.04.2024 (размещено в ЕИС – 05.04.2024) в Ульяновское УФАС России поступило обращение Министерства просвещения и воспитания Ульяновской области о включении сведений в отношении ООО «ВЕГА» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке государственного контракта № 0168500000623004798 от 11.12.2023.

Вх. № 2470-ЭП/24 от 10.04.2024 в Ульяновское УФАС России от ООО «ВЕГА» поступили письменные пояснения, содержащие указание, в том числе на следующее.

25.12.2023 поставщик в адрес заказчика осуществил полную поставку товара. 28.12.2023 заказчик направил в адрес поставщика отказ от приемки с указание на несоответствие товара требованиям контракта. Также заказчик направил на электронную почту общества письмо с указанием на то, что 15.01.2024 будет проводится повторная приемка в присутствии экспертов Союза «Ульяновская областная торгов-промышленная палата».

29.12.2023 обществом в адрес заказчика направлено уведомление № 553 о несогласии с отказом заказчика и просьбой осуществить повторную приемку поставленного товаров в присутствии представителей поставщика.

В связи с отказом заказчика от приемки поставленного товара, поставщик обратился напрямую к производителю поставленных интерактивных панелей ООО «БИЭМ ГРУПП ИНТЕГРАТОР» с просьбой о направлении в адрес заказчика представителя производителя для подтверждения соответствия интерактивных панелей требованиям контракта.

15.01.2024 в присутствии представителей поставщика и производителя, заказчика и экспертов Союза «Ульяновская областная торгов-промышленная палата» была проведена повторная приемка поставленного товара, в ходе которой представитель производителя предоставил сведения и доказательства того, что поставленный товар соответствует требованиям контракта, а выявленные заказчиком несоответствия являются необоснованными (количество портов, оснащение встроенными камерой и микрофоном), что также отражено в технических паспортах изделий, а также были представлены письма производителя, подтверждающие характеристики товара, которые, по мнению заказчика, не соответствуют контракту.

26.01.2024 заказчик повторно направил отказ от приемки товара в адрес поставщика, указав те же самые несоответствия товара, которые ранее были опровергнуты на повторной приемке представителем производителя, и также уведомил общество о проведении экспертизы товара Союзом «Ульяновская областная торгов-промышленная палата».

Общество указывает, что отказы в приемке товара от 28.12.2023 и 26.01.2024 не соответствую порядку приемки и проведения экспертизы, установленным в пункте 6.2 контракта и части 3 статьи 94 Закона о контрактной системе, из чего следует, что у заказчика не было законных оснований для отказа в приемке товара, так как на момент их принятия экспертиза товара не была проведена надлежащим образом.

19.02.2024 заказчику был направлен запрос о предоставлении копии результатов экспертизы, проведенной Союзом «Ульяновская областная торгов-промышленная палата» ответ на который предоставлен не был, в связи с чем общество 01.03.2024 направило заказчику досудебную претензию с требованием предоставить результаты экспертизы до 07.03.2024. Ответ на претензию также не последовал.

13.03.2024 заказчик направил поставщику письмо с копией экспертизы и уведомление о начале процедуры расторжения контракта в одностороннем порядке. 25.03.2024 поставщику было направлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и копии актов экспертизы Союза «Ульяновская областная торгов-промышленная палата». Общество считает, что поскольку акты экспертиз датируются 09.02.2024 и 04.03.2024 заказчик имел возможность предоставить их в ответ на запросы поставщика, их несвоевременно направление связано с препятствованием заказчика надлежащему исполнению контракта со стороны ООО «ВЕГА».

28.03.2024 в ответ на решение об одностороннем отказе от исполнения контракта поставщик направил заказчику письмо о готовности заменить товар и осуществить

поставку панелей. При этом поставщик выполнил свои обязанности по поставке товара надлежащего качества, что было подтверждено представителем производителя при повторной приемке. ООО «ВЕГА» считает, что заказчик в нарушение требований законодательства и положений контракт необоснованно отказался от приемки товара и в действиях поставщика отсутствует факты недобросовестного поведения. При этом поставщик не обладает сведениями о несоответствии товаров, которые указаны в акте экспертизы Союза «Липецкая торгово-промышленная палата» от 04.03.2024 и не имеет возможности их проверить.

ООО «ВЕГА» не имело намерения уклоняться от исполнения контракта, общество также обратилось в Арбитражный суд Ульяновской области за защитой своих прав и признанием отказа от приемки недействительным, и просит Комиссию Ульяновского УФАС России сведения в отношении общества в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Вх. № 2506-ЭП/24 от 11.04.2024 в Ульяновское УФАС России от Министерства просвещения и воспитания Ульяновской области поступили документы и сведения, составленные в ходе исполнения контракта.

На заседании Комиссии 11.04.2024, представитель заказчика поддержал позицию, отражённую в решении об одностороннем отказе, представители ООО «ВЕГА» поддержали представленные письменные возражения, в рассмотрении обращения объявлялся перерыв до 14 час. 40 мин. 12.04.2024 для документального анализа материалов по делу.

Вх. № 2542-ЭП/24 от 12.04.2024 в Ульяновское УФАС России от ООО «ВЕГА» поступили дополнения к возражениям – рамочный договор с производителем интерактивных панелей ООО «БИЭМ ГРУПП ИНТЕГРАТОР».

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия решила сведения в отношении ООО «ВЕГА» в реестр недобросовестных поставщиков не включать. При этом Комиссия исходила из следующего.

11.12.2023 между Министерством просвещения и воспитания Ульяновской области и ООО «ВЕГА» был заключен государственный контракт № 0168500000623004798 «Шифр: 73-2023-нр5172 Интерактивная панель в рамках национального проекта «Образование»» (цена контракта – 1 843 237,50 руб.).

Пунктом 4.1 раздела 4 «Сроки и порядок поставки» государственного контракта № 0168500000623004798 предусмотрено, что срок поставки товара: в течение 20 календарных дней с даты заключения контракта.

Учитывая, что контракт был заключен 11.12.2023, регламентированный срок поставки товара – не позднее 31.12.2023.

Согласно сведениям, представленным сторонами и размещенным в единой информационной системе, 25.12.2023 ООО «ВЕГА» были размещены документы о приемке.

26.12.2023 заказчик обратился в Союз «Ульяновская ТПП» с запросом о проведении экспертизы поставленного по контракту товара.

28.12.2023 Министерством просвещения и воспитания Ульяновской области было

отказано в приемке поставленного товара в связи с несоответствием товара условиям контракта, а также выставлено требование о замене товара на товар надлежащего качества в течение 10 календарных дней с даты предъявления требования заказчиком.

28.12.2023 ООО «ВЕГА» было получено уведомление № 4813 от Союза «Ульяновская ТПП» о том, что экспертами союза по запросу заказчика 15.01.2024 будет проводится осмотр и исследование интерактивных панелей, поставленных по контракту № 0168500000623004798.

29.12.2023 ООО «ВЕГА» в адрес заказчика направило письмо о несогласии с результатами экспертизы заказчика и требовании назначить повторную приемку товара с присутствием представителей производителя.

Согласно пояснениям ООО «ВЕГА», 15.01.2024 в присутствии представителей поставщика и производителя, заказчика и экспертов Союза «Ульяновская областная торгов-промышленная палата» была проведена повторная приемка поставленного товара, в ходе которой представитель производителя предоставил сведения и доказательства того, что поставленный товар соответствует требованиям контракта, а выявленные заказчиком несоответствия являются необоснованными (количество портов, оснащение встроенными камерой и микрофоном), что также отражено в технических паспортах изделий, а также были представлены письма производителя, подтверждающие характеристики товара, которые, по мнению заказчика, не соответствуют контракту.

Согласно сведениям, представленным сторонами и размещенным в единой информационной системе, 19.01.2024 ООО «ВЕГА» повторно были размещены документы о приемке.

29.01.2024 Министерством просвещения и воспитания Ульяновской области повторно было отказано в приемке поставленного товара в связи с несоответствием товара условиям контракта, а также выставлено требование о замене товара на товар надлежащего качества в течение 10 календарных дней с даты предъявления требования заказчиком, а также сообщено поставщику о том, что товар в настоящее время проходит экспертизу в Союзе «Ульяновская ТПП».

02.02.2024 в единой информационной системе ООО «ВЕГА» снова были размещены документы о приемке с требованием осуществить приемку товара надлежащего качества, которые заказчиком не обработаны на дату рассмотрения обращения (отсутствуют сведения о приемке или отказе в приемке).

09.02.2024 Союзом «Ульяновская ТПП» был составлен акт экспертизы № 022569/1 о несоответствии товара, поставленного ООО «ВЕГА» 25.12.2023 требованиям контракта № 0168500000623004798.

19.02.2024 ООО «ВЕГА» в ЕИС в разделе «Переписка» был размещен запрос о предоставлении поставщику копии экспертизы проведенной Союзом «Ульяновская ТПП».

01.03.2024 ООО «ВЕГА» в ЕИС в разделе «Переписка» был размещена досудебная претензия с требованием осуществить приемку поставленного товара и не позднее 07.03.2024 предоставить поставщику копию экспертизы проведенной

Союзом «Ульяновская ТПП».

04.03.2024 Союзом «Ульяновская ТПП» составлены дополнения к акту экспертизы № 022569/1 о несоответствии товара, поставленного ООО «ВЕГА» 25.12.2023 требованиям контракта № 0168500000623004798 в части несоответствия материнской платы и процессора заявленным при производстве.

13.03.2024 заказчик направил поставщику письмо с копией экспертизы и уведомление о начале процедуры расторжения контракта в одностороннем порядке.

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

Раздел 11 «Порядок изменения и расторжения контракта» государственного контракта № 0168500000623004798 от 11.12.2023, заключенного между Министерством просвещения и воспитания Ульяновской области и ООО «ВЕГА», предусматривает возможность расторжения контракта в одностороннем порядке.

25.03.2024 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 0168500000623004798 от 11.12.2023 в связи с нарушением условий контракта и неисполнением ООО «ВЕГА» принятых на себя обязательств.

Пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, 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 соответствии с требованиями пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком 25.03.2024 в 15:59 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в ЕИС.

Согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель).

В силу пункта 3 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании изложенного, а также в соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, датой надлежащего уведомления ООО «ВЕГА» о принятом заказчиком решении является 25.03.2024.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, 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.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 статьи 95 Закона о контрактной системе. 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.

Из положений части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что указанные действия, связанные с устранением нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения, должны были быть совершены подрядчиком в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть до 23 час. 59 мин. 04.04.2024.

Учитывая, что в течение установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе срока ООО «ВЕГА» нарушения условий контракта не устранены, решение вступило в законную силу и контракт считается расторгнутым 05.04.2024.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе *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*.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном нарушении условий государственного контракта.

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных

поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного уклонения участника закупки от исполнения контракта.

При этом ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденные постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078, не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения контракта.

В данном случае Комиссия Ульяновского УФАС России не может ограничиваться формальным установлением факта нарушения законодательства о контрактной системе, поскольку из анализа материалов дела антимонопольным органом сделан вывод, что со стороны ООО «ВЕГА» отсутствовали намеренные действия по неисполнению обязательств по контракту.

Согласно сведениям, представленным сторонами и размещенным в единой информационной системе, ООО «ВЕГА» осуществило поставку товара.

При этом производителем интерактивных панелей является ООО «БИЭМ ГРУПП ИНТЕГРАТОР», а ООО «ВЕГА» – только поставщиком товара, необходимого заказчику. Соответственно, вопросы, связанные с комплектующими, используемыми при производстве изделия, ООО «ВЕГА» регулированию не подлежат. При этом ООО «БИЭМ ГРУПП ИНТЕГРАТОР» неоднократно до проведения экспертизы давал письменные подтверждения в адрес поставщика и заказчика о том, что товар соответствует требованиям контракта.

При этом 28.03.2024, после принятия заказчиком решения об одностороннем отказе, ООО «ВЕГА» обратилось к заказчику с просьбой согласовать время и дату повторной приемки товара по контракту, ответ заказчиком предоставлен не был.

При рассмотрении вопроса о включении сведений в отношении поставщика в реестр недобросовестных поставщиков, антимонопольный орган должен доказать совершение намеренных, умышленных действий ООО «ВЕГА», направленных на неисполнение контракта.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия поставщика направлены на умышленное несоблюдение условий контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта. Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение поставщиком условий

контракта, Комиссией Управления не установлены.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия антимонопольного органа пришла к выводу, что в указанном случае включение сведений об ООО «ВЕГА» в реестр не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности и является несоразмерным характеру допущенного нарушения.

Таким образом, Комиссией Ульяновского УФАС России принято решение, сведения в отношении ООО «ВЕГА» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Руководствуясь пунктом 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации», статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «ВЕГА» (юридический адрес: <…>; ИНН <…>) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Председатель Комиссии: <…>

Члены Комиссии: <…>

<…>

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.