

решение

Общество с ограниченной
ответственностью "Капитал"

Прокуратура Тульской области 300000,
Тульская область, город Тула, пр-кт
Ленина, д. 55 mto.n.i@yandex.ru,
uon@71.mailop.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-380/2024

07.05.2024 г. Тула

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

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение прокуратуры Тульской области (далее – Заказчик) (вх. № 2753/24 от 27.04.2024) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Капитал» (далее – Общество, ООО «Капитал», Поставщик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Поставщика от исполнения контракта от 01.04.2024 № 0166100000524000002/03-24 на закупку бумаги для нужд прокуратуры Тульской области (закупка № 0166100000524000002) (далее – Контракт), руководствуясь положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078) (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила осуществления

контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии - генерального директора Общества на основании приказа;

- в отсутствие представителей Заказчика, заявившего ходатайство о рассмотрении дела без участия его представителей,

1.

1.

1.

1. УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Капитал» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Поставщика от исполнения контракта, заключенного по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на закупку бумаги для нужд прокуратуры Тульской области (закупка № 0166100000524000002) (далее – Закупка, Электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями), предусмотренными Законом (далее – Извещение о Закупке), 12.03.2024 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 468 946,50 рублей.

01.04.2024 между Заказчиком и Обществом заключен Контракт на сумму 430 000,00 рублей.

02.04.2023 между Заказчиком и Поставщиком заключено дополнительное соглашение № 1 к Контракту, согласно которому пункты 6.1, 8.1 Контракта, спецификация (приложение № 1 к Контракту) и техническое задание (приложение № 2 к Контракту) изложены в новой редакции,

Согласно пунктам 1.1-1.3 Контракта Поставщик обязуется в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом, осуществить поставку бумаги для нужд прокуратуры Тульской области (далее – Товар) в соответствии с Приложением №2 «Техническое задание» в количестве и по цене, указанной в Приложении №1 к Контракту «Спецификация».

Заказчик обязуется обеспечить оплату надлежащим образом исполненных обязательств, указанных в п.1.1. в порядке и на условиях, предусмотренных

настоящим Контрактом.

Передача товара Заказчику осуществляется по адресу: 300000, г. Тула, проспект Ленина, д. 55.

Приложением № 2 к Контракту «Техническое задание» определены следующие требования к поставляемому товару:

№	Наименование	Технические характеристики	Количество, пачка
1	17.12.14.110-00000005. Бумага для офисной техники* SvetoCopy Classic	Формат: А4 Количество листов в пачке: 500 штук Масса бумаги площадью 1м2 (грамм): 80 Цветность: Белая Белизна: 146% СIE (в соответствии с п. 3.1.8 ГОСТ Р 57641-2017 "Национальный стандарт Российской Федерации. Бумага ксерографическая для офисной техники. Общие технические условия"). Марка бумаги: С (Товар соответствует п. 3.1.7 - 3.1.8 ГОСТ Р 57641-2017 "Национальный стандарт Российской Федерации. Бумага ксерографическая для офисной техники. Общие технические условия").	1815

*Товар соответствует ГОСТ Р 57641-2017 "Национальный стандарт Российской Федерации. Бумага ксерографическая для офисной техники. Общие технические условия".

Разделом 4 Контракта определены сроки и порядок поставки;

«4.1. Поставка товара осуществляется в течение 15 (пятнадцати) календарных дней с момента подписания Контракта. Поставка товара осуществляется одной партией, точная дата поставки – по согласованию с Заказчиком.

4.2. Поставка Товара осуществляется транспортом и средствами Поставщика с необходимым количеством грузчиков и грузоподъемных средств для погрузки и разгрузки в складские помещения Заказчика с обеспечением сохранности Товара при транспортировке и хранении.

4.3. На момент передачи Заказчику согласованных партий Товара последний

должен принадлежать Поставщику на праве собственности, не быть заложенным или арестованным, не являться предметом исков третьих лиц.

4.4. В случае, если при осмотре и проверке поставленного Товара Заказчиком будет выявлено несоответствие Товара условиям настоящего Контракта по количеству, качеству, ассортименту, комплектности, Заказчик обязан незамедлительно уведомить об этом Поставщика. Уведомление производится по телефону, электронной почте. Уполномоченный представитель Поставщика обязан прибыть на склад Заказчика в установленное Заказчиком время для участия в совместной приемке Товара. В случае отсутствия Поставщика в назначенное время, Заказчик осуществляет приемку в отсутствие Поставщика, с соответствующей отметкой в акте.

4.5. Устранение недостатков, поставка недостающего или замена негодного Товара осуществляется Поставщиком за счет собственных средств».

Разделом 5 Контракта предусмотрен следующий порядок приемки товара:

«5.1. Приемка поставленного товара осуществляется в ходе передачи товара заказчику в Месте доставки и включает в себя следующее:

а) проверку по упаковочным листам номенклатуры поставленного товара на соответствие спецификации (приложение № 1 к Контракту) и техническому заданию (приложение № 2 к Контракту);

б) проверку полноты и правильности оформления комплекта сопроводительных документов в соответствии с условиями контракта;

в) контроль наличия/отсутствия внешних повреждений оригинальной упаковки товара.

5.1.2 Приемка товара осуществляется в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

5.1.3. Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 3 (трех) рабочих дней со дня поставки Товара в полном объеме.

5.2. Товар, вышедший из строя в течение гарантийного срока, должен быть заменен за счет Поставщика в срок, не превышающий 14 календарных дней, при этом гарантия на такой Товар начинает исчисляться с момента его замены.

5.2.1. Расходы по возврату Товара или отправке его на замену производятся за счет средств Поставщика.

5.2.2. В соответствии с ч.7 ст. 95 Федерального закона № 44-ФЗ при исполнении Контракта по согласованию Заказчика с Поставщиком допускается поставка Товара, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в Контракте.

5.3. Товар, не соответствующий условиям Контракта, должен быть заменен за счет Поставщика в срок, не превышающий 7 (семь) календарных дней с момента направления Заказчиком соответствующего уведомления Поставщику.

5.4. Расходы по возврату Товара или отправке его на замену производятся за счет средств Поставщика.

5.5. Поставщик не позднее 5 (пяти) рабочих дней с даты поставки Товара, формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Поставщика, и размещает в единой информационной системе электронный документ о приемке. Электронный документ о приемке считается подписанным с момента подписания его Заказчиком и Поставщиком усиленной электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени Заказчика и Поставщика, в единой информационной системе в сфере закупок. В порядке, предусмотренном настоящим пунктом Контракта, Заказчиком может быть сформирован в электронной форме в единой информационной системе в сфере закупок мотивированный отказ от приемки, в котором указываются недостатки и сроки их устранения. Мотивированный отказ подписывается усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика. Срок подписания электронного документа о приемке составляет 15 (пятнадцать) рабочих дней с момента публикации в единой информационной системе в сфере закупок и подписания Поставщиком усиленной электронной подписью.

5.6. Обязательства по Контракту считаются выполненными Поставщиком после подписания Сторонами электронного документа о приемке в единой информационной системе в сфере закупок».

Права и обязанности сторон закреплены в разделе 3 Контракта.

В соответствии с пунктом 13.1 Контракта Контракт вступает в силу со дня его заключения и действует по 30.06.2024 года, а в части исполнения обязательств, возникших из настоящего Контракта – до полного их исполнения.

Из устных и письменных пояснений генерального директора Общества, позиции Заказчика установлено следующее.

10.04.2024 в единой информационной системе Поставщиком размещен документ о приемке № 1.

15.04.2024 Поставщиком в единой информационной системе было размещено решение об одностороннем отказе исполнения Контракта в связи с возникшими обстоятельствами у Общества, влекущими невозможность его исполнения.

26.04.2024 Заказчиком в единой информационной системе размещен мотивированный отказ от подписания документа о приемке с указанием причины – по состоянию на 26.04.2024 товар не поставлен, контракт расторгнут на основании части 19 статьи 95 Закона в связи с односторонним отказом Поставщика от исполнения 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.

Пунктом 10.1 Контракта предусмотрено, что расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством, ч. 8-25 ст. 95 Федерального закона от 05 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В соответствии с частью 19 статьи 95 Закона поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В связи с тем, что в ходе исполнения Контракта Поставщик столкнулся с недобросовестным злонамеренным поведением со стороны избранного им субпоставщика (после получения предоплаты в размере 1 593 700,00 рублей субпоставщик не осуществил поставку офисной бумаги в соответствии с условиями договора, заключенного между сторонами), а также в связи с отсутствием иных оборотных средств на закупку товара, подлежащего к поставке в рамках данного Контракта, исполнение Контракта стало для Поставщика невозможным, в соответствии с правом, предусмотренным пунктом 10.1 Контракта, 15.04.2024 ООО «Капитал» принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (далее – решение Поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта).

На основании части 20.1 Закона в случае принятия поставщиком (подрядчиком, исполнителем) предусмотренного частью 19 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, такое решение направляется заказчику в следующем порядке:

1) поставщик (подрядчик, исполнитель) с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), 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 заказчику. Датой поступления заказчику 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 заказчик;

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 21 статьи 95 Закона решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией установлено, что Обществом решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта сформировано с использованием единой информационной системы 15.04.2024.

Следовательно, датой поступления Заказчику решения Поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта, согласно пункту 2 части 20.1 статьи 95 Закона, считается дата размещения такого решения в единой информационной системе – 15.04.2024.

В силу части 22 статьи 95 Закона поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

Из письменных и устных пояснений представителя Общества следует, что решение ООО «Капитал» не отменено; решение вступило в законную силу и Контракт расторгнут 26.04.2024 по инициативе Общества.

Частью 22.2 статьи 95 Закона определено, что заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта, 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).

Частью 4 статьи 104 Закона предусмотрено, что заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о

поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

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, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Как следует из устных и письменных пояснений генерального директора Общества, 18.03.2024 между ООО «Капитал» и ООО «Пульс» (далее – субпоставщик) заключен договор поставки № 3018-1 на поставку офисной бумаги; на момент заключения договора ООО «Пульс» был выставлен счет на оплату № 45 от 18.03.2024 на сумму 1 593 870, 00 рублей.

28.03.2024, 29.03.2024 и 02.04.2024 Общество произвело оплату за товар, по выставленному субпоставщиком счету на оплату платежными поручениями № 22, 23 и 26 соответственно.

03.04.2024 субпоставщик в адрес Общества направил информационное письмо о переносе сроков поставки товара на период с 08.04.2024 по 10.04.2024. В установленный срок поставка товара не была осуществлена.

Обществом предпринимались попытки связаться с субпоставщиком, но на телефонные звонки и сообщения в мессенджере ООО «Пульс» не отвечало.

В результате противоправных действий субпоставщика Общество лишилось возможности приобретения новой партии бумаги для офисной техники, поскольку иных денежных средств на приобретение товара у иного хозяйствующего субъекта на дату исполнения Контракта у Общества не имелось, в связи с чем исполнение Контракта стало для Поставщика невозможным по непредвиденным и независящим от него обстоятельствам.

По факту совершения противоправных действий со стороны ООО «Пульс», Поставщик обратился с заявлением в правоохранительные органы (талон-уведомление № 180 от 12.04.2024).

Вместе с этим из материалов рассматриваемого дела следует, что Поставщиком предпринимались все необходимые меры, направленные на его надлежащее исполнение Контракта, на достижение тех целей и результатов, которые установлены в нем.

Оценив представленные материалы, пояснения сторон Комиссия полагает, что Обществом не допущено бездействие (действия), которое свидетельствует о его недобросовестном поведении.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (пункт 1). Статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (пункт 5).

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.

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.

Исходя из положений статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках в рамках Закона.

С другой стороны, анализ указанных положений позволяет сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов,

следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

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

Ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от исполнения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

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 Комиссия приходит к выводу о том, что в рассматриваемом случае, в действиях Поставщика отсутствуют признаки виновного поведения в виде бездействия, связанного с игнорированием взятых на себя обязательств по контракту; напротив, представленные в материалы дела информация и сведения свидетельствуют о направленности действий Поставщика на соблюдение условий Контракта.

При таких обстоятельствах, применительно к положениям пункта 15 Правил ведения реестра, у Комиссии отсутствуют правовые основания для внесения информации об ООО «Капитал» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия,

РЕШИЛА:

Информацию, представленную Заказчиком в отношении общества с ограниченной ответственностью «Капитал» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

2024-2392