РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть решения объявлена 31.08.2022 года.

Решение в полном объеме изготовлено 31.08.2022 года.

Комиссия Иркутского УФАС России по контролю соблюдения законодательства о закупках, торгах, порядке заключения договоров, порядке осуществления процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <…..>;

Члены Комиссии: <…..>;

при участии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Норман Груп» (далее – ООО «Норман Груп», Общество) – <…..>,

в отсутствие представителей Главного управления Министерства внутренних дел Российской Федерации по Иркутской области (далее – Заказчик) – ходатайство о рассмотрении обращения в отсутствие представителей;

рассмотрев обращение Заказчика о включении информации в отношении ООО «Норман Груп» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) в связи с принятием решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закона № 44-ФЗ), постановлением Правительства Российской Федерации Российской

Федерации от 31 июня 2021 года № 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» (далее – Постановление Правительства РФ № 1078),

УСТАНОВИЛА:

в Иркутское УФАС России 24 августа 2022 года поступило обращение Заказчика о включении информации в отношении Общества в Реестр.

В своем обращении Заказчик указывает, что ООО «Норман Груп» допущены существенные нарушения условий по государственному контракту от 21 июля 2021 года на поставку расходных материалов для лаборатории ДНК-анализа, в связи с чем Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлено рассматриваемое обращение о включении информации в отношении ООО «Норман Груп» в Реестр.

ООО «Норман Груп» представлены письменные пояснения об обстоятельствах, послуживших основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, запрашиваемые в уведомлении Иркутского УФАС Росси, согласно которым оснований для включения Общества в реестр недобросовестных поставщиков не имеется, поскольку умысла об уклонении от исполнения Контракта не было.

Порядок рассмотрения обращения о включении сведений в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) установлен статьей 104 Федерального закона № 44-ФЗ, а также Постановлением Правительства РФ № 1078.

Часть 1 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ определяет, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

Пунктом 3 Постановления Правительства РФ № 1078, Приказом Федеральной антимонопольной службы от 27.08.2007г. № 267 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках» на территориальные органы ФАС России возложены функции по рассмотрению сведений о недобросовестных поставщиках и проведению проверок фактов уклонения от

заключения государственного или муниципального контракта на территории осуществления деятельности территориальных органов ФАС России.

Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 Федерального закона № 44-ФЗ, 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 не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с настоящим Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 настоящей статьи (часть 4 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ).

Пункт 13 Постановления Правительства РФ № 1078 определяет, что орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона, при этом.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, включается в Реестр.

В ходе проведения проверки в рамках рассматриваемого обращения Комиссией установлено, что 21 июня 2021 года в Единой информационной системе (далее – ЕИС) Заказчиком размещено Извещение № 0134100007421000045 о проведении электронного аукциона на поставку расходных материалов для лаборатории ДНК-анализа.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 493 672, 85 руб..

Согласно Протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 02.07.2021 №0134100007421000045-4 на участие в электронном аукционе поступила единственная заявка – ООО «Норман Груп», признанная соответствующей требованиям Извещения о проведении электронного аукциона.

В соответствии со статьей 83.2 Федерального закона № 44-ФЗ **21 июля 2021 года** между Заказчиком и ООО «Норман Груп» заключен государственный контракт на поставку расходных материалов для лаборатории ДНК-анализа (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Поставщик обязуется поставить Заказчику товар на условиях, в порядке и сроки, определяемые Сторонами в настоящем Контракте, а Заказчик обязуется принять и оплатить поставку товара в соответствии с условиями настоящего Контракта.

Согласно пункту 1.6 Контракта Сроки поставки товара: со дня заключения Контракта, но не ранее 01.01.2022 года, по 31.12.2022 года, **партиями в соответствии с графиком поставки, установленным в Спецификации** (приложение к Контракту).

Та, согласно Спецификации, являющейся приложением к Контракту, сроками поставки являются февраль, июль и ноябрь 2022 года.

Таким образом, с учетом вышеназванных положений Контракта Обществу необходимо осуществить поставку предусмотренного Контрактом товара партиями в следующие сроки: **февраль, июль и ноябрь 2022 года**.

Из представленных документов следует, что Обществом в установленные Контрактом сроки поставка товара осуществлена не была.

В силу части 8 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 11.3 Контракта предусмотрено, что расторжение настоящего Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны настоящего Контракта от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и с учетом положений, предусмотренных настоящим разделом.

Согласно пункту 11.5 Контракта вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта в следующих случаях:

- в случае поставки Поставщиком товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок;

- в случае нарушения Поставщиком сроков поставки товара;

- в случае не поставки товара.

Порядок принятия Сторонами Контракта решения об одностороннем отказе от исполнения контракта установлен статьей 95 Федерального закона № 44-ФЗ (пункт 11.8 Контракта).

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

В соответствии с частью 1 статьи 523 Гражданского Кодекса РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях (часть 2 статьи 523 Гражданского кодекса РФ):

- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

- **неоднократного нарушения сроков поставки**.

В рассматриваемом случае ООО «Норман Груп» в установленный Заказчиком срок товар не поставлялся.

На основании вышеназванного **12 августа 2022 года** Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с неисполнением ООО «Норман Груп» обязательств по Контракту в установленный срок.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Так, согласно части 12.1 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено Заказчиком в ЕИС **12 августа 2022 года**, что считается надлежащим уведомлением ООО «Норман Груп» о расторжении с ним Контракта в одностороннем порядке.

Согласно части 13 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу **23 августа 2022 года**.

Однако, до указанной даты Общество не поставило предусмотренный Контрактом товар.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (ч. 7 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ, пп. «б» п. 13 Постановления Правительствам РФ № 1078).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года № ВАС-11617/12 и от 12 июля 2013 года № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Часть 7 статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ устанавливает, что в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и

информации, указанных в ч. 4 - 6 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов.

Вместе с тем, Федеральный закон № 44-ФЗ не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа на осуществление контроля в сфере закупок включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое неисполнение условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона № 44-ФЗ.

При этом, Иркутское УФАС России в рамках осуществления своих полномочий по рассмотрению обращений заказчиков о внесении сведений в Реестр **не наделяется законом правом осуществления дополнительных процессуальных действий, в частности**: экспертизы результатов исполнения контракта, экспертизы достоверности тех или иных доказательств, вызова и допроса свидетелей, которые бы позволяли оперативно устранить возникающие сомнения и максимально всесторонне, полно и объективно провести проверку представленных сведений.

Помимо этого, в силу Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку только представленных заказчиком документов и информации.

Исследование фактических обстоятельств при решении вопроса о включении сведений в Реестр происходит при крайне ограниченных полномочиях ФАС России и ее территориальных органов.

Следовательно, предоставленных ФАС России и ее территориальным органам полномочий зачастую недостаточно для устранения всех сомнений относительно виновности и недобросовестности участника закупки.

Поскольку в силу толкования данного Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации и Конституционным Судом Российской

Федерации, включение сведений в реестр является публично-правовой санкцией, предполагающей для ее применения опровержения презумпции невиновности участника закупки, то предусмотренное частью 3 статьи 49 Конституции Российской Федерации правило о том, что неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого, применяются при рассмотрении обращений заказчиков о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В рамках рассматриваемого дела Иркутское УФАС России не смогло устранить все сомнения в виновности ООО «Норман Груп».

Так, Комиссия Иркутского УФАС России приходит к выводу, что ООО «Норман Груп» при исполнении своих обязательств допущены нарушения условий Контракта, однако Комиссия Иркутского УФАС России не может однозначно прийти к выводу, что неисполнение таких обязательств **однозначно вызвано действиями ООО «Норман Груп».**

Так, согласно подрункту «в» пункта 15 Постановления Правительства РФ № 1078 **орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике** (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, **если в результате проведения проверок**, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил **поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие**, что **надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы**, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, **в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации**, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера).

Так, из представленных пояснений ООО «Норман Груп» следует, что Общество является официальным дилером TermoFisher Scientific, являющимся производителем предусмотренного к поставке товара.

16 июня 2022 года на официальном сайте компании TermoFisher Scientific (https://corporate.thermofisher.com) опубликована новость о

том, что корпоративная политика компании предполагает приостановление продаж и производств на территории Белоруссии и Российской Федерации, следовательно, поставка товара из страны, которая ввела санкции невозможна. Данная информация с сайта переведена и заверена Нотариусом города Москва 22 июня 2022 года К., зарегистрированное в реестре № 60/137-н/77-2022-26-1797.

27 июня 2022 года TermoFisher Scientific направило в адрес своих партнеров (в том числе в адрес Общества) письмо, согласно которому компания столкнулась с нарушением цепочки поставок хозяйственной деятельности в РФ и Бларуси в связи с введенными ограничениями и в настоящее время организация отдает приоритет критическим операциям и поставкам, связанными с клиническими испытаниями.

Кроме того, ООО «Норман Груп» обратилось к официальному дилеру TermoFisher Scientific – ООО «Компания Пущинские лаборатории», осуществляющего реализацию продукции TermoFisher Scientific на территории России о возможности осуществить поставку по заключенному Контракту, вместе с тем, ООО «Компания Пущинские лаборатории» представило ответ от 30 августа 2022 года, согласно которому поставка требуемых расходных материалов невозможна с 31 марта 2022 года.

Таким образом, в связи с представлением поставщиком информации и документов, подтверждающих, что надлежащее исполнение обязательств по Контракту оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, Комиссия приходит к выводу об отсутствии правовых оснований для включения сведений об ООО «Норман Груп» в реестр недобросовестных поставщиков.

Также, Комиссией исследован вопрос о добросовестности ООО «Норман Груп», в частности исследован реестр контрактов единой информационной системы, согласно которому ООО «Норман Груп» исполнено более 1000 контрактов, заключенных в рамках Федерального закона № 44-ФЗ, что безусловно свидетельствует о добросовестности ООО «Норман Груп», как лица исполняющего обязательства по контракту в сфере государственных закупок.

Таким образом, в рамках рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Норман Груп» при исполнении своих обязательств, предусмотренных контрактом, ввиду отсутствия достаточного количества доказательств, подтверждающих недобросовестность ООО «Норман Груп», объективно оценить достоверность доводов Заказчика без дополнительного исследования обстоятельств, приведших к неисполнению контракта невозможно в

виду наличия многочисленных вопросов, связанных с исполнением обязательств по контракту.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановлением Правительства Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 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» (далее – постановление Правительства Российской Федерации Российской Федерации от 31 июня 2021 года № 1078), Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Норман Груп» (398004, Липецкая область, г. Липецк, ул. Имени Хорошавина А.И., д. 9А, ИНН: 4823058003), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

2. Сведения об учредителях Общества с ограниченной ответственностью «Норман Груп» (<…..>, ИНН: 682963704331; <…..>, ИНН: 682962727576), о лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа Общества с ограниченной ответственностью «Норман Груп» (<…..>, ИНН: 682963704331) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать;

3. Копии решения направить сторонам по обращению.

Решение, принятое по результатам рассмотрения обращения заказчика, может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <…..>

Члены Комиссии <…..>