

В соответствии с п. 5 ч. 15 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), п. «б» ч. 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила) и на основании Приказов Оренбургского УФАС России № 11-п от 12.01.2023 г., № 11-па от 17.01.2023 г., Инспекцией Оренбургского УФАС России по осуществлению внеплановых проверок в составе:

Председателя Инспекции: , Членов Инспекции: ,

в присутствии:

представителей Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Чистый дом» – , действующих на основании доверенностей,

посредством видеоконференцсвязи начальника отдела государственных закупок и маркетинга Министерства сельского хозяйства, торговли, пищевой и перерабатывающей промышленности Оренбургской области – , действующего на основании приказа,

рассмотрев обращение (вх. № 187 от 11.01.2023 г.) Министерства сельского хозяйства, торговли, пищевой и перерабатывающей промышленности Оренбургской области о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Чистый дом» (ИНН: 5610223783) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку технического едкого натра (номер извещения № 0853500000322009943),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступило обращение (вх. № 187 от 11.01.2023 г.) Министерства сельского хозяйства, торговли, пищевой и перерабатывающей промышленности Оренбургской области (далее – Заказчик, Министерство) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – РНП) сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Чистый дом» (ИНН: 5610223783) (далее – Поставщик, ООО «ТД «Чистый дом», Общество) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку технического едкого натра (номер извещения № 0853500000322009943).

Из обращения Заказчика следует, что Поставщиком нарушен п. 5.6 контракта, в соответствии с которым срок годности на момент поставки товара должен составлять не менее 1 года. В ходе проведения внутренней экспертизы поставленного товара уполномоченными Заказчиком должностными лицами установлено, что согласно представленным поставщиком сопроводительным документам к товару, гарантийный срок хранения товара составляет один год со дня изготовления. Дата изготовления поставленного товара, согласно представленным документам - август 2022 год. Отсюда следует, что срок годности

поставленного товара составляет менее 1 года, что противоречит условиям, содержащимся в пункте 5.6 контракта. Иных документов и сведений о сроке годности поставленного товара Поставщиком не представлены. В связи с этим, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из пояснений представителя Общества следует, что намерений уклоняться от выполнения работ по контракту у Поставщика не имелось. ООО «ТД «Чистый дом» были предприняты все необходимые и разумные меры с целью исполнения государственного контракта (поставка товара, желание устранить выявленные нарушения). Так, в связи с ремонтными работами на производстве натра чешуированного свободных объемов у единственного производителя указанного товара на декабрь 2022 г. – январь 2023 г. не имелось. В связи с чем, Общество заключило договор на поставку необходимого товара с иным Поставщиком, не являющегося производителем. Поставленный натр едкий технический чешуированный Министерством принят не был.

Представитель Общества обратил внимание Инспекции Оренбургского УФАС России на то, что нарушение Поставщиком п. 5.6 контракта связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля.

Инспекция Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав пояснения сторон, установила следующее:

10.11.2022 12:55 (МСК+2) на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) и на электронной площадке (<http://www.sberbank-ast.ru>) было размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку технического едкого натра (номер извещения № 0853500000322009943).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 832 500,00 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 21.11.2022 г. № ИЭА1, ООО «ТД «Чистый дом» признано победителем электронного аукциона с предложением по цене контракта – 660 000,00 рублей.

05.12.2022 09:13 (МСК+2) между Министерством сельского хозяйства, торговли, пищевой и перерабатывающей промышленности Оренбургской области и Обществом с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Чистый дом» заключен государственный контракт № 08535000003220099430001 на поставку технического едкого натра (далее - контракт).

Разделом 1 контракта «Предмет Контракта» установлено следующее:

«1.1. Поставщик обязуется на условиях, в порядке и сроки предусмотренные настоящим Контрактом, осуществить поставку технического едкого натра (далее - Товара), в ассортименте, качестве, количестве и по ценам, указанным в спецификации к Контракту (далее - Приложении № 1), являющейся неотъемлемой частью Контракта, а Заказчик принять и оплатить Товар.

1.2. Поставщик гарантирует, что обладает всеми правами на реализацию Товара, указанного в Приложении №1 к Контракту, на всей территории Российской

Федерации, в том числе имеет необходимые лицензии, аккредитации, разрешения, патенты, сертификаты, заключения, не нарушает при этом авторских и патентных прав, прав на использование Товарных знаков, торговых марок и наименований Товаров».

Исходя из положений раздела 4 контракта, регламентирующего права и обязанности сторон контракта, следует, что Поставщик обязан:

«4.1.1. поставить Товар в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных Контрактом и спецификацией;

4.1.2. обеспечить соответствие поставляемого Товара требованиям качества, безопасности жизни и здоровья, а также иным требованиям безопасности (санитарным нормам и правилам, государственным стандартам), сертификации, лицензирования, установленным законодательством Российской Федерации и Контрактом;

4.1.3. обеспечить за свой счет устранение выявленных недостатков Товара или осуществить его соответствующую замену в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом;

4.1.4. предоставлять Заказчику по его требованию документы, относящиеся к предмету Контракта, а также своевременно предоставлять Заказчику достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении Контракта».

Поставщик вправе:

«54.2.1. требовать от Заказчика произвести приемку Товара в порядке и в сроки, предусмотренные Контрактом;

4.2.2. требовать своевременной оплаты на условиях, установленных Контрактом, надлежащим образом поставленного и принятого Заказчиком Товара;

4.2.3. принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством;

4.2.4. требовать возмещения убытков, уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с Контрактом;

4.2.5. по согласованию с Заказчиком (путем заключения дополнительного соглашения) поставить Товар, качество, технические и функциональные характеристики которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в Контракте (за исключением случаев, которые предусмотрены и нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 Федерального закона».

Заказчик обязан:

«4.3.1. обеспечить своевременную приемку и оплату поставленного Товара надлежащего качества в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом;

4.3.2. принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в случае, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Поставщик и (или) поставляемый Товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого Товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика;

4.3.3. требовать уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с разделом 6 Контракта;

4.3.4. провести экспертизу поставленного Товара для проверки его соответствия условиям Контракта в соответствии с Федеральным законом».

Заказчик вправе:

«4.4.1. требовать от Поставщика надлежащего исполнения обязательств по Контракту;

4.4.2. требовать от Поставщика своевременного устранения недостатков, выявленных как в ходе приемки, так и в течение гарантийного периода;

4.4.3. проверять ход и качество выполнения Поставщиком условий Контракта без вмешательства в оперативно-хозяйственную деятельность Поставщика;

4.4.4. требовать возмещения убытков в соответствии с Контрактом, причиненных по вине Поставщика;

4.4.5. предложить увеличить или уменьшить в процессе исполнения Контракта количество Товара, предусмотренного Контрактом, не более чем на десять процентов в порядке и на условиях, установленных Федеральным законом.

4.4.6. отказаться от приемки и оплаты Товара, не соответствующего условиям Контракта;

4.4.7. принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством;

4.4.8. до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта провести экспертизу поставленного Товара с привлечением экспертов, экспертных организаций».

Пунктами 10.3-10.4 контракта установлено следующее:

«10.2. 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 в порядке, предусмотренном 8 - 23 статьи 95 Федерального закона».

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 соответствии с ч. 9 ст. 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.

Согласно ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, 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.

С учетом требований ч.13 ст. 95 Закона о контрактной системе, 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.

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 (ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе).

23.12.2022 г. на основании ч. 9, п.п. 2,3 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе,

п.п. 10.3-10.4 контракта, Заказчиком принято решение исх. № 01-02-07/6073 от 23.12.2022 г. об одностороннем отказе от исполнения контракта № 08535000003220099430001 на поставку технического едкого натра.

19.12.2022 13:08 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в Единой информационной системе (Решение об одностороннем отказе № 01-02-07/6073 от 23.12.2022 г.). **Поставщиком Получено 23.12.2022 10:08 (МСК), Заказчиком Подписано 23.12.2022 10:08 (МСК).**

При расторжении контракта заказчиком соблюдена процедура, предусмотренная положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

Таким образом, учитывая положения ч. 12.1, ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта вступил в силу 03.01.2023 г.

Следовательно, на дату заседания Инспекции Оренбургского УФАС России решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта считается вступившим в силу.

Из пояснений представителя Общества следует, что единственным производителем натра чешуированного в Российской Федерации является Акционерное общество «Башкирская содовая компания». Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте данной компании-производителя (<https://www.soda.ru/ru/pages/detail/contacts/>), вопросами реализации продукции занимается ООО «ТД «Башкирская химия».

Поставщиком в адрес ООО «ТД «Башкирская химия» направлено письмо (исх. № 1 от 28.11.2022 г.) о предоставлении сведений о наличии натра чешуированного, на что от ООО «ТД «Башкирская химия» был получен ответ (исх. № 206/4339 от 29.11.2022 г.), в соответствии с которым в связи с ремонтными работами на производстве натра чешуированного свободных объемов на декабрь 2022 г. – январь 2023 г. не имеется. В связи с тем, в условиях отсутствия производства товара в декабре-январе 2023 года на заводе-изготовителе, любой приобретенный у перепродавца товар не будет соответствовать пункту 5.6. контракта, согласно которому срок годности на момент поставки должен составлять не менее года. ООО «ТД «Чистый дом» в целях не допустить неисполнение государственного контракта, приобрело товар у иных поставщиков, не являющихся производителями – ООО «Торговый дом «Крезол» (договор поставки № ТДДО-0000000901 от 01.12.2022 г.). Более того, после письменного отказа от приемки товара (исх. № 01-02-07/5964 от 15.12.2022 г.) ООО «ТД «Чистый дом» подтвердил готовность провести проверку качества поставленной партии товара на соответствие требованиям СТО 00203312-017-2011 как на то указывает производитель товара.

Так, согласно разделу 10 СТО 00203312-017-2011 установлено, что изготовитель гарантирует соответствие натра едкого чешуированного требованиям настоящего стандарта при соблюдении потребителем условий хранения и транспортирования. Гарантийный срок хранения составляет 1 год с даты изготовления. По истечении гарантийного срока хранения продукт должен быть проверен на соответствие его качества требованиям СТО.

Из представленных в материалы дела документов Инспекцией Оренбургского УФАС России установлено, что 13.12.2022 г. главным специалистом отдела противоэпизоотических мероприятий управления ветеринарии 02.12.2022 г. осуществлен выезд на объект «Склад», расположенный на территории ГБУ «Эпизоотический отряд Оренбургской области» по адресу: г. Оренбург, ул. Моторная, д. 10. Произведен осмотр натра едкого технического чешуирированного (дата изготовления август 2022 г., номер партии 835, фасовка 1, мешок 25 кг, производитель – АО «Башкирская содовая компания») в количестве 7,5 тонн. С товаром предоставлены следующие документы: Сертификат соответствия № РОСС RU.AM 05.AH10598, срок действия с 25.02.2022 г. по 24.02.2025 г; Паспорт № 701929. СТО 00203312-017-2011, изм. 1.2.3.4.: Технический условия. Данный товар не соответствует условиям п. 5.6 контракта. На момент поставки натра едкого технического чешуирированного остаточный срок годности изготовленного в августе 2022 года товара составляет 8 месяцев.

15.12.2022 г. Министерством в адрес Поставщика направлен мотивированный отказ от приемки товара, в соответствии с которым Общество было уведомлено о несоответствии поставленного товара условиям контракта. 23.12.2022 г. Заказчиком принято решение № 01-02-07/6073 от 23.12.2022 г. об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Порядок рассмотрения обращения о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков и ведения реестра такого реестра определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Постановление № 1078).

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также п.13 Постановления № 1078, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления.

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

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является

только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 № 301-КГ15-632 по делу № А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Включение лица в реестр невозможно без установления его вины, выраженной в сознательном уклонении от исполнения контракта.

Проанализировав представленные в материалы дела документы, принимая во внимание, что обязательства, предусмотренные контрактом, ООО «Торговый дом «Чистый дом» исполнялись, Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Поставщика не выявила.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П).

При рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения ООО «Торговый дом «Чистый дом» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Отказ заказчика от договора, в том числе по мотиву существенного нарушения подрядчиком условия договора, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае, если нарушение условий договора не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами,

находящимися вне его сферы контроля).

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что действия Поставщика – ООО «Торговый дом «Чистый дом» – однозначно не могут толковаться как признаки недобросовестного поведения, направленного на уклонение от исполнения условий контракта и на срыв вышеуказанной закупки.

При таких обстоятельствах, на основании исследования имеющихся в материалах дела доказательств, а также в связи с тем, что Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Поставщика не выявила, сведения в отношении ООО «Торговый дом «Чистый дом» не подлежат включению в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, Инспекция Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

В удовлетворении требований Министерства сельского хозяйства, торговли, пищевой и перерабатывающей промышленности Оренбургской области о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Чистый дом» (ИНН: 5610223783) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку технического едкого натра (номер извещения № 0853500000322009943), отказать.