

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

№054/10/5-1753/2023

05 сентября 2023 г.

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее - Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>

Рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение государственного автономного учреждения Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов» (далее – ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов», вх. 15622/23 от 28.08.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Группа Алмаз» (далее – ООО «Группа Алмаз»), признанном победителем запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку сыра, с которым договор № 14К-2023 на поставку сыра от 23 декабря 2022 г. расторгнут по решению Арбитражного суда НСО от 01.05.2023 по делу № А45-3231/2023 в связи с существенным нарушением им условий договора,

в присутствии представителей ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» – <...>, ООО «Группа Алмаз» <...>

в отсутствие представителя ООО «Группа Алмаз», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения обращения по существу,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение государственного автономного учреждения Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов» (далее – ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов», вх. 15622/23 от 28.08.2023 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Группа Алмаз» (далее – ООО «Группа Алмаз»), признанном победителем запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, на поставку сыра, с которым договор № 14К-2023 на поставку сыра от 23 декабря 2022 г. расторгнут по решению Арбитражного суда НСО от 01.05.2023 по делу № А45-3231/2023 в связи с существенным нарушением им условий договора.

Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков:

1. Наименование юридического лица, которое уклонилось от исполнения договора:

Общество с ограниченной ответственностью «Группа Алмаз».

2. Сведения о месте нахождения (юридическом и фактическом) юридического лица: страна – Россия;

почтовый индекс – 650055;

наименование единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, Кемеровская область - Кузбасс, город Кемерово, Кузнецкий проспект, д. 91, офис 1.

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 4205376072.

4. Код причины постановки на учёт: 420501001.

5. Основной государственный регистрационный номер: 1184205024948.

6. Дата подведения итогов закупки – 12.12.2022 г.

7. Предмет запроса котировок в электронной форме – поставка сыра.

8. Дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа – дата заключения договора 23.12.2022 г., договор поставки № 14К-2023.

9. Сведения о договоре № 14К-2023 от 23.12.2022 г.:

наименование товаров (работ, услуг) – сыр «Российский»;

код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности – 10.51.40.120 Сыры полутвердые;

валюта договора – российский рубль.

цена договора – 250 481,45 руб. (двести пятьдесят тысяч четыреста восемьдесят один рубль 45 копеек), НДС не облагается (Упрощенная система налогообложения в соответствии с положениями статей 346.12 и 346.13 главы 26.2 Налогового кодекса Российской Федерации);

срок исполнения договора – 31.12.2023 г.;

код валюты договора – 643.

10. Основание расторжения договора согласно п. 9.3. договора поставки № 14К-2023 от 23.12.2022 г.: Договор может быть расторгнут по решению суда.

11. Дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решения суда) – 24 августа 2023 года;

Основание расторжения договора: по решению суда в связи с существенным

нарушением поставщиком условий договора (неоднократное, а именно по заявке от 23.01.2023 и по заявке 06.02.2023 нарушение срока поставки, а также существенное нарушение требований к качеству поставленного товара) (Постановление Седьмого арбитражного апелляционного суда по делу № А45-3231/2023).

ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» сообщило следующее.

В соответствии со статьей 5 Федерального закона от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» ГАУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» направило сведения о поставщике - ООО «Группа Алмаз», для проверки информации о недобросовестности поставщика и включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Договор от 23.12.2022 № 14К-2023 на поставку сыра, заключенный при способе определения поставщика путем проведения запроса котировок, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (протокол № 14К-2023 от 12.12.2022), расторгнут по постановлению Седьмого арбитражного апелляционного суда (дело № А45-3231/2023) (резольтивная часть объявлена 17.08.2023, постановление в полном объеме изготовлено - 24.08.2023), в связи с существенным нарушением им условий договора (неоднократное, а именно по заявке от 23.01.2023 и по заявке 06.02.2023 нарушение срока поставки, а также существенное нарушение требований к качеству поставленного товара).

ООО «Группа Алмаз» представило следующие пояснения и возражения по существу рассматриваемого вопроса.

Со стороны Общества с ограниченной ответственностью «Группа Алмаз» все обязательства были полностью исполнены. Договор № 14К-2023 заключенный на 250 481,45 руб. (двести пятьдесят тысяч четыреста восемьдесят один рубль 45 копеек), исполнен на 250 481,45 руб. (двести пятьдесят тысяч четыреста восемьдесят один рубль 45 копеек).

В процессе исполнения Договора № 14К-2023 со стороны ООО «Группа Алмаз» были допущены нарушения, выраженные в следующем:

1. Заявка, поданная на 24.01.2023 г. была осуществлена 23.01.2023 г. (с нарушением требований к качеству товара).
2. Заявка, поданная на 09.02.2023 г. была осуществлена 14.02.2023 г.

Кроме указанных нарушений, ООО «Группа Алмаз» полностью исполнило принятые на себя обязательства в полном объеме надлежащим образом. **Последняя поставка товара была осуществлена 17.03.2023г., тем самым ООО «Группа Алмаз» исполнило все принятые на себя обязательства.**

22.03.2023 Государственное автономное учреждение Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов» подало в Арбитражный суд Новосибирской области заявление, в котором просило расторгнуть договор - в связи с существенными нарушениями со стороны ООО «Группа Алмаз». Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда договор № 14К-2023 от 23.12.2022 на поставку сыра был, расторгнут.

ООО «Группа Алмаз» является добросовестным поставщиком и по договору № 14К-2023 от 23.12.2022 на поставку сыра, исполнило все принятые на себя обязательства. ООО «Группа Алмаз» совершило все необходимые для исправления возникшей ситуации действия:

- Заменяло непринятый Государственным автономным учреждением Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов» товар.
- Не допустило повторения нарушения сроков поставки товара.

Арбитражный суд подошел формально к рассмотрению дела и не принял доводы ООО «Группа Алмаз» о том, что Государственное автономное учреждение Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов» подало заявление о расторжении договора после того как все обязательства ООО «Группа Алмаз» были полностью исполнены.

В силу части 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Государственное автономное учреждение Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов» в судебном заседании не предоставило данных о причиненном ему ООО "Группа Алмаз" ущербе. Поставляемый в рамках договора № 14К-2023 от 23.12.2022 товар, не относится к перечню отдельных видов социально значимых продовольственных товаров первой необходимости, а, следовательно, его несвоевременная поставка не может привести к опасным последствиям.

Оценивая действия ООО "Группа Алмаз" как добросовестное или недобросовестное, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагается, пока не доказано иное.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение участника закупки, которое предполагает его недобросовестное поведение, противоречащее законодательству Российской Федерации о контрактной системе и выражающееся в непринятии им всех мер для надлежащего исполнения обязательства, которые требовались от него по характеру обязательства и условиям оборота при надлежащей степени заботливости и осмотрительности, совершенное им при наличии с его стороны умысла или неосторожности.

ООО "Группа Алмаз" не совершало умышленных и намеренных действий направленных на уклонение от исполнения договора № 14К-2023 от 23.12.2022 на поставку сыра.

ООО "Группа Алмаз" заключило с государственными заказчиками 5 000 контрактов (Приложение № 7) и не является недобросовестным поставщиком. 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).

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную меру ответственности, установленную с целью обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств, о чем указано, в том числе в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13.

В определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 07.06.2001 N 139-0, от 07.02.2002 N 16-0, в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21.11.2002 N 15-П, от 30.07.2001 N 13-П указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

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. Следовательно, для возникновения таких правовых последствий, как признание участника недобросовестным поставщиком, антимонопольный орган не вправе ограничиваться констатацией факта выявленных нарушений, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, 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

(Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 25.02.2014 № 4-П, от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Такой правовой подход подлежит применению и при рассмотрении обращения о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, учитывая, что последствия по применению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более негативный экономический характер, чем наложение штрафа (судебные акты по делам №№ ВАС-11617/12, А21-4381/2012, А70-11549/2015, А73-2000/2018)

Размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт и выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника размещения заказа и направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

ООО "Группа Алмаз" не имело умысла на уклонение от исполнения контракта или его ненадлежащее исполнение. ООО "Группа Алмаз" предприняло все необходимые меры для исправления допущенных нарушений.

Включение сведений ООО "Группа Алмаз" в реестр недобросовестных поставщиков приведет к существенному ущербу экономической деятельности хозяйствующего субъекта. Данная мера будет не эквивалентна 4 (четырем) дням задержки поставки товара в адрес Государственное автономное учреждение Новосибирской области стационарного социального обслуживания «Новосибирский дом ветеранов». Включение сведений ООО "Группа Алмаз" в реестр недобросовестных поставщиков подорвет баланс равноправности, а также нарушит требование справедливости, соразмерности конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Рассмотрев представленные документы и доводы лиц, участвующих в рассмотрении обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

23.12.2022 по результатам запроса котировок, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (№ в ЕИС 32211912632) между заказчиком АУ НСО ССО «Новосибирский дом ветеранов» и ООО «ГРУППА АЛМАЗ» заключен договор № 14К-2023 на поставку сыра.

Постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 24.08.2023 по делу №А45-3231/2023 указанный договор расторгнут в связи с существенным нарушением поставщиком его условий.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

При этом основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения или исполнения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение.

Нарушение условий договора может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для заключения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его подписания.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, учитывая все вышеизложенное, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

Нарушение участником закупки своих обязательств по исполнению договора, при отсутствии у него умышленного, виновного и недобросовестного намерения уклониться от его заключения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

При рассмотрении арбитражным судом дела №45-3231/2023 вопросы, касающиеся добросовестности, вины ООО «ГРУППА АЛМАЗ», не были предметом рассмотрения.

ООО «ГРУППА АЛМАЗ» представило Новосибирскому УФАС России документы, свидетельствующие об исполнении договора поставки в полном объеме.

В связи с изложенным, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что доказательства, свидетельствующие об умышленном нарушении ООО «ГРУППА АЛМАЗ» условий заключенного договора отсутствуют.

При таких обстоятельствах, оценивая все имеющиеся факты, комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что на основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «ГРУППА АЛМАЗ» при заключении договора в рамках данной закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Признать имеющиеся материалы недостаточными для включения информации об ООО «Группа Алмаз» (650055, Кемеровская область - Кузбасс, г. Кемерово, Кузнецкий проспект, д. 91, офис 1, ОГРН: 1184205024948, Дата присвоения ОГРН: 18.12.2018, ИНН: 4205376072, КПП: 420501001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Заключение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.