

## РЕШЕНИЕ № 003/10/104-743/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«25» октября 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии индивидуального предпринимателя Раднаева Батор Юрьевича ИНН 031400885221 (далее – ИП Раднаев Б.Ю., Поставщик) и посредством видеоконференцсвязи представителя Муниципального бюджетного учреждения «Комбинат по благоустройству г. Улан-Удэ» (далее – МБУ «КБУ г. Улан-Удэ», Заказчик) <...> (доверенность от 18.10.2023),

рассмотрев обращение МБУ «КБУ г. Улан-Удэ» (вх. № 3975-ЭП/23 от 18.10.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Раднаева Б.Ю. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку скамеек с установкой, ИКЗ – 233032648310603260100102010024299244, номер извещения – 0302300048723000983, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

### **у с т а н о в и л а:**

Из обращения Заказчика и представленных документов следует, что по результатам электронного аукциона между Заказчиком и ИП Раднаева Б.Ю. 12.09.2023 заключен контракт № 130.2023 (реестровый номер – 3032648310623000172) на поставку скамеек с установкой (далее – Договор) в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к Договору) на сумму 5 450 000,00 руб.

В соответствии с пунктом 1.1 Договора Подрядчик принял на себя обязательство поставить скамейки с установкой (далее – Товар) и передать их в собственность Заказчику, указанные в техническом задании, а Заказчик, в свою очередь, принял обязательство принять работы и уплатить за них предусмотренную пунктом 2.1. Договора цену.

Согласно пункту 3.1 Договора Подрядчик должен выполнить работы в течение 45 (сорока пяти) календарных дней с даты заключения Договора, т.е. до 26.10.2023.

19.09.2023 в адрес Заказчика в мессенджер Viber поступили запросы № 10 и № 11 от 15.09.2023 от ИП Раднаева Б.Ю. о согласовании эскизов боковин скамьи классик – 87 шт., модерн – 17 шт.

21.09.2023 письмом № 2173 Заказчик согласовал Поставщику эскизы боковин.

21.09.2023 Поставщик письмом № 12 сообщил Заказчику о загруженности завода по литью чугунных боковин скамеек (сроки литья партии составят до 45 рабочих дней), в связи чем исполнение обязательств по договору составит 60-70 рабочих дней.

22.09.2023 Заказчик письмом № 2179 сообщил Поставщику об отсутствии оснований для продления сроков исполнения Договора.

Со слов Поставщика формы для заливки так и не были направлены на завод.

27.09.2023 в дополнение к письму № 2179 Заказчик направил запрос № 2203 о ходе исполнения обязательств по Договору. Ответ не получен.

29.09.2023 состоялась выездная встреча по местонахождению Поставщика. На территории Поставщика скамейки отсутствовали.

В связи с ненадлежащим исполнением Поставщиком своих обязательств по поставке скамеек с установкой, Заказчик на основании частей 8, 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 10.2 Контракта, пункта 3 статьи 708, статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) принял 05.10.2023 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно пояснениям ИП Раднаева Б.Ю. (вх. № 4088/23 от 25.10.2023) задержка поставки товара возникла вследствие того, что Заказчик не своевременно предоставил разъяснения относительно размеров (подлокотников изделий, радиусов закругления, формы сечения подлокотников), а указанные сведения о товаре в согласованном макете изделия не позволяют в полной мере определить необходимые параметры. Также Заказчику были предложены к поставке скамейки с улучшенной характеристикой (с перемычками на ножках, что обеспечивало бы устойчивость конструкции), срок поставки в этом случае был бы значительно сокращен, т.к. товар производится на территории Республики Бурятия. Заказчик отказался.

В процессе исполнения Договора, указанные в Техническом задании рисунки (эскизы) Заказчик заимствовал на сайтах продавцов, которые сотрудничают со Шведской фабрикой Green Furniture, являющейся производителем данных скамеек (на данный момент фабрика не сотрудничает с Российской Федерацией, товар является санкционным). Рисунки изделий принадлежат вышеуказанной фабрике, а на сайтах продавцов производителем указана данная Шведская фабрика. Вместе с тем, Заказчик требовал в точнейшем соответствии скамьи в тех эскизах (рисунках) что, указаны в Договоре.

Как указывает Поставщик, скамейка «Радиусная» предназначена исключительно для крытых помещений, т.к. по своей форме должна быть изготовлена из горизонтально гнущихся материалов, таких как шпон бука, шпон дуба, как указано на сайте продавцов и производителя, тогда как контрактом предусмотрена установка только на улице. В связи с этим, Поставщиком было предложено поставить скамейки с качествами, позволяющими установить их на улице, заменив вертикальные деревянные элементы на горизонтальные. Заказчик предложение о поставке товара с улучшенными характеристиками согласовал 21.09.2023.

В настоящее время поставка Товара находится на стадии исполнения: 21.09.2023 ИП Раднаевым Б.Ю. заключен договор № 315.16-19 с производителем Товара ООО «АЛЬФА-КОНЦЕРН», 22.09.2023 внесена предоплата в размере 345 450,00 руб. Срок изготовления по технологическим процессам составляет не менее 45 дней, при таких обстоятельствах, поставка не могла быть произведена в указанный в Договоре срок. Доставка до места сборки, покраска и сборка занимают 17-20 дней. Таким образом, ИП Раднаев Б.Ю. готов поставить товар 25.11.2023.

В подтверждение вышеуказанного Поставщиком представлена переписка по данному

Договору. На основании вышеизложенного ИП Раднаев Б.Ю. просит не включать сведения о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

18.08.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0302300048723000983 о проведении запроса электронного аукциона: «Поставка скамеек с установкой». Начальная (максимальная) цена контракта – 10 000 000,00 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 01.09.2023 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем аукциона признается участник закупки идентификационный № 114860636, с ценовым предложением 5 450 000,00 руб. (ИП Раднаев Б.Ю.).

12.09.2023 между Заказчиком и Поставщиком заключен контракт № 130.2023 (реестровый номер – 3032648310623000172).

В соответствии с пунктом 1.1 Договора Поставщик обязуется поставить скамейки с установкой (далее – Товар) и передать их в собственность Заказчику, а Заказчик обязуется принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных Договором.

Наименование, количество и иные характеристики поставляемого Товара указаны в Спецификации товара (Приложение к настоящему Договору), являющейся неотъемлемой частью настоящего Договора (пункт 1.2 Договора).

Согласно пункту 3.1 Договора Поставщик самостоятельно и за свой счет доставляет Товар к месту осуществления сборки, установки (монтажа) Товара по следующим адресам: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Ленина, пл. Советов, пр. Победы, Александровский сад, г. Батарейная, в течение 45 (сорока пяти) дней с даты заключения договора.

Учитывая изложенное и положения статьи 191 ГК РФ, Поставщик должен был поставить Товар в срок не позднее 27.10.2023.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу пункта 10.2 Договора расторжение Договора допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации в порядке, предусмотренном частями 9-23 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 в ЕИС 05.10.2023 13:01 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 05.10.2023.

Согласно части 13 статьи 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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, а указанный контракт расторгнут 17.10.2023.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, 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).

На основании вышеуказанной нормы Заказчиком 18.10.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ИП Раднаеве Б.Ю. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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 (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

До вступления решения в силу нарушение условий Договора, послужившее основанием для принятия вышеуказанного решения, Подрядчиком не было устранено.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр

недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

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 (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительства РФ № 1078).

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Верховный Суд Российской Федерации также неоднократно разъяснял, что при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа 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. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной проверкой, а должен устанавливать по делу обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

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.

Антимонопольный орган при осуществлении проверки информации и документов, представленных Заказчиком, не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки и оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе и рассматривает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

В соответствии с пунктом 15 Правил, 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 Правил поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Антимонопольным органом в результате изучения представленной сторонами переписки установлено следующее:

- Поставщиком 01.09.2023 направлено письмо № 1 о согласовании эскиза скамьи «Радиусная». Ответ не получен;
- Поставщиком 11.09.2023 направлены письма № 2 об уточнении радиуса закругления подлокотника и размеров поперечного сечения скамьи «Классика»; № 4 с предложением о поставке скамьи «Классика» с улучшенными характеристиками, т.е. при идентичности всех других параметров разница только в весе и наличии дополнительной перемычки между ножек. Ответ не получен; № 5 с уточнением радиуса закругления подлокотника и размеров поперечного сечения скамьи «Классика»;
- Заказчик 12.09.2023 письмом № 2087 направил ответ на письма Поставщика № 2, 5 от 11.09.2023 о том, что боковая часть скамейки должна строго соответствовать эскизному варианту, указанному в Техническом задании, никаких дополнительных элементов быть не должно.

Следует отметить, что 23.08.2023 на запрос участника закупки – «Добрый день. Внешний вид скамеек должен полностью соответствовать эскизам, указанным в техническом задании», Заказчиком письмом № 287 были даны следующие разъяснения: «Эскиз носит рекомендательный характер, окончательный внешний вид скамеек согласовывается с Заказчиком на стадии заключения Договора. Соответствующие изменения будут внесены Заказчиком в техническое задание и извещение».

- Поставщиком 13.09.2023 от Регионального фонда инвалидов-колясочников «Общество без барьеров» получено согласование эскиза скамьи «Классик» с деревянными подлокотниками;
- Поставщиком 15.09.2023 повторно направлены письма № 10, 11 для согласования эскизов скамей «Классик» и «Модерн»;
- Заказчиком 21.09.2023 письмом № 2173 сообщил, что запросы Поставщика № 10, 11 были направлены на согласование в Комитет по архитектуре и градостроительству г. Улан-Удэ, который 21.09.2023 письмом № 1191 согласовал эскизные решения чугунных элементов МАФ скамей «Классик» и «Модерн» в отсутствие замечаний и предложений к представленным элементам в части внешнего облика;
- Поставщик 21.09.2023 письмом № 12 сообщил о сроках исполнения Договора в 60-70 рабочих дней с учетом загруженности завода по литью чугунных боковин скамеек (согласно коммерческому предложению ООО «ЛитМетКомплект» срок изготовления партии составит 35-45 рабочих дней);
- Поставщиком 21.09.2023 от ООО «АЛЬФА-КОНЦЕРН» получен счет № 75 на оплату боковин скамьи, оплата по которому произведена в размере 30 % на сумму 345 450,00 руб. (платежное поручение № 75 от 22.09.2023);
- Заказчиком 22.09.2023 письмом № 2179 об отсутствии оснований для продления сроков, указано на исполнение Договора в установленный срок;

- Заказчиком 27.09.2023 письмом № 2203 запросил информацию о ходе исполнения обязательств по Договору, указал на необходимость исполнения Договора в срок не позднее 26.10.2023. Ответ не получен;

- Заказчиком 28.09.2023 по электронной почте назначена встреча представителей Заказчика с Поставщиком на территории ИП Раднаева Б.Ю. 29.09.2023 в 09:30.

На заседании Комиссии Поставщик подтвердил, что встреча состоялась в назначенное время, на которой Заказчик установил отсутствие у Поставщика скамей по Договору, что очевидно при указании ранее ИП Раднаевым Б.Ю. причин поставки Товара в другой срок. Поставщиком представлены фото частей иных скамей по другому контракту, которые он также показывал Заказчику в качестве примера боковин скамей.

ИП Раднаев Б.Ю. сообщил, что не имел намерения уклоняться от исполнения Договора, более того, им предпринимались все необходимые действия, направленные его добросовестное исполнение, что подтверждается перепиской сторон и представленными документами (информацией). Кроме того, Поставщиком, начиная с 2020 года, успешно исполняются контракты с другими заказчиками, в настоящее время на исполнении находится 1 контракт.

Антимонопольным органом проведен анализ единой информационной системы, в ходе которого установлено, что Поставщиком было заключено 15 контрактов, из которых 12 контрактов успешно исполнены, 2 контракта расторгнуты по соглашению сторон, 1 контракт расторгнут в одностороннем порядке с Заказчиком, в настоящее время на исполнении у ИП Раднаева Б.Ю. находится 1 контракт.

Комиссия Бурятского УФАС России, изучив представленные сторонами материалы, пришла к выводу, что в действиях ИП Раднаева Б.Ю. отсутствует недобросовестное поведение, поскольку Поставщик намеревался заключить и исполнить Контракт, 12.09.2023 внес обеспечение исполнения Договора в размере 272 500,00 руб. (банковская гарантия ПАО «МТС-Банк» № 558857-23-ЕГВ от 12.09.2023), 22.09.2023 оплатил Товар в размере 345 450,00 руб. (30 %); своевременно уведомил Заказчика о непредвиденном обстоятельстве (загруженность завода-изготовителя), которое впоследствии явилось бы причиной увеличения срока исполнения Договора.

Принимая во внимание вышеуказанное, исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что включение сведений об ИП Раднаеве Б.Ю. в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного Контракта.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом «в» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), а также проведя внеплановую проверку в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 № 1576 «Об утверждении Правил 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 и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений» Комиссия Бурятского УФАС России,

#### **р е ш и л а:**

Отказать Муниципальному бюджетному учреждению «Комбинат по благоустройству г. Улан-Удэ» во включении информации об индивидуальном предпринимателе Раднаеве Баторе Юрьевиче ИНН 031400885221 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей).

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