

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-600/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«17» августа 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 представителя бюджетного учреждения Республики Бурятия «Природопользование и охрана окружающей среды Республики Бурятия» (далее – БУ «Бурприрода», Заказчик) <...> (доверенность от 15.08.2023 № 7) и посредством видеоконференцсвязи представителей общества с ограниченной ответственностью «Новая спецодежда» ИНН 6671102481 (далее – ООО «Новая спецодежда», Общество, Поставщик)<...> (доверенность от 11.08.2023) и директора Общества <...>,

рассмотрев обращение БУ «Бурприрода» (вх. № 2807-ЭП/23 от 11.08.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) общества с ограниченной ответственностью «Новая Спецодежда» ИНН 6671102481 (далее – ООО «Новая Спецодежда», Поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку специальной обуви, номер извещения – 0302200020623000003, ИКЗ – 232032602756903260100100200011520611, 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:

07.04.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakurki.gov.ru> размещено извещение № 0302200020623000003 о проведении электронного аукциона: «Поставка специальной обуви» (далее – Аукцион). Начальная (максимальная) цена контракта – 126 900,00 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 19.04.2023 № 0302200020623000003 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем аукциона признается участник закупки идентификационный № 114019715, с ценовым предложением 87 561,00 руб.

04.05.2023 между Заказчиком и Поставщиком заключен контракт № 0302200020623000003 (реестровый номер – 2032602756923000005) на поставку специальной обуви (далее – Контракт). Цена Контракта – 87 561,00 руб.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Поставщик обязуется в порядке и сроки,

предусмотренные Контрактом, осуществить поставку специальной обуви (далее – Товар) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Контракту) и надлежащим образом оказать услуги по доставке, разгрузке Товара (далее – Услуги), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, принять и оплатить поставленный Товар и надлежащим образом оказанные Услуги.

В силу пункта 1.2 Контракта номенклатура Товара и его количество определяются Спецификацией (приложение № 1 к Контракту).

Согласно пункту 3.2 Контракта срок поставки товара: одной партией в течение 15 календарных дней с момента заключения контракта.

Порядок поставки товара: Поставка товара должна быть осуществлена в полном объеме в срок, указанный в п. 3.2 контракта (пункт 3.3 Контракта).

В силу подпункта 2 пункта 4.1 Контракта Поставщик обязан передать Заказчику товар по наименованиям, в количестве, ассортименте и с характеристиками согласно Спецификации товаров (Приложение № 1), осуществить все виды погрузочно-разгрузочных работ своими силами и средствами или с привлечением третьих лиц за свой счет.

В свою очередь, в соответствии с подпунктом 1 пункта 4.3 Контракта Заказчик обязан осуществить приемку поставленного товара, отдельных этапов поставки товара, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с Федеральным законом экспертизы поставленного товара, отдельных этапов исполнения контракта.

На основании пункта 5.2 Контракта приемка осуществляется представителями Заказчика в соответствии со Спецификацией товаров (Приложение №1 к Контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего Контракта, в течение 5 рабочих дней со дня поставки товара.

На основании подпунктов 6, 7, 8 пункта 4.4 Контракта Заказчик вправе:

- отказаться от приемки и оплаты Товара, не соответствующего условиям настоящего Контракта;
- принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации;
- до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта провести экспертизу поставленного Товара с привлечением экспертов, экспертных организаций, выбор которых осуществляется в соответствии с Законом о контрактной системе.

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 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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, в том числе:

- отказ поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему (пункт 1 статьи 463, абзац второй статьи 464 ГК РФ);

- невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара (пункт 1 статьи 480 ГК РФ);

- в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) (пункт 2 статьи 475 ГК РФ);

- неоднократного нарушения сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

Руководствуясь частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пунктом 12.2 Контракта Заказчик 28.07.2023 принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи поставкой ООО «Новая спецодежда» Товара, не соответствующего Контракту и извещению об Аукционе.

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 28.07.2023 09:18 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 28.07.2023.

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 08.08.2023.

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).

Как следует из пояснений и материалов сторон, до вступления решения в силу ООО «Новая спецодежда» Поставщиком получено информационное письмо производителя ООО «ОСКАТА-М» исх. № 135 от 31.07.2023 с замечаниями на проведенную ООО «Регион-эксперт» экспертизу по обращению Заказчика.

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

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 оценивает 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.

Поставщиком до заседания Комиссии представлены письменные пояснения, в которых Общество выражает несогласие с действиями Заказчика по приемке Товара, соответствующего условиям Контракта, считает необоснованным решение об одностороннем отказе, оспаривает результаты экспертизы, проведенной экспертной организацией по обращению Заказчика.

В письменных пояснениях Поставщик сообщает, что является исполнителем по государственным и муниципальным контрактам с 2020 года, приводит перечень ключевых заказчиков, а также предоставляет реестр из более 350 исполненных контрактов в рамках закона о контрактной системе, сообщает о социально-ориентированном характере Общества.

На основании изложенного ООО «Новая спецодежда» просит не включать Общество в реестр недобросовестных поставщиков.

На заседании Комиссии представитель БУ «Бурприрода» сообщила, что не настаивает на включении ООО «Новая спецодежда» в реестр недобросовестных поставщиков.

В ходе анализа материалов дела и представленных пояснений Поставщика (вх. № 2889-ЭП/23 от 16.08.2023) Комиссией установлено следующие обстоятельства.

09.06.2023 Товар был поставлен заказчику в полном объеме.

14.06.2023 Заказчик отказался принимать товар по основаниям, указанным в мотивированном отказе от 14.06.2023 № 93-01-11-И 157/23:

- отсутствует подкладка из кожи натуральной;

- стелька простая 2-слойная, а не анатомическая износостойкая 2-слойная;

- в поставленном товаре металлические люверсы, а не металлические блочки и хольнитены с защитным покрытием.

14.06.2023 Поставщик направил ответ на мотивированный отказ (исх. № 125 от 14.06.2022) о соответствии Товара требованиям контракта и указал:

- в поставленном товаре имеется подкладка из кожи натуральной, которая покрывает союзку, задник и берцы с внутренней стороны;

- стелька анатомическая, которая повторяет изгиб стопы, износостойкая, 2-слойная;

- в поставленном товаре имеются блочки и хольнитены с защитным покрытием.

14.06.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

14.06.2023 в адрес Заказчика направлена досудебная претензия № 126 на решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. В претензии указано на существенные нарушения при проведении экспертизы: состав комиссии менее 5 человек, выводы экспертизы не соответствуют сопроводительной документации производителя, о чем было указано в ответ на мотивированный отказ.

23.06.2023 Заказчиком принято решение № 46 об отмене не вступившего в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, также в решении указано на необходимость проведения независимой экспертизы.

Письмом № 93-01-11-И171/23 от 03.07.2023 Заказчик уведомил Поставщика о проведении 04.07.2023 в 10 часов 00 минут осмотра Товара независимой экспертной организацией – ООО «Регион-эксперт». Согласно заключению ООО «Регион-эксперт» № 49/2023 осмотр и исследование проводились 06.07.2023 с 10 часов 00 минут до 10 часов 45 минут; производство исследования начато 26.06.2023, окончено 21.07.2023.

Письмом № 21 от 04.07.2023 Поставщик попросил допустить к участию в экспертизе представителя ООО Новая спецодежда» в форме удаленной видеосвязи посредством сети «Интернет». Ответ Заказчик не направил.

17.07.2023 в адрес Заказчика направлена повторная претензия с требованием принять товар, также указано об отсутствии информации о результатах экспертизы.

26.07.2023 Заказчик разместил решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

27.07.2023 в адрес Заказчика направлена претензия на односторонний отказ от исполнения контракта.

28.07.2023 Заказчик разместил извещение об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в тот же день вновь разместил решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

31.07.2023 Поставщиком получено информационное письмо производителя ООО «ОСКАТА-М» на проведенную ООО «Регион-эксперт» экспертизу.

Из пояснений представителя Заказчика следует, что решение от 26.07.2023 было некорректно размещено ввиду технической неполадки (на заседание Комиссии представлен скриншот с разъяснениями специалиста технической поддержки). Ввиду изложенного, 28.07.2023 Заказчик отменил вышеуказанное решение и в тот же день принял корректное решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 72.

Комиссия Бурятского УФАС России, изучив представленные сторонами документы (информацию), пришла к выводу, что в действиях Поставщика отсутствует недобросовестное

поведение, поскольку ООО «Новая спецодежда» поставило в адрес Заказчика Товар в полном объеме, однако Заказчик отказал в приемке Товара на основании экспертизы, проведенной ООО «Регион-эксперт». При этом, Поставщиком представлено информационное письмо производителя ООО «ОСКАТА-М» о соответствии Товара условиям Контракта, о наличии ошибок и нарушений в методике проведенной экспертизы. Указанное свидетельствует, что между Заказчиком и Поставщиком сложился гражданско-правовой спор в отношении качества поставленного Товара и его приемки.

Разрешение споров, связанных с исполнением контракта, регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации.

Комиссия Бурятского УФАС России, в силу своей компетенции проверяет действия Заказчика и Поставщика на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе, и не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

Принимая во внимание вышеуказанное, исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что включение сведений об ООО «Новая спецодежда» 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 бюджетному учреждению Республики Бурятия «Природопользование и охрана окружающей среды Республики Бурятия» во включении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Новая спецодежда» ИНН 6671102481 (адрес: 620146, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Бардина, стр. 28, оф. 221) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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