

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-756/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«31» октября 2023 года

город 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,

в присутствии в зале заседания представителей МБУ «Городское лесничество» <...>, доверенность от 16.05.2023, <...>, доверенность от 16.05.2023, представителя ООО «Лесхоз» <...>, доверенность от 27.10.2023,

рассмотрев обращение Муниципального бюджетного учреждения «Городское лесничество» (далее – Заказчик) (вх. от 24.10.2023 № 4064-эп/23) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Лесхоз» (далее- Общество, Поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключенного по результатам проведенного запроса котировок в электронной форме на поставку саженцев многолетних насаждений, № [0302300048723001022](#) (далее – Запрос котировок), в соответствии с статьей 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 – Закон о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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",

У С Т А Н О В И Л А:

Из представленных документов Заказчика следует, что 18.09.2023 между Заказчиком и Поставщиком заключен договор № Ф.2023.25 на поставку саженцев многолетних насаждений (далее – договор). Согласно условиям договора Поставщик осуществляет поставку в срок, установленный Заказчиком: с даты подписания договора по 25.09.2023, что является конечным сроком для поставки товара.

По состоянию на 13.10.2023 Обществом поставка саженцев не осуществлена, в связи с чем, Заказчиком 13.10.2023 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

26.09.2023, 03.10.2023 Заказчиком направлены претензии о нарушении срока поставки товара, на что Поставщик не отреагировал, ответ не поступал. 04.10.2023 Заказчиком принято первое решение об одностороннем отказе от исполнения договора, в связи с нарушением сроков поставки. В десятидневный срок - 05.10.2023 Общество направило через ЕИС документ о приемке товара (счет-фактура № 05-10 от 05.10.2023). В ответ на данный документ направлено уведомление от 05.10.2023 № 654 о необходимости направления представителей для приемки товара и разгрузочных работ. Принятое ранее решение 10.10.2023 отменено, размещено в ЕИС. Однако, Заказчик 13.10.2023 вновь принимает решение об одностороннем отказе от исполнения договора, в связи с тем, что в документе о приемке количество товара не соответствует спецификации (приложение № 1 к договору), а именно Заказчику требовалось 27 елей сибирских, Поставщик предложил в количестве 21 ель. Кроме того, в

нарушение пунктов 1.4, 3.3.2 договора Общество не предоставило декларацию соответствия и гигиеническое заключение на поставляемый товар.

20.10.2023 Заказчиком отправлено уведомление об уточнении «Документ о приемке № 05-10 от 05.10.2023» (статус – успешно доставлено в личный кабинет Поставщика). Уточнение по количеству саженцев не поступило.

19.10.2023 от Общества поступило письмо, в котором Поставщик указывает о неправомерности установленных требований по предоставлению соответствующих документов.

Заказчик поясняет, что пунктом 1.4 договора предусмотрено, что товар должен соответствовать требованиям законодательства, в том числе ГОСТ 28055-89 "Саженцы деревьев и кустарников. Садовые и архитектурные формы», ГОСТ 26869-86 «Саженцы декоративных кустарников. Технические условия». В соответствии с пунктом 2.2 ГОСТ 28055-89 саженцы, предназначенные для отправки в другие регионы должны сопровождаться разрешением карантинной инспекции. Такой сертификат выдает уполномоченный орган – Россельхознадзор. Также указывает, что в соответствии с частями 1, 6 статьи 21 Федерального закона от 21.07.2014 № 206-ФЗ «О карантине растений» вывоз подкарантинной продукции из карантинной фитосанитарной зоны осуществляется на основании карантинного сертификата.

Приложенные к письму от 19.10.2023 заключения о карантинном состоянии подкарантинной продукции не приняты, так как выданы другому хозяйствующему субъекту и в заключении отсутствует большая часть наименований требуемого Заказчику товара.

Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган для рассмотрения.

ООО «Лесхоз» представило письменное пояснение, исходя из которого следует, что во исполнение своих обязательств по заключенному контракту, Поставщик 04.10.2023 доставил до места назначения товар, который был готов к отгрузке. 06.10.2023, 10.10.2023 Общество уведомляло Заказчика о необходимости приемки товара, однако, Заказчиком товар не принят.

В соответствии с пунктом 3.1 договора поставка осуществляется партиями в сроки, указанные в заявках покупателя. Заявка направляется электронной почтой, указанной в разделе 11 договора. В данном разделе указаны адреса электронной почты Заказчика и Поставщика. С указанного в договоре адреса либо с иных адресов электронной почты Заказчика в адрес Поставщика заявка о поставке товара не поступала. В целях исполнения условий договора Обществом самостоятельно принято решение о поставке товара, в связи с чем с транспортной компанией ООО «Юг-Транс» заключен договор перевозки саженцев многолетних насаждений.

19.10.2023 Поставщик направил Заказчику отзыв на решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 13.10.2023, указав что с данным решением не согласен, считает, что обязательная сертификация деревьев не предусмотрена, что незаконно не проведена приемка товара и не составлен мотивированный отказ от приемки. К отзыву приложены заключения о карантинном фитосанитарном состоянии подкарантинной продукции.

В нарушение пункта 7.3 договора Заказчиком не установлен факт поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок либо факт неоднократного нарушения Поставщиком сроков поставки.

В части недопоставки товара представитель Общества поясняет, что Заказчик согласно требованиям гражданского законодательства должен был потребовать передать недостающее количество товара, однако, этого сделано не было.

Также поясняет, что Поставщик не уклонялся от исполнения контракта, товар поставлен в место доставки, Общество вело переговоры, переписку с Заказчиком, в его действиях отсутствует недобросовестное поведение, какое-либо намерение и умысел на неисполнение договора, в связи с чем, просит не включать сведения об Обществе в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Поставщиком, установила следующее.

Дата размещения на официальном сайте Единой информационной системы извещения о проведении Запроса котировок – 04.09.2023. Начальная (максимальная) цена контракта - 1 700 000,00 рублей.

Договор №Ф.2023.25 между МБУ «Городское лесничество» и ООО «Лесхоз» на поставку саженцев многолетних насаждений заключен 18.09.2023, на сумму 1 489 000,00 рублей.

Пунктом 3.1 договора установлено, что поставка товара должна осуществляться партиями в сроки, указанные в заявках Покупателя. Заявка должна содержать наименование, количество товара и срок его поставки и должна быть направлена не позднее чем за 2 (два) дня до предполагаемой даты поставки. Заявка направляется электронной почтой, указанной в разделе 11 Договора. Датой получения заявки Поставщиком считается дата направления Заказчиком заявки по электронной почте. Поставщик выполняет поставку в сроки, установленные Заказчиком. Сроки поставки товара: с даты подписания договора по 25.09.2023.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 7.2 договора предусмотрено, что договор может быть расторгнут по соглашению сторон, а также стороны вправе в одностороннем порядке по письменному заявлению отказаться от его исполнения по основаниям, предусмотренным договором и законодательством.

Согласно пункту 7.3 договора Заказчик вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем внесудебном порядке в случаях:

7.3.1. Поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок.

7.3.2. Неоднократного нарушения Поставщиком сроков поставки товара.

7.3.3. В иных случаях, предусмотренных гражданским законодательством.

26.09.2023, 03.10.2023 Заказчиком направлена претензия о нарушении сроков поставки товара.

На основании части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, пунктов 7.2, 7.3 договора 04.10.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора, в связи с невыполнением принятых Поставщиком обязательств по договору, в установленный срок товар не поставлен в полном объеме.

10.10.2023 Заказчиком принято решение об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 04.10.2023, в связи с поступившим 06.10.2023 уведомлением о планируемой разгрузке товара 06.10.2023 по адресу Заказчика.

13.10.2023 Заказчиком принято повторное решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, так как согласно размещенному в ЕИС документу о приемки – счет-фактура № 05-10 от 05.10.2023 количество товара не соответствует спецификации (приложение № 1 к договору), а также в нарушение пунктов 1.4, 3.3.2 договора Поставщик не предоставил декларацию соответствия и гигиеническое заключение на товар.

Согласно документу о приемке (счет-фактура № 05-10 от 05.10.2023), размещенному Обществом в ЕИС, поставляется 11 позиций товара, предусмотренного спецификацией (приложение № 1 к договору). Саженцы ели сибирской поставляются в количестве 21 штуки, тогда как в спецификации требуется к поставке 27 таких саженцев, что не соответствует требованиям Заказчика по количеству товара. Цена по договору установлена в размере 1 489 000,00 рублей, в счет-фактуре указана итоговая сумма 1 442 401,30 рублей.

В соответствии с пунктом 1.4 договора Поставщик обязан иметь на весь поставляемый товар декларацию соответствия и гигиеническое заключение. Товар должен соответствовать требованиям законодательства, в том числе ГОСТ 28055-89 «Саженцы деревьев и кустарников. Садовые и архитектурные формы», ГОСТ 26869-86 «Саженцы декоративных кустарников. Технические условия».

Представленные заключения о карантинном фитосанитарном состоянии подкарантинной продукции с протоколами исследований от 18.05.2023, от 19.05.2023 выданы на имя ИП Ковальчук В.А. и ИП Карасевой О.П. В представленных документах отсутствует большая часть наименований требуемого Заказчику товара.

Решение об одностороннем отказе от исполнения договора размещено в ЕИС 13.10.2023. Порядок расторжения контракта (договора) Заказчиком соблюден. По истечению 10 дней нарушение Поставщиком условий договора не устранено, следовательно, 24.10.2023 договор считается расторгнутым.

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей (часть 1). 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 (часть 2).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта (договора); антимонопольному органу следует установить

факт недобросовестности и вины участника закупки.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях ООО «Лесхоз» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного договора. Данное обстоятельство подтверждается пояснениями представителя Общества, а также копиями представленных документов.

Установлено, что в рамках исполнения обязательств, Поставщиком заключен договор на оказание услуг по перевозке груза № 224 от 21.09.2023 на сумму 495 000 рублей с водителем ООО «Юг-Транс». Сажены по спецификации (11 позиций), за исключением ели сибирской (меньшее количество на 6 саженцев) доставлены Поставщиком до места доставки. Поставщик, не получив заявку от Заказчика, самостоятельно принял решение о поставке товара, с целью недопущения нарушения условий по сроку поставки, тем самым проявив должную осмотрительность и озабоченность.

Данный факт свидетельствует об отсутствии умысла по неисполнению обязательств по контракту и намерений причинить вред Заказчику. Следовательно, материалами дела не подтверждается, что Общество совершало недобросовестные действия по умышленному уклонению от исполнения договора, Поставщик предпринимал меры с целью поставки товара.

Подпунктом «а» пункта 15 Постановления № 1078 установлено, что 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:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Таким образом, Поставщиком предприняты меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного договора, следовательно, в его действиях отсутствует вина, а также недобросовестное поведение.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от исполнения заключенного договора при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от исполнения договора, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт неисполнения договора, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 ГК РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Поставщик осуществлял свои гражданские права, связанные с исполнением договора исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо

заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

С учетом изложенного, уполномоченный орган при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может 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 этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «Лесхоз» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного договора.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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"

р е ш и л а:

1. Отказать заказчику – Муниципальному бюджетному учреждению «Городское лесничество» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Лесхоз» (ИНН 9714001461, КПП 771401001, адрес: 125040, г. Москва, ВН.ТЕР.Г. МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ БЕГОВОЙ, ПР-КТ ЛЕНИНГРАДСКИЙ, Д. 1, ПОМЕЩ. 8П, ОФИС 20А).

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