

МДОУ «ЦРР-ДС № 183» г.
Магнитогорска

455021, г. Магнитогорска, ул. Труда, д.
5, корп.2

ООО «ДЕАМАНТ»

180016, г. Псков, ул. Шестакова, д. 18,
кв. 73

Единоличному исполнительному
органу, участнику общества

Участнику общества

180016, г. Псков, ул. Шестакова, д. 18,
кв. 73

- 1.
- 1.
- 1.
- 1.
- 1.
- 1.
- 1.

1. РЕШЕНИЕ

по делу № 074/06/104-2539/2022 (389-РНП/2022)

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 07.09.2022

В полном объеме решение изготовлено 12.09.2022

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	заместителя руководителя управления -начальника отдела административного и судебного производства Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, - заместителя начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение МДОУ «ЦРР-ДС № 183» г. Магнитогорска (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ДЕАМАНТ», лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, участнике общества, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 183-песочница от 07.09.2021, заключенного по результатам закупки с единственным поставщиком по пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе на поставку интерактивной песочницы для галокомплекса (далее - контракт), в присутствии представителя МДОУ «ЦРР-ДС № 183» г. Магнитогорска действующей на основании Распоряжения № 209-К от 22.09.2009,

в отсутствие ООО «ДЕАМАНТ», надлежащим образом уведомленного о месте и времени заседания Комиссии,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьями 95, 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 28.12.2013) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение МДОУ «ЦРР-ДС № 183» г. Магнитогорска (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ДЕАМАНТ».

Согласно представленным документам 07.09.2021 МДОУ «ЦРР-ДС № 183» г. Магнитогорска и ООО «ДЕАМАНТ» заключили контракт с единственным

поставщиком по пункту 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе. Цена контракта составляет 297 500, 00 рублей.

Согласно сведениям и документам, представленным заказчиком, решением от 10.06.2022 заказчик отказался от исполнения контракта по причине ненадлежащего исполнения поставщиком обязательств по поставке интерактивной песочницы с характеристиками, не соответствующими условиям контракта, на основании чего было составлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлены соответствующие сведения в антимонопольный орган.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения заказчика, Комиссия руководствуясь статьями 99, 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) (в редакции, действующей на момент расторжения контракта), пришла к следующим выводам.

Между заказчиком и обществом 07.09.2021 заключен контракт № 183-песочница от 07.09.2021 (далее – контракт).

Предметом контракта является поставка интерактивной песочницы для галоккомплекса в соответствии со спецификацией (Приложение № 1 контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта, что свидетельствует о заключении заказчиком по результатам закупки договора поставки, требования к которому регламентированы параграфом 4 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Пунктом 1 статьи 525 ГК РФ поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (пункт 2 статьи 530).

В соответствии с пунктом 2 статьи 525 ГК РФ к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

Таким образом, к договору поставки для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору поставки.

В статье 506 ГК РФ предусмотрено, что по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Согласно пункту 1.4 контракта стороны настоящего контракта определили, что поставщик осуществляет поставку товара с даты подписания контракта по 20.04.2022.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании части 1 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Исходя из абзаца второго пункта 2 статьи 450 ГК РФ следует, что 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.

В соответствии с частью 2 статьи 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;
- неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Как следует из документов, представленных заказчиком, поставщик осуществил поставку песочницы 20.04.2022 на основании товарно-транспортной накладной.

При этом, поставленный товар не соответствует условиям контракта, что подтверждается претензией № 39 от 23.05.2022, актом проверки от 06.05.2022, согласно которым заказчиком в рамках проведения экспертизы установлен, что ряд параметров поставленной песочницы отличается от указанных в спецификации:

- мощность блока питания – 300 Вт (согласно спецификации – 450 Вт);
- диаметр вентилятора блока питания – 120 мм (согласно спецификации – 80 мм);
- объем видеопамати видеокарты – 2 Гб (согласно спецификации – 4 Гб);
- видеокарта – встроенная (согласно спецификации – внешняя дискретная);
- объем кэша L3 (процессора) – 4 Мб (согласно спецификации – 6Мб).

Так, заказчиком предоставлен семидневный срок для устранения недостатков поставленного товара, вместе с тем, как пояснил заказчик, общество не осуществило поставку песочницы, соответствующей условиям контракта.

В связи с указанными обстоятельствами 10.06.2022 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в виду ненадлежащего исполнения обязательств по контракту.

Согласно части 9 статьи 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.

Как следует из части 16 статьи 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).

При этом, в силу части 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), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии с пунктом 11.8 контракта предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Подпунктами «а»-«в» пункта 3 части 6 Федеральный закон от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрено, что в период с 01.01.2022 по 01.07.2022 в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам электронных процедур и закрытых электронных процедур, заказчик:

- направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе;

- не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта) размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона;

- в случае неполучения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, направленного в соответствии с подпунктом "а" настоящего пункта, либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта считается день по истечении пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок решения в соответствии с подпунктом «б» настоящего пункта.

Из части 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об

одностороннем отказе от исполнения контракта такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что 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, Федеральным законом от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрены переходные положения, из которых следует, что в период с 01.01.2022 по 01.07.2022 при принятии решения заказчиком об одностороннем отказе от исполнения контракта действует порядок расторжения контракта, предусмотренный частью 6 указанного Федерального закона.

Так, заказчиком 10.06.2022 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, 10.06.2022 направлено поставщику по почте заказным письмом с уведомлением по адресу: 180016, г. Псков, ул. Шестакова, д. 18, кв. 73.

Вместе с тем, в нарушение подпункта «б» пункта 3 части 6 Федерального закон от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» решение об одностороннем отказе размещено в единой информационной системе 04.08.2022, тогда как в соответствии с действующим законодательством решение должно быть размещено не позднее 13.06.2022 (с учетом выходных и праздничных дней).

При этом, в случае размещения заказчиком решения в единой информационной системе 14.06.2022, датой надлежащего уведомления было бы 05.07.2022, следовательно, датой расторжения контракта – 20.07.2022.

Как следует из представленных документов, заказчик определил в качестве даты надлежащего уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта дату, когда заказчик получил подтверждение о вручении поставщику заказного письма - 25.07.2022, что подтверждается почтовым конвертом о возврате письма, а также путем отслеживания информации о доставке письма посредством почтового идентификатора (45504867736100). С учетом изложенного, контракт является расторгнутым 05.08.2022 в соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Из части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе следует, что заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр

недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный частью 16 статьи 95 настоящего Федерального закона.

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).

Таким образом, с учетом того, контракт является расторгнутым 05.08.2022, обращение о включении информации о поставщика в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) должно быть направлено не позднее 09.08.2022.

Вместе с тем, в нарушение части 4 статьи 104, части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены в антимонопольный орган с просрочкой в 16 рабочих дней - 31.08.2022.

При решении вопроса о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган учел следующие обстоятельства.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков являются действия общества, предполагающие его недобросовестное поведение, совершение им действий в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта с этим лицом как с признанным победителем аукциона, и, как следствие, нарушающих, права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

Согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных нужд и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта с ним как с лицом, признанным победителем торгов.

Действуя в рамках исполнения государственного контракта, участник должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию

бюджетных средств на социально-значимые, экономические цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Вместе с тем, как установлено на заседании Комиссии ООО «ДЕАМАНТ» не исполнило обязательства по поставке песочницы, соответствующей условиям контракта, как в сроки, предусмотренные контрактом, так и в сроки, предусмотренные законодательством о контрактной системе для устранения нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказчиком, что свидетельствует об отсутствии намерения и воли общества в части добросовестного исполнения контракта.

Как следует из материалов дела общество не представило на заседание Комиссии документы и сведения, свидетельствующие о наличии у него намерения по поставке товара, надлежащего качества, в том числе сведения об объективной невозможности исполнения контракта, что по совокупности обстоятельств подтверждает недобросовестность правового поведения поставщика.

Вместе с тем, в ходе проведения внеплановой проверки установлено, что заказчиком нарушена процедура одностороннего отказа от исполнения контракта в части размещения решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе с существенным нарушением срока, регламентированного законом.

В силу подпункта «а» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее - Правила) предусмотрено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в случае выявления нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе.

Таким образом, принимая во внимание, что заказчиком нарушен порядок размещения в единой информационной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, проанализировав обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Челябинского УФАС России, не усматривает оснований для принятия решения о включении сведений об ООО «ДЕАМАНТ», его участнике, единоличном исполнительно органе, в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МДОУ «ЦРР-ДС № 183» г. Магнитогорска в отношении ООО «ДЕАМАНТ» (ИНН 6027200664), лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа, участника общества, в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

2022-11824