

Муниципальное казенное учреждение

«Агентство по строительству» города Ярославля

150999, город Ярославль,

проезд Революционный, дом 6

must@city-yar.ru

Общество с ограниченной ответственностью «Контракт СЗФО»

187600, Ленинградская область,

район Бокситогорский, г. Пикалево,

ул. Советская, д. 27, помещение 5

160000, г. Вологда, а/я 55

positronicaszfo@gmail.com

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03/159П — 21 (76-108 РНП)

14 сентября 2021 года г. Ярославль

Инспекция Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Инспекция) в составе: руководителя Инспекции – заместитель руководителя, членов Инспекции – заместителя начальника отдела контроля закупок, главного специалиста – эксперта отдела контроля закупок,

с участием:

заказчик – муниципальное казенное учреждение «Агентство по строительству» города Ярославля (далее – МКУ «Агентство по строительству», заказчик) – обеспечил участие представителя по доверенности

общество с ограниченной ответственностью «Контракт СЗФО» (далее – ООО «Контракт СЗФО», поставщик, общество) - обеспечило участие посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности

рассмотрев в соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации 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 – постановление Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078) сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, направленные МКУ «Агентство по строительству» в отношении ООО «Контракт СЗФО» и осуществив в соответствии со статьей 99

Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе, закон) проверку порядка расторжения со стороны заказчика контракта, а также порядка и сроков направления заказчиком в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, сведений (информации) о данном участнике закупки для рассмотрения вопроса о включении таких сведений в реестр недобросовестных поставщиков, в соответствии с приказом Ярославского УФАС России от 09.09.2021 № 253,

установила:

в Ярославское УФАС России в соответствии с частью 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ МКУ «Агентство по строительству» для включения в реестр недобросовестных поставщиков направлены сведения об ООО «Контракт СЗФО», существенно нарушившем, по мнению заказчика, условия муниципального контракта № 201-21 на поставку интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) от 16.08.2021.

Изучив представленные материалы, Инспекция приходит к следующему выводу.

Уполномоченным органом, департаментом социально – экономического развития города мэрии города Ярославля (далее – уполномоченный орган), 19.07.2021 в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 0371300027821000345 (с изменениями от 21.07.2021) о проведении электронного аукциона на поставку интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30), вместе с аукционной документацией.

Начальная (максимальная) цена контракта 8 616 666,50 рублей.

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В соответствии с частью 10 статьи 69 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона № 648 от 04.08.2021, размещенного уполномоченным органом в этот же день в единой информационной системе, следует, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в данной закупке аукционная комиссия уполномоченного органа признала

победителем этого аукциона участника закупки ООО «Контракт СЗФО» (идентификационный номер заявки № 3), как участника, предложившего наименьшую цену контракта (8 315 000,00 рублей), и заявка которого признана аукционной комиссией уполномоченного органа соответствующей требованиям документации об электронном аукционе.

16.08.2021 между МКУ «Агентство по строительству» (далее – заказчик) и ООО «Контракт СЗФО» (далее – поставщик) на основании протокола подведения итогов электронного аукциона № 648 от 04.08.2021 заключен муниципальный контракт № 201-21 на поставку интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) (далее – контракт).

Согласно пункту 1.1 раздела 1 контракта поставщик обязуется поставить интерактивные панели (далее - товар) для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30), а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

В соответствии с пунктом 1.2 раздела 1 контракта наименование (Интерактивная панель Престиж 65), количество (50 штук) и иные характеристики поставляемого товара указаны в спецификации (приложение к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта.

Исходя из пункта 2.1 раздела 2 контракта цена контракта (предложение о цене за право заключения контракта) составляет 8 315 000,00 (восемь миллионов триста пятнадцать тысяч) рублей 00 копеек, НДС не облагается.

В силу пункта 2.7 раздела 2 контракта расчеты между заказчиком и поставщиком производятся не позднее 10 (десяти) рабочих дней с даты подписания заказчиком акта приема-передачи товара.

На основании пункта 3.1 раздела 3 контракта поставщик самостоятельно доставляет товар заказчику по адресу: г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30), в срок с даты заключения контракта, но не позднее 20.08.2021.

Поставщик не менее чем за 3 (три) рабочих дня до осуществления поставки товара направляет в адрес заказчика уведомление о времени и дате доставки товара в место доставки.

Согласно пункту 3.2 раздела 3 контракта оформление документа о приемке поставленного товара (за исключением отдельного этапа исполнения контракта) осуществляется после предоставления поставщиком обеспечения гарантийных обязательств в соответствии с законом в порядке и в сроки, установленные разделом VIII контракта.

Исходя из пункта 3.3 раздела 3 контракта приемка товара осуществляется путем передачи поставщиком товара и документов об оценке соответствия, предусмотренных правом Евразийского экономического союза и законодательством Российской Федерации, обязательных для данного вида товара, а также иных документов, подтверждающих качество товара.

В соответствии с пунктом 3.4 раздела 3 контракта заказчик проводит проверку соответствия наименования, количества и иных характеристик поставляемого товара, сведениям, содержащимся в сопроводительных документах поставщика.

На основании пункта 3.5 раздела 3 контракт для проверки предоставленных поставщиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик проводит экспертизу; экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с законом.

В силу пункта 3.6 раздела 3 контракта при отсутствии у заказчика претензий по количеству и качеству поставленного товара заказчик в течение 2 (двух) рабочих дней с момента доставки товара поставщиком подписывает акт приема-передачи товара (отдельного этапа исполнения контракта) и товарную (товарно-транспортную) накладную (универсальный передаточный документ), счет, счет-фактуру (для поставщика – плательщика НДС); после этого товар считается переданным поставщиком заказчику.

Исходя из пункта 3.7 раздела 3 контракта при выявлении несоответствий в поставленном товаре (наименования, количества, качества, в том числе в случае выявления внешних признаков ненадлежащего качества товара, препятствующих его дальнейшему использованию (нарушение целостности упаковки, повреждение содержимого и т.д.), препятствующих его приемке, заказчик в срок, установленный в пункте 3.6 контракта, отказывает в приемке товара, направляя поставщику мотивированный отказ от приемки товара с перечнем выявленных недостатков и указанием сроков их устранения.

На основании пункта 3.8 раздела 3 контракта во всех случаях, влекущих возврат товара поставщику, заказчик обязан обеспечить сохранность этого товара до момента фактического его возврата; возврат (замена) товара осуществляется силами и за счет средств поставщика; расходы, понесенные заказчиком в связи с принятием товара на ответственное хранение и (или) его возвратом (заменой), подлежат возмещению поставщиком.

Согласно пункту 3.9 раздела 3 контракта право собственности и риск случайной гибели или порчи товара переходит от поставщика к заказчику с момента приемки товара заказчиком и подписания сторонами документов, указанных в пункте 3.6 контракта.

В соответствии с пунктом 3.10 раздела 3 контракта заказчик вправе не отказывать в приемке поставленного товара в случае выявления несоответствия товара условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке этого товара и устранено поставщиком.

Пунктом 4.1 раздела 4 контракта предусмотрено, что поставщик обязан:

- поставить товар в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных контрактом и спецификацией;
- обеспечить соответствие поставляемого товара требованиям качества, безопасности жизни и здоровья, а также иным требованиям безопасности

(санитарным нормам и правилам, государственным стандартам), сертификации, лицензирования, установленным законодательством Российской Федерации и контрактом;

- обеспечить за свой счет устранение выявленных недостатков товара или осуществить его соответствующую замену в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом;

- осуществить монтаж и наладку товара в соответствии со спецификацией;

- в случае принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение 3 (трех) рабочих дней с даты принятия указанного решения направить его заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, указанному в контракте, а также телеграммой либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование данного уведомления и получение поставщиком подтверждения о его вручении заказчику;

- предоставлять заказчику по его требованию документы, относящиеся к предмету контракта, а также своевременно предоставлять заказчику достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта.

Пунктом 4.3 раздела 4 контракта определено, что заказчик обязуется:

- обеспечить своевременную приемку и оплату поставленного товара надлежащего качества в порядке и сроки, предусмотренные контрактом;

- принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика;

- в случае принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения разместить его в единой информационной системе в сфере закупок и направить поставщику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика, указанному в контракте, а также телеграммой либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование данного уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику;

- требовать уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с разделом VI контракта;

- провести экспертизу поставленного товара для проверки его соответствия условиям контракта в соответствии с законом.

Согласно пункту 6.1 раздела 6 контракта за неисполнение или ненадлежащее исполнение контракта стороны несут ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями контракта.

В соответствии с пунктом 10.1 раздела 10 контракта все споры и разногласия, которые могут возникнуть из контракта между сторонами, будут разрешаться путем переговоров, в том числе в претензионном порядке.

В силу пункта 10.4 раздела 10 контракта при неурегулировании сторонами спора в досудебном порядке, спор разрешается в судебном порядке в Арбитражном суде Ярославской области.

Пунктом 11.1 раздела 11 контракта определено, что контракт вступает в силу с момента его подписания обеими сторонами и действует по 31 декабря 2021 г.; окончание срока действия контракта не влечет прекращения неисполненных обязательств сторон по контракту, в том числе гарантийных обязательств поставщика.

Исходя из пункта 12.1 раздела 12 контракта во всем, что не предусмотрено контрактом, стороны руководствуются законодательством Российской Федерации.

Из процитированных выше положений контракта представляется возможным установить, что сторонами достигнуто соглашение, в том числе относительно порядка и срока поставки товара и т.д.

Инспекция Ярославского УФАС России, проанализировав представленные в материалы дела документы, установила следующее.

17.08.2021 ООО «Контракт СЗФО» направило МКУ «Агентство по строительству» информационное письмо (№ б/н), согласно которому осуществить поставку интерактивных панелей в регламентированный контрактом срок (до 20.08.2021) не представляется возможным, так как по информации производителя, в связи с большой загруженностью производства, срок изготовления таких панелей в соответствии с техническим заданием составляет 50 рабочих дней, в связи с чем для сокращения сроков поставки товара просит согласовать заказчика замену модели интерактивных панелей с улучшенными характеристиками.

18.08.2021 МКУ «Агентство по строительству» в ответ на вышеуказанное письмо ООО «Контракт СЗФО» сообщило (письмо № 05/2345), что интерактивные панели с улучшенными характеристиками возможны к поставке; срок поставки должен быть не позднее 20.08.2021; в случае не поставки товара в указанный срок заказчик оставляет за собой право расторгнуть муниципальный контракт № 201-21 от 16.08.2021 в одностороннем порядке и потребовать возмещения фактически понесенного ущерба.

19.08.2021 ООО «Контракт СЗФО» уведомило (письмо № б/н) МКУ «Агентство по строительству», что просрочка исполнения обязательств по поставке товара не является основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта, поскольку:

- согласно части 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по

основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом;

- согласно пункту 1 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон; в соответствии с пунктом 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.

Однократное нарушение сроков поставки товара не является существенным нарушением договора (контракта) и не может служить основанием для одностороннего отказа от исполнения договора (контракта) поставки.

В некоторых случаях (согласно судебной практике) однократное нарушение сроков поставки может признаваться существенным нарушением договора поставки. Критерием, позволяющим квалифицировать однократную просрочку поставки товара в качестве существенного нарушения, является длительность просрочки. Продолжительное однократное неисполнение поставщиком обязанности поставить товар, ходя прямо и не включено в предусмотренный пунктом 2 статьи 523 ГК РФ перечень оснований для отказа покупателя от исполнения договора поставки, может рассматриваться как существенное нарушение.

Исходя из вышеизложенного, однократное нарушение сроков поставки может признаваться существенным нарушением договора (контракта) поставки в исключительных случаях при условии длительной просрочки поставки товара; квалификация однократной просрочки поставки товара в качестве существенного нарушения, дающего право заказчику принять решение об одностороннем отказе от исполнения от исполнения контракта, может осуществляться только судом.

В связи с санитарно-эпидемиологической обстановкой в нашей стране и продлением на ее территории ограничительных мероприятий, проводимых в целях предотвращения угрозы распространения новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV), происходит задержка в производстве товара, необходимого для поставки по муниципальному контракту № 201-21 от 16.08.2021; часть комплектующих к товару, являющемуся предметом контракта, производится на территории зарубежных государств, в которых также были продлены ограничительные мероприятия, для предотвращения распространения коронавирусной инфекции, что привело к задержке в их поступлении производителю товара.

Поставку товара (интерактивных панелей) по контракту общество планирует осуществить до 01.11.2021 и гарантирует приложить усилия для поставки товара в более короткие сроки.

Исходя из части 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

В силу пункта 11.2 раздела 11 контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации в порядке, предусмотренном частями 9 - 23 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Частью 12 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ определено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований части 12 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта; датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте; при невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (статья 193 ГК РФ).

Частью 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, 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.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Иными словами поставщику в течение десяти дней с даты надлежащего уведомления о принятом решении предоставлена возможность устранить нарушения условий по контракту и предпринять действия по исполнению контракта.

Инспекцией установлено, что 21.08.2021 МКУ «Агентство по строительству» принято решение о расторжении муниципального контракта № 201-21 на поставку интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) от 16.08.2021

(как пояснил заказчик, в основу данного решения положены вышеизложенные фактические обстоятельства: на 21.08.2021 поставка интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) не осуществлена, о чем свидетельствует акт фиксации факта не поставки товара; статья 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон; пункт 2 статьи 450 ГК РФ предусмотрено, 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) (далее – решение об одностороннем отказе).

Решение об одностороннем отказе 21.08.2021 размещено заказчиком в Единой информационной системе.

23.08.2021 решение об одностороннем отказе направлено заказчиком ООО «Контракт СЗФО» посредством Почты России (почтовый идентификатор 80081562927222, 80081562927215), электронной почты, телеграммой на адреса, указанные в контракте, в подтверждение представлены: описи писем от 23.08.2021, список почтовых отправлений № 34 от 23.08.2021, кассовый чек № 150000.01 от 23.08.2021, скриншот с электронной почты заказчика.

23.08.2021 директор общества получил решение об одностороннем отказе, направленное заказчиком по электронной почте, о чем свидетельствует скриншот с электронной почты заказчика содержащий отметку «прочтено» (вышеуказанный факт также был подтвержден на заседании Инспекции представителем общества).

Учитывая положения части 12 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ и принимая во внимание тот факт, что поставщик получил решения заказчика об одностороннем отказе 23.08.2021, датой надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе заказчика от исполнения вышеуказанного контракта считается 23.08.2021.

Таким образом, с учетом части 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу, а указанный контракт расторгнут, по мнению заказчика, 03.09.2021.

ООО «Контракт СЗФО» категорически не согласно с принятым МКУ «Агентство по строительству» решением об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 201-21 от 16.08.2021 и также обратил внимание Инспекции на следующие обстоятельства.

30.08.2021 общество в соответствии с пунктом 3.1 контракта (поставщик не менее чем за 3 рабочих дня до осуществления поставки товара направляет заказчику уведомление о времени и дате доставки товара в место доставки) направило заказчику уведомление, согласно которому поставка интерактивных панелей состоится с 16:00 до 17:00 02.09.2021; заказчику необходимо обеспечить приемку товара

(заказчик на заседании Инспекции пояснил, что получил уведомление общества о поставке товара 02.09.2021 в 16 часов 36 минут, что подтверждается копией конверта курьерской службы, однако согласно пункту 3.1 должен был получить такое уведомление 27.08.2021; а также отметил, что поставка товара поставщиком в указанное время, дату, место не была осуществлена, о чем свидетельствует акт фиксации факта не поставки товара от 02.09.2021).

02.09.2021 интерактивные панели были доставлены обществом по адресу г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) (факт наличия в достаточном количестве интерактивных панелей у общества подтверждается договором поставки № Т-21-159 от 27.07.2021 заключенного между ООО «Контракт СЗФО» и ООО «ОРБИС-Т», счет фактурой № ЦБ-443 от 31.08.2021, платежным поручением № 11 от 29.11.2021); однако приемка (разгрузка) товара не была осуществлена заказчиком (в подтверждение вышеуказанных фактических обстоятельств в материалы дела представлены: акт – сообщение о невручении груза от 02.09.2021; договор № 1 на оказание транспортных услуг по перевозке грузов автомобильным транспортом от 01.09.2021, заключенный между обществом и индивидуальным предпринимателем, согласно которому индивидуальный предприниматель осуществлял доставку товара заказчику; фотографии с фиксацией транспортного средства по адресу места доставки, отчет программы StarLine, также фиксирующий место нахождения и время транспортного средства; распечатка состоявшихся 02.09.2021 разговоров (между водителем индивидуального предпринимателя и директором общества о том, что в месте доставки заказчик отсутствует) с телефонного номера общества, указанного в контракте как контактный).

03.09.2021 директором общества составлен акт о невозможности передачи товара заказчику, согласно которому 02.09.2021 во исполнении обязательств по муниципальному контракту № 201-21 от 16.08.2021 поставщиком была осуществлена доставка (поставка) интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями по адресу г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30); обществом были осуществлены звонки по телефонному номеру заказчика, указанному в контракте, с требованием обеспечить приемку товара; заказчик приемку товара не осуществил (своего представителя для приемки товара не направил) (в

подтверждение телефонных звонков представлена распечатка состоявшихся 02.09.2021 разговоров между директором общества и заказчиком).

Учитывая, что 02.09.2021 общество исполнило обязательства по поставке интерактивных панелей по муниципальному контракту № 201-20 от 16.08.2021, то есть до истечения десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика о принятом заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ) (до 02.09.2021 включительно), заказчик обязан был отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 21.08.2021; непринятие заказчиком мер по обеспечению приемки товара не может признаваться основанием для оставления решения об одностороннем отказе в силе, поскольку является обстоятельством, независящим от воли поставщика; общество предприняло все возможные действия, необходимые для поставки товара в соответствии с условиями контракта и требованиями законодательства.

10.09.2021 общество обратилось в Арбитражный суд Ярославской области с исковым заявлением к МКУ «Агентство по строительству» об оспаривании принятого последним решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 201-21 от 16.08.2021 (дело № А82-15332/2021)

(общество считает, что однократное нарушение сроков поставки (в данном случае 1 день, учитывая срок поставки (с 16.08.2021 по 20.08.2021) и дату принятия (21.08.2021) заказчиком решения об одностороннем отказе) может быть признано существенным нарушением условий договора (контракт) поставки только судом).

МКУ «Агентство по строительству» не представило на заседание Инспекции бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия ООО «Контракт СЗФО» свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего, а также свидетельствуют о наличии у поставщика намерения уклониться от исполнения контракта.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

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. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении

права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

Частью 1 статьи 11 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд, арбитражный суд или третейский суд (далее - суд) в соответствии с их компетенцией.

Согласно пункту 47 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов.

Проанализировав документы, представленные в материалы дела, Инспекцией установлено, что между МКУ «Агентство по строительству» и ООО «Контракт СЗФО» имеются разногласия относительно поставки (сроков, фактической поставки) интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) по муниципальному контракту № 201-21 от 16.08.2021, которые по своей природе являются гражданско-правовым спором.

Инспекция отмечает, что при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об участниках закупки антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок 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.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание подрядчика недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения подрядчика аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Оценивая приведенные выше действия ООО «Контракт СЗФО», Ярославское УФАС России полагает, что эти действия направлены на действительное урегулирование возникших с заказчиком разногласий относительно интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе

дома 30) по муниципальному контракту № 201-21 от 16.08.2021, что, соответственно, свидетельствует о намерении поставщика исполнить рассматриваемый контракт надлежащим образом.

Согласно части 1 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Частью 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждены постановлением Правительства Российской Федерации 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).

В соответствии с пунктом 13 Правил не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом «е» пункта 9 и подпунктом «г» пункта 10 настоящих Правил), осуществляет следующую совокупность действий:

а) рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона;

б) по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в

случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

В силу пункта 14 Правил орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта.

На основании пункта 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 настоящих Правил:

а) выявлены 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;

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

в) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств

непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие, которое предполагает недобросовестное поведение участника закупки, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О, постановлениях от 21.11.2002 № 15-П, от 30.07.2001 № 13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 № С1-7/смп-1341 «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие» 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 пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) 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 целым и охраняемым законами интересам, а также характеру совершенного деяния.

При рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) антимонопольный орган не разрешает гражданско – правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действия на фактическое исполнение контракта.

В данном случае, фактические обстоятельства дела (подрядчик предпринял попытку поставки заказчику интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30); вел информационное взаимодействие с заказчиком; между заказчиком и поставщиком имеется гражданско – правовой спор об обстоятельствах исполнения / неисполнения заключенного договора, разрешить который может только суд; поставщик активно настаивает на правомерности своих действий и суждений, приводит убедительные доказательства последнего и т.д.) и представленные ООО «Контракт СЗФО» доказательства и пояснения не подтверждают совершения им умышленных действий (бездействия), недобросовестного поведения со стороны участника закупки. Кроме того, в данном случае Инспекция полагает установленным тот факт, что поставщиком в рамках заседания Инспекции представлена информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта. Иных доказательств, являющихся безусловным основанием для вывода о наличии оснований для включения в

реестр недобросовестных поставщиков сведений о подрядчике, заказчиком не представлено.

Таким образом, Инспекция Ярославского УФАС России приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на день рассмотрения сведений, фактов и доказательств, основания для включения сведений об ООО «Контракт СЗФО» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

По результатам проведения Инспекцией проверки порядка расторжения со стороны заказчика контракта, а также порядка и сроков направления заказчиком в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, сведений (информации) о данном участнике закупки для рассмотрения вопроса о включении таких сведений в реестр недобросовестных поставщиков, нарушений в действиях заказчика не обнаружено.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Инспекция Ярославского УФАС России по контролю закупок,

решила:

1. Сведения, представленные муниципальным казенным учреждением «Агентство по строительству» города Ярославля (ИНН 7606067599, ОГРН 1087606000294) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Контракт СЗФО» (ИНН 4715031269, ОГРН 1174704002736) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.
2. При проведении Инспекцией проверки соблюдения заказчиком, муниципальным казенным учреждением «Агентство по строительству» города Ярославля (ИНН 7606067599, ОГРН 1087606000294), порядка расторжения муниципального контракта № 201-21 на поставку интерактивных панелей для общеобразовательной школы с инженерными коммуникациями, г. Ярославль, Фрунзенский район, МКР № 2 жилого района Сокол, улица Чернопрудная (в районе дома 30) от 16.08.2021 (извещение № 0371300027821000345), заключенного с обществом с ограниченной ответственностью «Контракт СЗФО» (ИНН 4715031269, ОГРН 1174704002736), нарушений в действиях заказчика не обнаружено.
3. При проведении Инспекцией проверки соблюдения заказчиком, муниципальным казенным учреждением «Агентство по строительству» города Ярославля (ИНН 7606067599, ОГРН 1087606000294), порядка и сроков направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, сведений (информации) об обществе с ограниченной ответственностью «Контракт СЗФО» (ИНН 4715031269, ОГРН 1174704002736), нарушений в действиях заказчика не обнаружено.

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

Руководитель Инспекции ...

...

Члены Инспекции

