

РЕШЕНИЕ № 054/06/104-9/2023

«09» марта 2023 года
Новосибирск

Г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Новосибирского УФАС России) в составе:

в присутствии

рассмотрев обращение заказчика – ФКОУ ВО «Кузбасский институт федеральной службы исполнения наказаний» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Грани Алтая» (ИНН 0400007730, КПП 040001001) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 28.11.2022 № **2223320101992003391000053/0199** на поставку свинины жилованной замороженной в блоках, в рамках государственного оборонного заказа, ИКЗ 221421709041642170100100000651011223,

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение заказчика – ФКОУ ВО «Кузбасский институт федеральной службы исполнения наказаний» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Грани Алтая» (ИНН 0400007730, КПП 040001001) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 28.11.2022 № 2223320101992003391000053/0199 на поставку свинины жилованной замороженной в блоках, в рамках государственного оборонного заказа, ИКЗ 221421709041642170100100000651011223.

Из поступившего обращения, а также пояснений ООО «Грани Алтая», представленных в материалы рассматриваемого обращения, Комиссия Новосибирского УФАС России установила следующее.

Между ФКОУ ВО «Кузбасский институт федеральной службы исполнения наказаний» и ООО «Грани Алтая» был заключен государственный контракт от 28.11.2022 № 2223320101992003391000053/0199 на поставку свинины жилованной замороженной в блоках, в рамках государственного оборонного заказа (далее – контракт).

Цена контракта составила 1 550 706,31 рублей.

Согласно условий, указанных в приложении № 2 к контракту, предусмотрено, что массовая доля жировой ткани должна быть не более 10%.

Поставляемый товар должен соответствовать требованиям ГОСТ Р 54704-2011 «Национальный стандарт Российской Федерации. Блоки из жилованного мяса замороженные. Общие технические условия» или иному документу, эквивалентному / не противоречащему названному ГОСТ Р 54704-2011.

В соответствии с п. 3.1 контракта товар поставляется заказчику партиями, согласно графику (этапам) поставки (приложение № 3 к контракту).

Согласно графику (этапам) поставки 1 партия товара должна быть поставлена в период с 16.01.2023 по 25.01.2023.

Из предоставленных пояснений ООО «Грани Алтая» установлено, что первичная поставка товара была обеспечена обществом 18.01.2023, при этом, заказчиком было отказано в приемке товара (соответствующие документы в материалы обращения не представлены, однако, данная информация была подтверждена представителем заказчика на заседании Комиссии).

25.01.2023 ООО «Грани Алтая» осуществило поставку товара в количестве 2000 кг. производства ООО «Согласие» (ИНН 7215008323) (ветеринарное свидетельство от 23.01.2023 № 17548306657 в объеме 1200 кг, ветеринарное свидетельство от 23.01.2023 № 17548302675 в объеме 800 кг).

Согласно п. 3.3 контракта в день доставки заказчик осуществляет приемку товара по количеству упаковок товара, явным видимым повреждениям упаковки и качеству товара.

Для проверки поставленного товара в части соответствия условиям контракта заказчик проводит экспертизу. Экспертиза поставленного товара может проводиться заказчиком своими силами, или к ее проведению могут привлекаться независимые эксперты (экспертные организации) на основании контрактов, заключенных в соответствии с законодательством о контрактной системе в сфере закупок.

Согласно п. 3.4 контракта приемка товара по качеству и количеству производится заказчиком в соответствии с Инструкциями, утвержденными постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР № П-6 от 15.06.1965, № П-7 от 25.04.1966 с изменением и дополнением от 14.11.1974 № 98.

Руководствуясь условиями контракта, заказчик произвел приемку поставленного товара, в том числе экспертизу поставленного товара своими силами.

Так, по результатам экспертизы поставленного товара, заказчиком было установлено, что в ветеринарном свидетельстве от 23.01.2023 № 17548306657, от 23.01.2023 № 17548302675 в характеристике продукции указано наименование товара: «Блоки мясные из жилованной свинины с массовой долей соединительной и жировой тканей не более 10%», а в характеристике, подтверждающей происхождение товара указано: «Блоки мясные из жилованной свинины с массовой долей соединительной и жировой тканей не более 20%» (прилагается скриншот с сайта ФГИС «Меркурий»).

При визуальном осмотре заказчиком было выявлено, что массовая доля соединительной и жировой ткани также составляет более 20%, что свидетельствует о несоответствии товара условиям контракта.

Также заказчиком было установлено, что на поверхности мясных блоков присутствует снег и наледь, что является нарушением п. 5.2.1 ГОСТ Р 54704-2011.

Наличие снега и наледи устанавливается органолептическим методом, то есть

визуальным осмотром, следовательно, если контрактом предусмотрено, что товар должен соответствовать требованиям ГОСТ Р 54704-2011, заказчик вправе отказать в приемке товара, при установлении несоответствия товара названным требованиям.

На основании изложенного, заказчиком было отказано в приемке товара, о чем было составлено экспертное заключение о проверке поставленного товара от 25.01.2023, а также направлено уведомление в адрес ООО «Грани Алтая» письмом от 25.01.2023 № исх-31-249 с требованием осуществить поставку товара, соответствующего условиям контракта в срок до 30.01.2023.

Согласно представленным пояснениям ООО «Грани Алтая», общество не согласилось с выводами заказчика, считая отказ от приемки товара необоснованным.

ООО «Грани Алтая» считает, что заказчик осуществлял приемку поставленного товара в нарушение требований ГОСТ Р 54704-2011, а также Инструкций, утвержденных постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР № П-6 от 15.06.1965, № П-7 от 25.04.1966.

Более того, ООО «Грани Алтая» указывает, что экспертное заключение от 25.01.2023 не может являться допустимым доказательством выявленных несоответствий поставленного товара условиям контракта, так как составлено в нарушение вышеназванных норм, регулирующих порядок приемки товара по контракту.

На основании изложенного, ООО «Грани Алтая» 30.01.2023 направило в адрес заказчика письмо с просьбой прибыть представителю заказчика для совместного отбора проб и проведения исследований (экспертизы) с целью определения состава замороженных блоков (определения соответствия поставленного товара условиям контракта).

Письмом от 31.01.2023 № исх-31-313 заказчик сообщил о соответствии проведенной своими силами экспертизы, ее результатов, условиям контракта, а также уведомил о невозможности удовлетворить требование общества о прибытии представителя заказчика для совместного отбора проб.

Вместе с тем, 01.02.2023 был осуществлен отбор проб поставленного товара, о чем был составлен соответствующий акт.

С учетом того, что поставка первой партии товара с учетом требований письма от 25.01.2023 № исх-31-249 по состоянию на 30.01.2023 не осуществлена, заказчиком в адрес общества было направлено уведомление от 02.02.2023 № исх-31-338 о необходимости осуществить поставку первой партии товара согласно условиям контракта в срок до 08.02.2023.

В свою очередь, письмом от 03.02.2023 № 03/02/23 ООО «Грани Алтая» сообщило заказчику, что был осуществлен отбор проб неприятого товара, проводятся соответствующие исследования.

09.02.2023 заказчик в адрес ООО «Грани Алтая» направило повторно письмо с требованием осуществить поставку товара, соответствующего условиям контракта, в срок до 14.02.2023.

По состоянию на 14.02.2023 товар в адрес заказчика поставлен не был, в связи с чем, на основании ст. 95 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), ст. 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, п. 4.4.6, п. 11.2 контракта, заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (исх. от 15.02.2023 № исх-31-494).

По факту расторжения контракта Комиссией Новосибирского УФАС России установлено следующее.

Согласно ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу ч. 9 ст. 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.

В силу ч. 13 ст. 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.

При этом, ч. 19 ст. 95 Закона о контрактной системе наделяет поставщика правом принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу ч. 21 ст. 95 Закона о контрактной системе решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Порядок размещения решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе в сфере закупок, надлежащего уведомления сторон о принятом решении, предусмотрен ст. 95 Закона о контрактной системе.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что ООО «Грани Алтая» были получены протокол испытаний от 08.02.2023 № 0935, и протокол испытаний от 08.02.2023 № 0936, согласно которым было установлено, что поставленный в адрес заказчика товар соответствует требованиям контракта в части характеристики – массовая доля жировой ткани не более 10% (цель проведения испытаний – п. 5.2.2 ГОСТ Р 54704-2011).

При этом, информации и документов, подтверждающих соответствие / несоответствие поставленного товара требованиям п. 5.2.1 ГОСТ Р 54704-2011 (отсутствие снега и наледи на поверхности мясных блоков) в материалы рассматриваемого обращения представлено сторонами не было.

На заседании Комиссии представитель ООО «Грани Алтая» не смог подтвердить факт направления вышеназванных протоколов испытаний в адрес заказчика, однако представитель заказчика, сообщил, что данные протоколы представлены не были.

10.02.2023 ООО «Грани Алтая» посредством единой информационной системе в сфере закупок сформировало решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (исх. от 10.02.2023 № 10/02/23).

Согласно данного решения, общество просило заказчика компенсировать ущерб (транспортные расходы), связанный с незаконным и необоснованным отказом в приемке поставленного товара, а в случае отказа такой компенсации, на основании ч. 3 ст. 484 Гражданского кодекса Российской Федерации с 10.02.2023 считать ООО «Грани Алтая» отказавшимся от исполнения контракта.

Данное решение было подписано обществом и получено заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок 10.02.2023.

Не согласившись с решением общества, заказчиком было направлено письмо от 14.02.2023 № исх-31-477, согласно которому, заказчик считает решение об одностороннем отказе поставщика от исполнения контракта незаконным, противоречащим требованиям ст. 523 Гражданского кодекса Российской Федерации.

При этом, 15.02.2023 заказчиком также было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (размещено заказчиком и получено поставщиком посредством единой информационной системы в сфере закупок).

Согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок в информации об исполнении контракта, контракт расторгнут 27.02.2023, на основании решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 15.02.2023, принятого в соответствии со ст. 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, п. 4.4.6, п. 11.2 контракта.

При этом, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу, что по факту правомерности расторжения контракта той или иной стороной имеются признаки гражданско-правового спора.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия заказчика и общества на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

При этом, оценивая действия ООО «Грани Алтая», направленные на исполнение контракта, Комиссия Новосибирского УФАС России отмечает следующее.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок (ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе).

В соответствии с ч. 10 ст. 104 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации постановлением от 30.06.2021 № 1078 утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила № 1078).

В силу пп. а) п. 13 Правил № 1078 орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную п. 5 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе.

В соответствии с пп. б) п. 13 Правил № 1078 по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в пп. «а» данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных п.п. 14 и 15 названных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное п. 2 ч. 22 ст. 99 Закона о контрактной системе, 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.

В соответствии с п. 15 Правил № 1078 орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в следующих случаях:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных пп. «а» п. 13 указанных Правил:

- выявлены нарушения заказчиком, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику

(подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

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

- 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, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных пп. «а» п. 13 названных Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Заслушав доводы сторон, изучив представленные материалы, проведя оценку действий ООО «Грани Алтая», Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к выводу о совершении обществом необходимых действий, направленных на исполнение обязательств по контракту.

Так, например, из представленных в материалы рассматриваемого обращения сведений и документов, установлено, что ООО «Грани Алтая» обеспечило поставку товара в сроки установленные контрактом, качество данного товара было подтверждено соответствию условиям контракта в части характеристики – массовая доля жировой ткани не более 10%, о чем свидетельствуются протоколы исследований, а также представленные в материалы обращения ветеринарные свидетельства подтверждают соответствие товара маркировке, указанной на товаре.

По иным обстоятельствам, заваленным сторонами в ходе рассмотрения данного обращения, сведений и документов, подтверждающих ту или иную позицию, представлено не было.

На основании изложенного, сведения в отношении ООО «Грани Алтая» включению в реестр недобросовестных поставщиков не подлежат.

Комиссия Новосибирского УФАС России, руководствуясь ст. 15.1 Федерального закона № 275-ФЗ, ч. 10 ст. 99, ст.51, ч. 2 ст. 104 Федерального закона № 44-ФЗ, постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078,

РЕШИЛА:

В удовлетворении обращения ФКУ ВО «Кузбасский институт федеральной службы исполнения наказаний» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Грани Алтая» (ИНН 0400007730, КПП 040001001) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 28.11.2022 № 0199 на поставку свинины жилованной замороженной в блоках, в рамках государственного оборонного заказа, ИКЗ 221421709041642170100100000651011223, **отказать.**

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.