

РЕШЕНИЕ

по делу № 073/10/104-406/2023

03.07.2023

г. Ульяновск

г. Ульяновск

На основании статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – *Закон о контрактной системе*) Комиссия Ульяновского УФАС России (далее – *Комиссия*) в составе:

председателя заместителя руководителя управления –
Комиссии начальника отдела <...>,

ведущего специалиста-эксперта <...>,

членов Комиссии: специалиста-эксперта <...>.,

в присутствии: - от *Министерства просвещения и воспитания*

Ульяновской области:

- <...> (доверенность 19-д от 06.03.2023 г.);

- ООО «*Бизнес Босс*»;

- <...> (доверенность б/н от 23.06.2023 г.),

по обращению Министерства просвещения и воспитания Ульяновской области (далее - *заказчик*) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «*Бизнес Босс*» (далее – *ООО «Бизнес Босс»*) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке государственного контракта № 0168500000623000448 от 24.04.2023 г. «Шифр: 73-2023-нр5171 Ноутбуки в рамках национального проекта «Образование» (ЭА № 0168500000623000448),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 3746-ЭП/23 от 26.06.2023 г. (размещено в ЕИС – 26.06.2023 г.) в Ульяновское УФАС России поступило обращение Министерства просвещения и воспитания Ульяновской области о включении сведений в отношении ООО «*Бизнес Босс*» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке государственного контракта № 0168500000623000448 от 24.04.2023 г.

Вх. № 3882-ЭП/23 от 30.06.2023 г. в Ульяновское УФАС России от Министерства просвещения и воспитания Ульяновской области поступила запрошенная переписка в рамках исполнения контракта.

На заседании Комиссии 30.06.2023 г. представитель заказчика поддержала доводы, изложенные в обращении, а также пояснила, что в рамках исполнения контракта ООО «*Бизнес Босс*» была осуществлена поставка ноутбуков, не соответствующих заявленным требованиям.

Представитель ООО «*Бизнес Босс*» пояснил, что общество не имело намерения уклоняться от исполнения контракта. По условиям заключенного контракта поставщик обязался поставить заказчику ноутбуки в количестве 119 штук товарного знака «*Гравитон*». Вместе с тем, в связи с отсутствием возможности поставки заявленных ноутбуков в установленный срок, ООО «*Бизнес Босс*» обратился к заказчику с предложением согласовать поставку ноутбуков товарного знака *Rikor*, также являющегося товаром отечественного производителя, включенным в Реестр российской радиоэлектронной продукции, Реестр промышленной продукции, соответствующего требованиям Постановления Правительства РФ от 30.04.2020 г. № 616 и превосходящих по характеристикам, указанным в контракте. Ноутбуки с улучшенными характеристиками (*Rikor*) в количестве 119 штук были переданы заказчику 25.05.2023 г.

В письме заказчика от 25.05.2023 г. сообщалось о возможности поставки товара, соответствующего спецификации к контракту в срок, установленный пунктом 4.1 контракта, что было расценено поставщиком как согласие заказчика на поставку ноутбуков товарного знака (*Rikor*). Вместе с тем, 26.05.2023 г. заказчиком было сообщено о запрете на приемку грузополучателем ноутбуков товарного знака *Rikor*.

29.05.2023 г. поставщик обратился к заказчику с предложением заключить дополнительное соглашение к контракту,

заменяв ноутбуки товарного знака «Гравитон» на ноутбуки товарного знака Rikor. Вместе с тем, ответ на данное обращение заказчик не направил.

Кроме того, ООО «Бизнес Босс» предлагало снизить цену контракта в целях согласования поставки ноутбуков товарного знака Rikor, однако ответ также не был направлен заказчиком.

Представитель ООО «Бизнес Босс» указал на неправомерность расторжения заказчиком контракта в одностороннем порядке, поскольку заказчик не воспользовался правом согласовать или отказать в замене товара, предусмотренного контрактом на товар с улучшенными характеристиками.

Указанные пояснения были также представлены в Ульяновское УФАС России в письменном виде (вх. № 3849-ЭП/23 от 29.06.2023 г.).

В рассмотрении обращения объявлялся перерыв до 16 час. 05 мин. 03.07.2023 г. для анализа материалов дела.

Вх. № 3933-ЭП/23 от 03.07.2023 г. в Ульяновское УФАС России от ООО «Бизнес Босс» поступили дополнительные сведения (переписка с дистрибьютером от 06.04.2023 г.).

На заседании Комиссии после перерыва 03.07.2023 г. представители сторон поддержали ранее представленные доводы и пояснения.

В рассмотрении обращения повторно объявлялся перерыв до 16 час. 45 мин. 03.07.2023 г. для анализа материалов дела.

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия решила включить сведения в отношении ООО «Бизнес Босс» в реестр недобросовестных поставщиков. При этом Комиссия исходила из следующего.

24.04.2023 г. между Министерством просвещения и воспитания Ульяновской области и ООО «Бизнес Босс» был заключен государственный контракт № 0168500000623000448 «Шифр: 73-2023-нр5171 Ноутбуки в рамках национального проекта «Образование» (цена контракта – 4 332 573, 11 руб.).

Приложение № 1 к контракту содержит спецификацию с указанием наименования товара, характеристик товара, страны происхождения (реестровый номер), количества и т.д.

Согласно условиям спецификации ООО «Бизнес Босс» обязуется поставить ноутбуки в количестве двух позиций, товарный знак «Гравитон».

Пунктом 4.1 раздела 3 «Сроки и порядок поставки» государственного контракта № 0168500000623000448 предусмотрено, что сроки поставки товара: в течение 40 календарных дней с даты заключения контракта.

Учитывая, что контракт был заключен 24.04.2023 г., регламентированный срок поставки товара является дата не позднее 05.06.2023 г.

Согласно сведениям, представленным сторонами, в установленный контрактом срок ООО «Бизнес Босс» надлежащим образом обязательства по контракту исполнены не были.

В письме от 23.05.2023 г. (исх. № 14), направленном ООО «Бизнес Босс» в адрес заказчика, общество просило согласовать возможность поставки ноутбуков (товарный знак - Rikor) с улучшенными характеристиками.

В ответ на указанное обращение Министерством просвещения и воспитания Ульяновской области был дан ответ (исх. № 73ИОГВ01-04/3298исх от 25.05.2023 г.) о необходимости поставки товара, предусмотренного заключенным контрактом, в установленный срок.

В соответствии с Универсальными передаточными документами от 24.05.2023 г. ООО «Бизнес Босс» осуществило поставку ноутбуков Rikor в количестве 119 штук, при этом заказчиком товар принят не был.

Исх. № 18 от 29.05.2023 г. ООО «Бизнес Босс» уведомило заказчика о возможности заключения дополнительного соглашения на замену товара на товар с улучшенными характеристиками.

В письме от 01.06.2023 г. (исх. № 19) ООО «Бизнес Босс» предложило снизить цену контракта в целях замены товара.

В соответствии с частью 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.

Раздел 11 «Порядок изменения и расторжения контракта» государственного контракта № 0168500000623000448 от 24.04.2023 г., заключенного между Министерством просвещения и воспитания Ульяновской области и ООО «Бизнес Босс», предусматривает возможность расторжения контракта в одностороннем порядке.

13.06.2023 г. заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 0168500000623000448 от 24.04.2023 г. в связи с нарушением условий контракта и неисполнением ООО «Бизнес Босс» принятых на себя обязательств.

В ответ на принятое заказчиком решение ООО «Бизнес Босс» указало (письмо от 14.06.2023 г.), что общество имеет намерение поставить товар с улучшенными характеристиками, о чем неоднократно уведомляло заказчика, в связи с чем считает, что решение заказчика является необоснованным.

Пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе.

В соответствии с требованиями пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком 13.06.2023 г. в 15 час. 21 мин. (МСК) решение размещено в ЕИС.

Согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель).

В силу пункта 3 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании изложенного, а также в соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, датой надлежащего уведомления ООО «Бизнес Босс» о принятом заказчиком решении является 13.06.2023 г.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе 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 статьи 95 Закона о контрактной системе. 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.

Из положений части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что указанные действия, связанные с устранением нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения, должны были быть совершены подрядчиком в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть до 23 час. 59 мин. 23.06.2023 г.

Вместе с тем, ноутбуки, предусмотренные контрактом ООО «Бизнес Босс» до 23 час. 59 мин. 23.06.2023 г. заказчику поставлены не были.

Таким образом, в течение установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе срока ООО «Бизнес Босс» нарушения не устранены, в связи с чем решение вступило в законную силу и контракт считается расторгнутым 26.06.2023 г.

В письме от 29.06.2023 г. Министерство просвещения и воспитания Ульяновской области сообщило ООО «Бизнес Босс» о необходимости вывоза ранее поставленного товара.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), 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 частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе *в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.*

Из анализа материалов в рамках рассмотрения обращения Комиссия Ульяновского УФАС России пришла к следующему выводу.

Согласно статье 450 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

ООО «Бизнес Босс» не осуществило поставку ноутбуков, на получение которых рассчитывал заказчик при заключении контракта.

Одним из главных принципов законодательства о контрактной системе при проведении электронных процедур государственными заказчиками является достижение поставленной цели, участники закупки должны добросовестно исполнять взятые на себя обязательства.

В указанном случае объектом закупки является поставка ноутбуков для образовательных учреждений в рамках национального проекта «Образование».

Требования заказчика к товару были установлены в извещении к закупке, а также в описании объекта закупки.

Таким образом, ООО «Бизнес Босс», подавая заявку на участие в аукционе и предлагая товар с конкретным товарным знаком, выразило согласие на заключение контракта, содержащемся в составе извещения о проведении электронного аукциона по предложенной цене контракта и в соответствии с установленными характеристиками, а именно, ноутбуки «Гравитон».

Кроме того, заключая контракт, ООО «Бизнес Босс» приняло на себя обязательства добросовестно выполнить условия контракта.

Таким образом, антимонопольный орган может предположить, что ООО «Бизнес Босс» в полной мере оценило возможность исполнения обязательств по контракту.

Вместе с тем, ООО «Бизнес Босс» в рамках исполнения контракта неоднократно направляло в адрес заказчика предложение о замене товара и не осуществило поставку ноутбуков, установленных в контракте.

Законом о контрактной системе установлено, что исполнение контракта должно происходить в соответствии с условиями, установленными контрактом. При исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных статьей 95 Закона о контрактной системе.

Частью 7 статьи 95 Закона о контрактной системе по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте.

Таким образом, Закон о контрактной системе допускает возможность без изменения цены, установленной в контракте, при условии согласия заказчика, изменить условия контракта в части поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, качество, а также технические и функциональные характеристики которых улучшены по сравнению с указанными в контракте.

Заказчик самостоятельно принимает решение о соответствии критерию улучшенности товара, работы, услуги, предлагаемых вместо предусмотренных контрактом товаров, работ, услуг.

При этом, замена товара на товар с улучшенными характеристиками — это не обязанность, а право заказчика и наличие у исполнителя товара, являющегося, по его мнению, улучшенным в сравнении с предполагаемым к поставке, не обязывает заказчика соглашаться на внесение изменений в контракт.

В письме от 25.05.2023 г. Министерство просвещения и воспитания Ульяновской области указало о необходимости поставки товара в соответствии с заключенным контрактом в установленный срок.

Таким образом, из анализа указанного письма не следует, что заказчик согласовал возможность поставки иного товара, не предусмотренного контрактом, а уведомил исполнителя о необходимости поставки товара исключительно в соответствии с требованиями заключенного контракта.

При этом, ООО «Бизнес Босс» не представлено документального подтверждения (результаты экспертизы и другие документы) на основании которых можно сделать вывод о том, что товар, предлагаемый обществом, является товаром с улучшенными характеристиками по сравнению с товаром, предполагаемым к поставке по контракту.

Довод ООО «Бизнес Босс» о невозможности поставки товара, предусмотренного контрактом, в установленный срок, ввиду его отсутствия у производителя, не может быть признан состоятельным Комиссией Ульяновского УФАС России на основании следующего.

В рамках рассмотрения обращения ООО «Бизнес Босс» представлено письмо ООО «Новый Ай Ти Проект» (исх. № 1649 от 28.06.2023 г.), содержащее указание о невозможности прогнозирования сроков отгрузки ноутбука торговой марки «Гравитон».

Иных сведений, подтверждающих невозможность приобретения требуемых ноутбуков в необходимом объеме и в установленный контрактом срок ООО «Бизнес Босс» не представлены.

Вместе с тем, согласно сведениям, размещенным на официальном сайте «Компания Гравитон» (<https://graviton.ru/>), являющейся разработчиком и производителем отечественной вычислительной техники, «Компания Гравитон» имеет более 50 партнеров реализующих вычислительную технику данной компании.

При этом, ООО «Бизнес Босс» не были предприняты все необходимые меры по возможному приобретению ноутбуков, необходимых заказчику, в том числе, не представлено доказательств, подтверждающих совершение исполнителем действий, направленных на поиски необходимого к поставке товара в течение срока действия контракта.

Таким образом, Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к выводу о том, что в рамках исполнения принятых на себя обязательств ООО «Бизнес Босс» намеренно пыталось осуществить поставку товара, непредусмотренного контрактом.

Основания, позволяющие прийти к выводу о намерении общества надлежащим образом исполнить обязательства по контракту или подтверждающие факт невозможности его исполнения, ООО «Бизнес Босс» приведены не были.

В указанном случае, немаловажным моментом является то, что ноутбуки, приобретаемые заказчиком, предназначены для учащихся образовательных учреждений и ненадлежащее исполнение контракта могло привести к невозможности обеспечения школ надлежащими ноутбуками к началу учебного года.

ООО «Бизнес Босс», являясь добросовестным поставщиком, обязано было предпринять все меры по исполнению принятых обязательств, в том числе в период, предусмотренный частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе.

При этом в указанный срок обществом не осуществлена поставка ни одного ноутбука, соответствующего условиям контракта.

Неисполнение ООО «Бизнес Босс» своих обязательств по контракту свидетельствует о гражданско-правовой недобросовестности, халатности и ведет к неэффективному расходованию бюджетных средств, поскольку заказчик не получил того, что он обоснованно рассчитывал получить в случае добросовестного поведения контрагента, что нарушает права заказчика как стороны в гражданско-правовом договоре, а также нарушает публично-правовой порядок.

Рассмотрев представленные доказательства, Комиссия Ульяновского УФАС России не может прийти к выводу о том, что общество проявило такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту, а также добросовестность поведения при исполнении контракта.

На основании изложенного, учитывая *недобросовестные действия* ООО «Бизнес Босс», выразившиеся в *неисполнении требований законодательства о контрактной системе* в части исполнения условий контракта, Комиссия Ульяновского УФАС России решила включить сведения в отношении ООО «Бизнес Босс» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь пунктом 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных 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», статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Бизнес Босс» (адрес: <...>; ИНН <...>), сведения в отношении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (генерального директора) ООО «Бизнес Босс», а также учредителя ООО «Бизнес Босс» <...> (ИНН <...>) включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 (Два) года.

2. Датой включения сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Бизнес Босс» (адрес: <...>; ИНН <...>), сведения в отношении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (генерального директора) ООО «Бизнес Босс», а также учредителя ООО «Бизнес Босс» <...> (ИНН <...>) в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru).

Таблица, содержащая информацию

в соответствии с разъяснениями

ФАС России от 14.11.2019 г. № ИА/100065/19

| Дата события | I раздел | | | Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика | II раздел | | | III раздел | | | Общая итоговая просрочка в днях (I + II + III разделы) |
|--------------|---|--|-------------------------------------|--|--|-----------------------------------|--------------------------------------|--|---|---------------------------------------|--|
| | Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган | Фактическая дата направления заказчиком сведений | Итого просрочка в днях по I разделу | | Регламентированная дата принятия решения | Фактическая дата принятия решения | Итого просрочка в днях по II разделу | Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС | Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС | Итого просрочка в днях по III разделу | |
| 26.06. | 28.06.2023 г. | 26.06.2023 г. | - | 26.06.2023 г. | 03.07.2023 г. | 03.07.2023 г. | - | 06.07.2023 г. | 06.07.2023 г. | - | - |

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

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

2023-3178