ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "РЕСУРССЕРВИСПЛЮС" 394018, РОССИЯ, ВОРОНЕЖСКАЯ ОБЛ., ГОРОД ВОРОНЕЖ Г.О., ВОРОНЕЖ Г., НИКИТИНСКАЯ УЛ., Д. 42, ОФИС 307 RSPmed@yandex.ru Государственное учреждение культуры Тульской области «Тульское музейное объединение» 300000, Тульская область, город Тула, тер Кремль gukto.oikhm@tularegion.org, molochnikova.iv@museum-tula.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-225/2024

21 марта 2024 года г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение государственного учреждения культуры Тульской области «Тульское музейное объединение» (далее – Заказчик, Учреждение, заказчик) (вх. № 1622/24 от 18.03.2024) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС» (ИНН 3665812632; 6394018, РОССИЯ, ВОРОНЕЖСКАЯ ОБЛ., ГОРОД ВОРОНЕЖ Г.О., ВОРОНЕЖ Г., НИКИТИНСКАЯ УЛ., Д. 42, ОФИС 307) (далее – Общество, Поставщик, ООО «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС», поставщик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 06.10.2023 № 13/ЭА на поставку утепленного металло-тентового перехода (закупка № 0366200035623005944, ИКЗ 232710700748171070100100940012511244) (далее – Контракт, контракт), 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 N 1576 (далее - Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии:

- представителей Заказчика на основании доверенности;

- представителя Общества на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

18.03.2024 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку утепленного металло-тентового перехода (закупка № 0366200035623005944) (далее – Закупка).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении Закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями), предусмотренными Законом (далее – извещение о Закупке), 14.09.2023 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система). В извещение о Закупке изменения не вносились.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 19 966 410,00 рублей.

06.10.2023 по итогам Закупки между Заказчиком и ООО «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС» заключен Контракт на сумму 19 467 249,75 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта поставщик обязуется поставить заказчику в срок, предусмотренный настоящим контрактом, утепленный металло-тентовый переход (далее – «товар»), а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных

настоящим контрактом.

Товар, поставляемый в рамках предмета настоящего контракта, его наименование, цена, количество определены в Спецификации на товар (Приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (пункт 1.2 Контракта).

Требования, предъявляемые к товару, определены в Описании объекта закупки (Приложение № 2 к контракту), являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта (пункт 1.3 Контракта).

Пунктом 2.10 Контракта предусмотрено авансирование:

Выплата аванса при исполнении контракта поставщику которым предложена цена контракта, которая на двадцать пять и более процентов ниже начальной (максимальной) цены контракта, не допускается.

Авансовый платеж в размере 30% от цены контракта и производится заказчиком в течение 7 (семи) рабочих дней с даты предоставления поставщиком счета на авансовый платеж.

Разделом 3 Контракта определены следующие сроки, место и порядок поставки товара:

3.1. Товар поставляется поставщиком собственными силами, средствами и транспортом или силами, средствами и транспортом третьих лиц за свой счет не позднее 50 (пятидесяти) рабочих дней с даты заключения контракта.

3.2. Поставка товара осуществляется с выполнением погрузо-разгрузочных работ. Все виды погрузо-разгрузочных работ, включая работы с применением грузоподъемных средств, осуществляются поставщиком собственными силами и средствами или силами и средствами третьих лиц за свой счет.

3.3. Поставщик осуществляет поставку товара по адресу (место поставки): Тульская область, Ленинский район, Ильинский сельский округ, земельный участок с кадастровым номером 71:14:030501:13094.

Раздел 5 Контракта содержит порядок приемки товара.

В соответствии с пунктом 12.1 Контракта срок его действия с даты заключения контракта по 25.12.2023 (включительно) (срок действия контракта включает срок поставки товара, период приемки результатов поставки, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств поставщиком по контракту, оплаты за поставленные товары за все партии). Окончание срока действия контракта не влечет прекращение обязательств, не исполненных сторонами по настоящему контракту.

Из материалов настоящего дела установлено следующее.

Во исполнение обязанности по выплате аванса Заказчик платежным поручением от 13.10.2023 № 2894 осуществил платеж в размере 5 840 174, 93 рублей.

Необходимо отметить, что на момент рассмотрения настоящего дела авансовый платеж Заказчику Поставщиком не возвращен.

По состоянию на 18.12.2023 (срок поставки, предусмотренный Контрактом) Общество не осуществило поставку необходимого Заказчику товара.

25.12.2023 Заказчик направил Поставщику письмо исх. № 01-09/2203, в котором указал, что Общество не поставило товар в срок, предусмотренный Контрактом, в связи с чем потребовал оперативно исполнить обязательства по Контракту.

24.01.2024 Заказчик направил Поставщику письмо исх. № 01-09/90, в котором сообщил, что Общество до настоящего времени товар не передало, в связи с чем Заказчик повторно потребовал оперативно исполнить обязательства по Контракту.

16.02.2024 Заказчик направил Поставщику претензию (письмо исх. № 01-09/250) с требованием исполнить обязательства по Контракту в полном объеме и передать товар Заказчику. Кроме того, Общество было предупреждено, что в случае расторжения Контракта, Поставщику надлежит незамедлительно вернуть Заказчику аванс, уплаченный Учреждением.

Согласно информации, представленной Заказчиком, требование поставить товар до 26.02.2024 Обществом оставлено без исполнения.

В силу части 8 статьи 95 Закона расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

На основании пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- отказа поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему;

- существенного нарушения поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;

- невыполнения поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара;

- неоднократного нарушения поставщиком сроков поставки товаров;

- если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) Поставщик и (или) поставленный товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ) и (или) поставленным товарам;

б) при определении поставщика поставщик представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемых товаров требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения поставщика.

Согласно пункту 1 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон. При этом нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным, в том числе в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров (абзац третий пункта 2 статьи 523 ГК РФ).

В соответствии с положениями пункта 1 статьи 463 ГК РФ, если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, то покупатель вправе отказаться от исполнения договора.

Вследствие того, что Поставщик неоднократно нарушил сроки поставки товара, установленные Контрактом, Заказчик, руководствуясь статьей 523 ГК РФ, пунктом 1 статьи 463 ГК РФ, частью 9 статьи 95 Закона, пунктом 12.2 Контракта, 04.03.2024 принял решение об одностороннем расторжении Контракта исх. № 01-09/330 (далее – Решение).

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) 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 случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части 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 настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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 силу части 14 статьи 95 Закона 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 названной статьи.

Анализ положений частей 12.1, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Заказчиком Решение сформировано с использованием единой информационной системы 04.12.2023 и получено Поставщиком 04.12.2023.

Таким образом, обязанности по направлению Обществу Решения и опубликованию его в единой информационной системе с целью надлежащего уведомления ООО «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС» о принятом решении Заказчиком соблюдены.

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения, в том числе с момента надлежащего уведомления Поставщика о принятии Заказчиком такого решения, и до момента вступления указанного решения в силу, Обществом не были предприняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Посчитав, что решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым, Заказчик обратился в Тульское УФАС России с соответствующим обращением.

В материалы дела Обществом представлены следующие пояснения относительно сложившейся ситуации.

13.10.2023 Заказчик перечислил Поставщику аванс в размере 5 840 174,93 рублей.

Во исполнение своих обязательств по Контракту Поставщик 30.10.2023 заключил договор № 13/ЭА-ВСК (далее – Договор) с Обществом с ограниченной ответственностью «ВОЛГОСТАЛЬКОНСТРУКЦИЯ» (далее – ООО «ВСК», Субпоставщик).

Согласно условиям Договора с Субпоставщиком был предусмотрен авансовый платеж в размере 80% от цены Договора, что составляет 15 573 799,80 рублей.

01.11.2023 Поставщик перевел аванс Субпоставщику в размере 5 840 174,93 рублей.

По состоянию на 21.12.2023 Субпоставщиком в полном объеме были изготовлены металлоконструкции каркаса, а также тентовое покрытие с утеплителем, но в связи с тем, что Поставщиком не была перечислена оставшаяся сумма аванса в размере 9 733 624,87 рублей, Субпоставщик от поставки товара Заказчику отказался до зачисления оговоренных денежных средств.

22.01.2024 Поставщиком была предпринята попытка получить кредит на исполнение Контракта через ГК «Арсенал Консалтинг», но в кредитовании было отказано по следующей причине: смена 100% учредителей менее 6 месяцев назад (21.12.2023).

При этом Общество сообщает, что, несмотря на неисполнение своих обязательств по Контракту на поставку утепленного металло-тентового перехода, Поставщик предпринимал все возможные действия, чтобы исполнить свои обязательства.

До заключения Контракта Поставщик осуществил рассылку запросов коммерческих предложений нескольким компаниям, которые являются производителями металло-тентовых конструкций. В таблице приведена часть компаний, которым направлялся запрос:

Название компании	**Дата обращения**	**Результат**
ООО «ВСК»	25.09.2023	Запрос оставлен без рассмотрения.
ГК «Новотент»	25.09.2023	12.10.2023 после общения с Заказчиком напрямую представитель компании Новотент сообщил, что согласно техническому заданию, с учетом данных по конструктиву и расположению, поставить товары нужных размеров не смогут.
ООО «Брезент-М»	25.09.2023	Получен отказ 25.09.2023.
ООО «Восток-М»	25.09.2023	Получен отказ 05.10.2023.
ООО «Каркасно-Тентовые ангары»	05.10.2023	09.10.2023 было получено коммерческое предложение от компании на товар, который не соответствовал техническому заданию Заказчика.
ООО «ПСК ТЕНТПРО»	05.10.2023	Получен отказ 05.10.2023.

Таким образом, по мнению Общества, характеристики товара необходимого Заказчику и условия его поставки сузили круг производителей.

24.10.2023 Общество уже после подписания Контракта с Заказчиком повторно обратилось к ООО «ВСК» и получило согласие на изготовление товара в указанный срок, только после перечислении аванса в размере 15 573 799,80 рублей, что оказалось значительной финансовой нагрузкой на Поставщика.

Вследствие того, что другие производители тентов отказались от производства необходимого товара, Поставщик был вынужден заключить договор с ООО «ВСК» на таких условиях.

В своих пояснениях Общество ссылается на статью 451 ГК РФ, в соответствии с которой изменение и расторжение договора допускается в связи с существенным изменением обстоятельств. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

На момент заключения Контракта Поставщик не располагал информацией о предстоящей смене учредителя, что в свою очередь сделало невозможным выдачу кредитов и банковских гарантий для участия в закупках.

Согласно части 17.1 статьи 95 Закона в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством заказчик вправе заключить контракт с участником закупки, с которым в соответствии с настоящим Федеральным законом заключается контракт при уклонении от заключения контракта победителя определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и при условии согласия такого участника закупки заключить контракт.

Таким образом, если участник Закупки, которому был присвоен второй номер по итогу конкурентной процедуры, согласится заключить контракт, он сможет в короткие сроки исполнить свои обязательства, поскольку товар для Заказчика уже изготовлен и ожидает на складе ООО «ВСК» доставки и монтажа.

На основании изложенного, Общество просит сведения в отношении ООО «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС» в реестр недобросовестных поставщиков не включать, а, со своей стороны, гарантирует Заказчику выплату неустойки, рассчитанную в соответствии с нормами Закона.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон контракта при его исполнении, Комиссия установила следующее.

Согласно части 2 статьи 104 Закона 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.

В силу части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком 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. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного

решения.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра 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) 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 пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" настоящего пункта, орган контроля 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).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр 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 подпунктом "а" пункта 13 настоящих 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 мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) 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.

Частью 1 статьи 2 Закона предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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 пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;

2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

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.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Заключенный сторонами Контракт по своей правовой природе является договором поставки, отношения по которому регулируются главой 30 ГК РФ и Законом.

Пунктом 1 статьи 525 ГК РФ предусмотрено, что 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.

В силу статьи 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

На основании пункта 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.

В соответствии со статьей 506 ГК РФ 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.

В соответствии с пунктами 1, 2 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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ). Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товара.

Таким образом, в силу вышеприведенных положений ГК РФ, условие о сроках поставки товара является существенными для договора поставки.

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон (пункт 4 статьи 523 ГК РФ).

В рассматриваемом случае, Поставщик неоднократно нарушал сроки поставки без объективной причины.

Следовательно, факт неисполнения Поставщиком обязательств по контракту в части своевременной поставки товара обоснован Заказчиком и подтверждается доказательствами, представленными в материалы дела.

При этом доказательств обратного в материалы дела Поставщиком не представлено.

Ввиду данных фактов Комиссия приходит к выводу о том, что Решение не противоречит Закону и является обоснованным.

Согласно пунктам 1-2 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

В силу положений статьи 401 ГК РФ лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, освобождение от ответственности наступает при доказанности того обстоятельства, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, которые характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Согласно пункту 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 N 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях, в свою очередь обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Также, по мнению Верховного суда Российской Федерации, под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы "нормального", обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2015 года N 306-ЭС14-7853 по делу N А65-29455/2013).

Соответственно, не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства.

Таким образом, для признания каких-либо обстоятельств непреодолимой силой необходимо доказать факт невозможности со стороны участника гражданского оборота повлиять на избежание данных обстоятельств.

Разъяснениями, изложенным в абзаце 4 пункта 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации N 7 от 24.03.2016 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств", установлено, что не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Общество, исходя из своей гражданско-правовой формы деятельности, является хозяйствующим субъектом и несет коммерческие риски при осуществлении предпринимательской деятельности, направленной на систематическое получение прибыли.

Поставщик, будучи профессиональным участником рыночных отношений, мог и должен был разумно и добросовестно оценить условия поставки такого товара, предусмотренные Контрактом, и реальность надлежащего исполнения обязательства в указанной части. Соответственно, приступив к исполнению договорных обязательств, Общество приняло на себя риски предпринимательской деятельности, установленные положениями статьи 401 ГК РФ.

Вместе с этим, недобросовестность юридического лица определяется не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обстоятельства и условиям оборота.

Те обстоятельства, на которые ссылается Общество, не отнесены к обстоятельствам непреодолимой силы; при принятии решения об участии в электронной конкурентной процедуре Общество, как профессиональный участник рынка, должно было осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае совершения, либо не совершения юридически значимых действий, приведших к неисполнению им условий Контракта.

В свою очередь, Учреждение, инициировав закупку на поставку утепленного металло-тентового перехода, вправе рассчитывать на получение указанного товара в полном объеме в установленный срок. В рассматриваемом случае финансовая несостоятельность Общества не влияет на отношения сторон Контракта и по общему правилу не освобождает Поставщика от ответственности за нарушение обязательства перед Заказчиком, следовательно, не может быть признана обстоятельством, исключающим применение мер публично-правовой ответственности к исполнителю Контракта.

У Поставщика имелась возможность собственными действиями позаботиться об исполнении предусмотренной Законом обязанности и принять исчерпывающие меры для исполнения Контракта в установленный срок.

При этом, не предприняв подобных действий, Поставщик принял на себя соответствующие предпринимательские риски.

На основании изложенного, Управление пришло к заключению, что доказательств возникновения у Общества вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта, в Тульское УФАС России не представлено.

Кроме того, отказ кредитной организации в выдаче ссуды по причине смены учредителя не может являться существенным изменением условий Контракта в понимании статьи 451 ГК РФ, как на то указывает Общество в своих пояснениях, так как смена учредителя произошла, согласно сведениям единого государственного реестра юридических лиц, 21.12.2023, в то время как в соответствии с пунктом 3.1 Контракта срок поставки товара на указанную дату уже истек.

Кроме того, заявление об изменении учредительного документа и/или иных сведений о юридическом лице подавалось непосредственно при участии генерального директора/учредителя Общества, соответственно, являлось его волеизъявлением, следовательно, Поставщик не мог не располагать такой информацией.

При этом, в случае возникновения негативных последствий таких действий, ответственность за них в полной мере несет Общество, являясь коммерческой организацией, осуществляющей свою деятельность на свой риск в целях получения коммерческой прибыли.

Ввиду изложенного следует признать, что у Общества, в настоящем случае, отсутствовали объективные непреодолимые препятствия при исполнении Контракта.

Проанализировав документы и сведения, представленные в материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Заказчиком нарушений, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия Решения, направления его Поставщику и размещению в единой информационной системе, не допущено.

2. В материалы дела Заказчиком представлены документы и информация, подтверждающие факты существенного нарушения Обществом условий контракта.

3. Поставщиком не представлено доказательств и информации, подтверждающих, что Обществом были приняты исчерпывающие меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

При этом Заказчиком была предоставлена возможность Обществу исполнить взятые на себя обязательства по Контракту и поставить товар в полном объеме вплоть до 14.03.2024, однако, на дату вступления Решения в законную силу Поставщиком обязательства по Контракту так и не были исполнены.

Управление считает необходимым отметить, что гражданским законодательством Российской Федерации установлен повышенный стандарт поведения субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, в гражданских правоотношениях (пункт 3 статьи 401 ГК РФ), предполагающий необходимость особой осмотрительности при приобретении и осуществлении ими гражданских прав, несоблюдение которого предполагает отнесение на субъекта предпринимательской деятельности соответствующих негативных последствий (определение Верховного Суда Российской Федерации от 08.06.2016 N 308-ЭС14-1400).

Действуя добросовестно и разумно, будучи профессиональным участником гражданского оборота, являясь коммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность на свой риск (статья 2 Гражданского кодекса Российской Федерации), Общество, заключая с Заказчиком Контракт на соответствующих условиях, мог и должен был оценить вероятность наступления негативных последствий в случае ненадлежащего исполнения обязательств, а также действий своих представителей.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 № 10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и, во всяком случае, не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Вместе с тем, из положений Закона следует, что реестр недобросовестных поставщиков формируется в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков), следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Статьей 6 Закона к принципам контрактной системы отнесены в числе прочих результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок.

Как указано в пункте 42 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017, по смыслу части 1 статьи 12 Закона заказчики, реализуя принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективность осуществления закупок, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Одним из таких средств, обеспечивающих заказчикам возможность достижения требуемых результатов, является ведение реестра недобросовестных поставщиков участников (подрядчиков, исполнителей), в который 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.

Необоснованный отказ антимонопольного органа во включении указанных участников закупок в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) прямым образом затрагивает права заказчика, поскольку участие таких лиц в последующих закупках не позволит заказчику с оптимальными издержками добиться "заданных результатов", приведет к неэффективному использованию бюджетных средств и нарушению конкуренции.

Следовательно, решение вопроса о включении (отказе во включении) сведений в реестр недобросовестных поставщиков не является предметом усмотрения уполномоченного органа, а ведение данного реестра должно обеспечивать реализацию вышеуказанного публичного интереса.

Противоположный подход к толкованию положений Закона противоречит публично-правовым целям ведения реестра недобросовестных поставщиков, позволяя поставщикам, сорвавшим выполнение государственного (муниципального) контракта, сохранять право на участие в закупочных процедурах, ставя под угрозу удовлетворение государственных (муниципальных) нужд в будущем, затрудняя формирование должной конкурентной среды.

Аналогичная правовая позиция изложена в определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 12.03.2020 № 308-ЭС19-23241 по делу № А32-47028/2018.

Следовательно, при рассмотрении информации заказчиков об одностороннем отказе от исполнения контрактов антимонопольный орган не должен ограничиться только формальной констатацией создания таким решением препятствий в экономической деятельности хозяйствующих субъектов, без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи, добросовестности действий поставщика (подрядчика, исполнителя), в том числе с учетом интереса заказчика в обеспечении государственных и муниципальных нужд.

В рассматриваемом случае Общество не приняло все возможные и зависящие от него меры для соблюдения норм и правил действующего законодательства Российской Федерации, регулирующего порядок исполнения муниципального контракта, а также условий спорного Контракта и не проявило необходимой осторожности и осмотрительности при осуществлении своей деятельности, в целях надлежащего исполнения принятых на себя перед Заказчиком обязательств по Контракту.

При этом извещение об осуществлении закупки, содержащее, в том числе требования к сроку и условиям поставки утепленного металло-тентового перехода, своевременно было размещено Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок и было доступно для ознакомления в течение срока подачи заявок; в порядке, определенном Законом, указанные положения извещения о закупке не обжаловались; содержание заключенного контракта соответствует условиям извещения о закупке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством. В силу пункта 1 стать 1 ГК РФ свобода договора является принципом гражданского права.

Участие Общества в электронном аукционе является добровольным и на стадии заключения контракта Поставщику были известны абсолютно все условия такого контракта. При этом Поставщик должен был оценить все риски исполнения контракта на стадии принятия решения об участии в конкурентной процедуре.

Заключая контракт, Общество по своему усмотрению свободно распорядился принадлежащими ему гражданскими правами, свободно подал заявку на участие в электронном аукционе, принял на себя обязательства выполнить в установленный контрактом срок соответствующие работы, следовательно, при принятии условий электронного аукциона на заключение контракта и направлении своего предложения Поставщик должен был соотнести предложенное со своими интересами и возможностями.

При этом Поставщик, будучи профессиональным участником гражданского оборота, осуществляющим предпринимательскую деятельность на свой риск, мог и должен был разумно и добросовестно оценить условия поставки товара, предусмотренного Контрактом, и реальность надлежащего исполнения обязательства в указанной части.

Соответственно, заключив Контракт и не исполнив его надлежащим образом, Заявитель принял на себя риски предпринимательской деятельности, установленные положениями статьи 401 ГК РФ.

Учитывая вышеизложенное, наличие факта ненадлежащего исполнения Обществом Контракта, является основанием для применения к нему меры государственного принуждения в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков. Оснований для освобождения Заявителя от публично-правовой ответственности за уклонение от заключения контракта Управлением не установлено.

В рассматриваемом случае недобросовестность Поставщика выразилась в непредусмотрительном, ненадлежащем (при отсутствии объективных препятствий) исполнении своих обязанностей, возникающих из требований Закона к процедуре исполнения контракта.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение Обществом условий контракта произошло по вине Заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, не предоставлено.

Так как Обществом не были предприняты все необходимые и разумные меры для надлежащего исполнения Контракта, то включение сведений в отношении ООО «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС» в реестр недобросовестных поставщиков является необходимой мерой ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков информацию об обществе с ограниченной ответственностью «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС» (ИНН 3665812632; 6394018, РОССИЯ, ВОРОНЕЖСКАЯ ОБЛ., ГОРОД ВОРОНЕЖ Г.О., ВОРОНЕЖ Г., НИКИТИНСКАЯ УЛ., Д. 42, ОФИС 307, в том числе об единственном участнике/учредителе, генеральном директоре Евсеевой Нине Михайловне ИНН 366201217280 – по состоянию на 18.12.2023 как последний день срока поставки товара, предусмотренный Контрактом) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.

2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «РЕСУРССЕРВИСПЛЮС» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату, следующую за датой размещения реестровой записи в реестре согласно пункту 17 Правил ведения реестра в соответствии с часовой зоной, в которой расположен орган контроля.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Приложение № 1

Дата события*	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	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	Фактиче дата изготовл решения размеще сведени ЕИС
15.03.2024	19.03.2024	18.03.2024	0	18.03.2024	25.03.2024	21.03.2024	0	28.03.2024	26.03.202

*Дата признания участника закупки уклонившимся, дата вступления в силу решения заказчика об одностороннем расторжении контракта или дата вступления в силу судебного акта

2024-1490