

Р Е Ш Е Н И Е по делу № РНП-72-85/22 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

20 июля 2022 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

рассмотрев посредством системы видеоконференции «True Conf» обращение Тюменской областной Думы о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «А» (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта заключенного по результатам проведения запроса котировок в электронной форме на поставку огнетушителей (реестровый номер закупки 0167200003422003257),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) 15.07.2022 поступило обращение Тюменская областная Дума о внесении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей (далее также – РНП) сведений в отношении ООО «А» в связи с односторонним отказом от исполнения договора заключенного по результатам проведения запроса котировок в электронной форме на поставку огнетушителей.

Заказчиком представлены все предусмотренные Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее также - Законом о контрактной системе) документы и сведения.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее по тексту - Правила).

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил, не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, а также проводит внеплановую проверку предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе.

Тюменское УФАС России направило оператору электронной площадки АО «ТЭК-Торг» запрос о предоставлении в электронном виде всех заявок поступивших на участие в закупке с реестровым номером извещения 0167200003422003257.

Оператором электронной площадки АО «ТЭК-Торг» предоставлены на электронную почту Тюменского УФАС России все заявки, поступившие на участие в закупке,

которые приобщены к материалам дела.

ООО «А» будучи извещенным надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, представило письменные пояснения, которые приобщены к материалам дела. Представитель ООО «А» просит Комиссию не включать сведения в отношении Общества в РНП.

Исследовав материалы дела и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной проверки приходит к следующим выводам.

20.06.2022 между Тюменской областной Думой и ООО «А» заключен государственный контракт № 114/22/ГК на поставку огнетушителей (реестровый номер контракта 2720207693622000047).

Пунктом 1.1 контракта предусмотрено, что в соответствии с условиями настоящего контракта поставщик обязуется поставить огнетушители (далее - товар), а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Пунктом 1.2 контракта предусмотрено, что поставка товара осуществляется поставщиком в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями иных нормативных правовых актов, регулирующих порядок поставки такого вида товара, устанавливающих требования к качеству такого вида товара, в соответствии с условиями настоящего контракта.

Пунктом 1.3 контракта предусмотрено, что наименование, количество и иные характеристики поставляемого товара указаны в описании объекта закупки (приложение № 1 к настоящему контракту, являющееся неотъемлемой частью настоящего контракта).

Пунктом 2.1.1 контракта предусмотрено, что поставщик обязуется поставить товар в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом и описанием объекта закупки (приложение № 1 к настоящему контракту).

Пунктом 3.2 контракта предусмотрено, что поставщик лично или через представителя поставщика собственными силами и за свой счет осуществляет доставку, в том числе погрузку и разгрузку товара, указанного в описании объекта закупки (приложение № 1 к настоящему контракту), по адресу: г. Тюмень, ул. Республики, д. 52, склад.

Пунктом 3.3 контракта предусмотрен срок поставки товара: в течение 20 рабочих дней с момента заключения настоящего контракта. Не позднее чем за 3 рабочих дня до дня доставки товара поставщик обязан согласовать с представителем заказчика дату и время доставки товара.

Пунктом 10.1 контракта предусмотрено, что настоящий контракт вступает в силу с момента заключения и действует до 31.12.2022.

Спецификацией к контракту предусмотрено, что поставщику надлежало поставить заказчику следующие товары: огнетушитель воздушно-эмульсионный ОВЭ-8(З)-АВСЕ-01 морозостойкий - в количестве 59 штук, огнетушитель воздушно-эмульсионный ОВЭ-5(З)-АВСЕ-01 морозостойкий - в количестве 49 штук,

огнетушитель воздушно-эмульсионный ОВЭ-5(3)-АВСЕ-01 морозостойкий - в количестве 1 штуки. Условиями спецификации к контракту предусмотрено, что на поставляемый товар поставщик передает заказчику сертификат соответствия требованиям Технического регламента Евразийского экономического союза «О требованиях к средствам обеспечения пожарной безопасности и пожаротушения» (ТР ЕАЭС 043/2017).

Статьей 309 Гражданского кодекса РФ (далее также – ГК РФ) предусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом (статья 310 ГК РФ).

Отношения сторон, возникающие в связи с поставкой товаров, регулируются § 3 и 4 главы 30 ГК РФ.

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

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 – 522 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами настоящего кодекса.

Пунктом 1 статьи 523 ГК РФ предусмотрено, что односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются **в случае существенного нарушения договора одной из сторон.**

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 (абзац 4 пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

Согласно пункту 2 статьи 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

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

Из материалов дела, установлено следующее:

Дата	Содержание документа	Документ
16.06.2022	Заказчиком в адрес производителя ООО «Я» направлен запрос согласно которому, поставщиком предложены к поставке огнетушители производства ООО «Я», однако при ознакомлении с информацией на официальном сайте производителя ООО «Я» следовало, что на сайте производителя отсутствует подтверждение производства воздушно-эмульсионных	Письмо исх.№ 01-1065/22-101-0

	огнетушителей. Заказчик просил предоставить информацию относительно наличия либо отсутствия производства воздушно-эмульсионных огнетушителей	
21.06.2022	ООО «Я» направило заказчику ответ, согласно которому, компанией-производителем и держателем сертификата на указанные огнетушители является ООО «П». В свою очередь ООО «Я» и ООО «П» состоят в коммерческом партнерстве, где ООО «Я» является поставщиком комплектующих для производства воздушно-эмульсионных огнетушителей и покупателем-дистрибьютором готовых воздушно-эмульсионных огнетушителей	Письмо исх.№ б/н от 21.06.2022 (вх.№ 01-1065/22-1 от 24.06.2022)
06.07.2022	ООО «А» направило заказчику письмо согласно которому, поставщик уведомляет заказчика о том, что требуемые по контракту огнетушители готовы к отгрузке, просят согласовать дату и время доставки товара	Письмо исх.№ 46/13 от 06.07.2022 (вх.№ ДКС-128/22 от 07.07.2022)
11.07.2022	Заказчиком в адрес поставщика ООО «А» направлено письмо в котором заказчик сообщил поставщику, что огнетушители которые предлагаются к поставке, будут с товарным знаком, отличным от товарного знака, указанного в контракте. В этой связи заказчиком будет подготовлен мотивированный отказ от приемки товара.	Письмо исх.№ 01-1180/22-(0)-0 от 11.07.2022

Подпунктом «б» пункта 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что **заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта** в случае, если в ходе исполнения контракта установлено, что при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) **поставщик (подрядчик, исполнитель) представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта**, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

29.06.2022 заказчиком принято решение № б/н об одностороннем отказе от исполнения контракта № 114/22/ГК от 20.06.2022. Заказчик руководствуясь пунктом 11.7 контракта, подпунктом «б» пункта 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе при принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта исходил из того, что в заявке на участие в закупке ООО «А» предложило к поставке огнетушители воздушно-эмульсионные ОВЭ-8(3)-АВСЕ-01 морозостойкие и огнетушители воздушно-эмульсионные ОВЭ-5(3)-АВСЕ-01 морозостойкие производства ООО «Я». Вместе с тем, в ходе исполнения контракта заказчиком было установлено, что компанией-производителем и держателем сертификата на указанные огнетушители является ООО «П», что подтверждается информационным письмом ООО «Я» (вх.№ 01-1065/22-1 от 24.06.2022). Указанный документ позволил заказчику прийти к выводу о том, что поставщиком была предоставлена недостоверная информация о соответствии поставляемого товара требованиям извещения о закупке, что позволило стать победителем определения поставщика.

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках проведенной проверки исследован вопрос соблюдения заказчиком процедуры (порядка) расторжения контракта, предусмотренной положениями Закона о контрактной системе.

Частью 14 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Письмом ФАС России от 12.03.2019 № ИА/18794/19 «По вопросам рассмотрения обращений о включении сведений об участниках закупок в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» разъяснено, что положениями частей 8, 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено право заказчика на расторжение контракта в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством Российской Федерации. При этом принятие решения допускается исключительно в связи с существенным нарушением условий контракта.

Пунктом 11.7 контракта предусмотрено, что настоящий контракт может быть расторгнут по взаимному соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны от исполнения настоящего контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Поскольку контракт по соглашению сторон не был расторгнут и стороны связаны соответствующими обязательствами, следовательно, его прекращение в силу одностороннего отказа должно быть мотивировано конкретными обстоятельствами, предусмотренными гражданским законодательством в качестве соответствующего основания.

Процедура расторжения контракта (договора) в одностороннем порядке регламентируется статьёй 95 Закона о контрактной системе.

Пунктом 3 части 6 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме заказчик:

а) направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (в редакции настоящего Федерального закона);

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

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

Частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что датой надлежащего уведомления считается:

1) **дата, указанная** лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), **в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта** (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) **дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма**, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

Пунктом 2.1.3 руководства пользователей ЕИС в сфере закупок «Дополнительная информация о закупках, контрактах (версия 12.0)» регламентирован порядок создания дополнительной информации о закупках, контрактах (страница 14): «Для создания проекта дополнительной информации нажмите на кнопку «Создать проект дополнительной информации». Отображается страница формирования дополнительной информации о закупках, контрактах. В блоке «Общая информация» выберите тип создаваемой информации: «Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта» либо «Информация о непредоставлении участником закупки сведений о субподрядчиках, соисполнителях».

Разделом 3.7.4.2 Руководства пользователей Единой информационной системы в сфере закупок (версия 12.0) предусмотрено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещается заказчиком во вкладке «вложения» карточки дополнительной информации о контрактах по реестровому номеру контракта, содержащемуся в ЕИС в сфере закупок.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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.

Письмом ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 «О рассмотрении обращения» разъяснено, что если первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, **на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым.**

Статьей 191 ГК РФ предусмотрено, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Статьей 193 ГК РФ предусмотрено, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, законодательством о контрактной системе предусматривается, что юридической силой обладает решение, которое не только направлено (вручено) поставщику (подрядчику, исполнителю), но и размещено в разделе «Дополнительная информация о контрактах» ЕИС в сфере закупок.

Комиссией Тюменского УФАС России установлено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 29.06.2022 № б/н вручено непосредственно поставщику 01.07.2022, о чем на уведомлении об одностороннем отказе от исполнения контракта (исх.№ 04-12-440/22 от 29.06.2022), имеется подпись К. а также печать ООО «А».

В разделе дополнительная информация о контрактах ЕИС в сфере закупок заказчиком сформирована реестровая запись № 0167200000122000003 от 01.07.2022 по которой, размещено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Датой надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта является **01.07.2022**.

Датой вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является **12.07.2022**.

Таким образом, процедура расторжения контракта заказчиком соблюдена.

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Участник закупки, подавая заявку на участие в закупке, согласился со всеми изложенными в извещении об осуществлении закупки требованиями заказчика.

По общему правилу контракт прекращается полным и качественным исполнением обязательств каждой из сторон. Под полным исполнением обязательств понимается исполнение обязательств: в полном объеме, в установленный срок, надлежащими субъектами.

При этом, односторонний отказ от исполнения контракта возможен при наличии факта нарушения условий контракта одной из сторон, при этом нарушение должно иметь существенный характер.

Из решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта следует, что правовым основанием для принятия указанного решения является подпункт «б» пункта 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе, в связи с тем, что ООО «А» предложило к поставке огнетушители воздушно-эмульсионные ОВЭ-8(3)-АВСЕ-01 морозостойкие и огнетушители воздушно-эмульсионные ОВЭ-5(3)-АВСЕ-01 морозостойкие производства ООО «Я». Вместе с тем, в ходе исполнения контракта заказчиком было установлено, что компанией-производителем и держателем сертификата на указанные огнетушители является ООО «П», что подтверждается информационным письмом ООО «Я» (вх.№ 01-1065/22-1 от 24.06.2022). Указанный документ позволил заказчику прийти к выводу о том, что поставщиком была

предоставлена недостоверная информация о соответствии поставляемого товара требованиям извещения о закупке, что позволило стать победителем определения поставщика.

Комиссия Тюменского УФАС России по результатам изучения заявки ООО «А» установила, что действительно, в составе первой части заявки в разделе «Предложение участника закупки» в подразделе товарный знак (при наличии) указано – «Я».

Подпунктом «б» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрено, что **орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе)** (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил, в случае если **заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.**

Нельзя не отметить, что часть 15 статьи 95 Закона о контрактной системе является специальной правовой нормой (исключением из общего правила) по отношению к части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, поскольку предусматривает именно **обязанность заказчика** принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из материалов дела следует, что ООО «А» помимо характеристик товара предложенного к поставке, указало на товарный знак ООО «Я» при том, что действительным правообладателем на огнетушители воздушно-эмульсионные ОВЭ-8(3)-АВСЕ-01 морозостойкие и огнетушители воздушно-эмульсионные ОВЭ-5(3)-АВСЕ-01 морозостойкие является иное юридическое лицо ООО «П».

В заседании Комиссии представитель ООО «А» не отрицая выявленное заказчиком несоответствие, пояснил, что указанное обстоятельство явилось следствием технической ошибки допущенной специалистом при оформлении заявки, при том, что в технической части предложение участника закупки полностью соответствовало описанию объекта закупки, размещенного в составе извещения об осуществлении закупки.

Каких-либо замечаний относительно несоответствия (недостоверности) технических и качественных характеристик поставляемого товара в решении об одностороннем отказе № б/н от 29.06.2022 от исполнения контракта, которые бы очевидным образом свидетельствовали о существенном нарушении условий контракта заказчиком не указано, а равно не указано каким образом неверное указание в заявке товарного знака позволило ООО «А» получить преимущество и стать победителем закупки.

В решении заказчика об одностороннем отказе № б/н от 29.06.2022 **не указаны** конкретные пункты государственного контракта связанные с исполнением поставщиком обязательств по контракту, и которые соответственно были нарушены поставщиком.

Недобросовестное поведение поставщика заключается в неоднократном нарушении сроков поставки товаров, отказе поставщика от исполнения условий

контракта, введения заказчика в заблуждение относительно соответствия поставляемых товаров условиям извещения об осуществлении закупки и требованиям контракта.

Комиссией Тюменского УФАС России по результатам изучения материалов дела не установлено недобросовестного поведения ООО «А», связанного с намеренным уклонением от исполнения контракта, нарушением срока поставки товара либо введением в заблуждение заказчика относительно предстоящей поставки товара по государственному контракту.

Наоборот, в материалах дела имеется письмо поставщика (исх.№ 46/13 от 06.07.2022) которое направлено заказчику, в котором поставщик указал, что требуемые по контракту огнетушители готовы к отгрузке, просит заказчика согласовать дату и время доставки товара. Учитывая при этом, что уведомление направлено в пределах установленного срока исполнения поставщиком своих обязательств по контракту (пункт 3.3 контракта), что подтверждает добросовестное исполнение поставщиком обязательств по контракту.

Подпунктом «б» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрено безусловное правовое основание, при наличии которого, контрольный орган в сфере закупок **обязан** принять решение об отказе во включении сведений об участнике закупки в РНП.

Таким образом, в рассматриваемом случае расторжение контракта в связи с предоставлением ООО «А» недостоверной информации о товарном знаке поставляемого товара на стадии определения поставщика не связано с существенным нарушением условий контракта, в связи с чем, в силу прямого указания подпункта «б» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, у антимонопольного органа **отсутствуют** правовые основания для включения сведений в отношении ООО «А» в РНП.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99, статьи 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Тюменской областной Думой в отношении ООО «А» (ИНН, адрес:) в связи с односторонним отказом от исполнения контракта заключенного по результатам запроса котировок в электронной форме на поставку огнетушителей (реестровый номер закупки 0167200003422003257) **не ВКЛЮЧАТЬ**.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе, настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии