

Общество с ограниченной  
ответственностью «Кремль 2»

111672, г. Москва,

Салтыковская улица, д. 51

kremlin-2@yandex.ru

Государственное казенное учреждение Ярославской области «Агентство по  
обеспечению функционирования системы образования Ярославской области»

150040, г. Ярославль,

ул. Некрасова, д. 58

agency@edu.yar.ru

Департамент государственного заказа Ярославской области

150030, г. Ярославль,

ул. Ползунова, д. 15

dgz@yarregion.ru

## РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03/229П — 20 (76-174 РНП)

11 декабря 2020 года г. Ярославль

Инспекция Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее –  
Инспекция) в составе: руководителя Инспекции - заместителя руководителя  
управления Лебедевой С.Н., членов Инспекции - начальника отдела контроля  
закупок Потемкиной Т.В., главного специалиста - эксперта отдела контроля закупок  
Савичевой К.А., главного специалиста - эксперта отдела контроля закупок  
Семенычевой Е.К.,

с участием:

заказчик – государственное казенное учреждение Ярославской области  
«Агентство по обеспечению функционирования системы образования Ярославской  
области» (далее – Агентство, заказчик) – обеспечил участие директора Агентства  
И.В. Лежниковой, представителей по доверенности Коптевой А.Н., Ефановой Н.А.,  
Насекиной Н.А., Литвинюк К.А.;

общество с ограниченной ответственностью «Кремль 2» (далее – ООО «Кремль 2»,  
общество, поставщик) - обеспечил участие посредством видеоконференцсвязи  
представителей по доверенности Посохова С.Н., Няжиметдинова Р.С.,  
Няжиметдинова Р.С.;

уполномоченный орган - департамент государственного заказа Ярославской

области (далее - уполномоченный орган) - явку представителя не обеспечил, о времени, дате и месте уведомлен надлежащим образом;

рассмотрев сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, направленные Агентством в отношении ООО «Кремль 2» и осуществив в соответствии со статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе в сфере закупок) проверку факта одностороннего отказа заказчика Агентства от исполнения государственного контракта № 11-01/33 на поставку компьютерного оборудования (поставка ноутбуков для реализации целевой модели цифровой образовательной среды в общеобразовательных организациях и профессиональных образовательных организациях в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование») (извещение № 0171200001920001683), заключенного с ООО «Кремль 2», в связи с нарушением поставщиком существенных условий контракта, в соответствии с Приказом Ярославского УФАС России от 08.12.2020 № 364, от 11.12.2020 № 371,

установила:

в Ярославское УФАС России в соответствии с частью 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ Агентством для включения в реестр недобросовестных поставщиков направлены сведения об ООО «Кремль 2», существенно нарушившем, по мнению заказчика, условия государственного контракта № 11-01/33 на поставку компьютерного оборудования (поставка ноутбуков для реализации целевой модели цифровой образовательной среды в общеобразовательных организациях и профессиональных образовательных организациях в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование»).

Изучив представленные материалы, Инспекция приходит к следующему выводу.

Уполномоченным органом, департаментов государственного заказа Ярославской области, 17.09.2020 в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) размещено извещение № 0171200001920001683 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку ноутбуков для реализации целевой модели цифровой образовательной среды в общеобразовательных организациях и профессиональных образовательных организациях в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование», вместе с аукционной документацией.

Начальная (максимальная) цена договора 26 709 388, 20 рублей.

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

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

Из протокола подведения итогов электронного аукциона № 0171200001920001683 от 02.10.2020, размещенного уполномоченным органом в день его подписания в единой информационной системе, следует, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в данной закупке аукционная комиссия уполномоченного органа признала победителем этого аукциона участника закупки ООО «Кремль 2» (идентификационный номер заявки № 119737), как участника, предложившего первым наименьшую цену контракта (26 575 841, 26 рублей), и заявка которого признана аукционной комиссией уполномоченного органа соответствующей требованиям документации об электронном аукционе.

13.10.2020 между государственным казенным учреждением Ярославской области «Агентство по обеспечению функционирования системы образования Ярославской области» (далее – заказчик) и обществом с ограниченной ответственностью «Кремль 2» (далее – поставщик) на основании протокола № 0171200001920001683-3-1 от 02.10.2020 в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ заключен государственный контракт № 11-01/33 на поставку компьютерного оборудования (поставка ноутбуков для реализации целевой модели цифровой образовательной среды в общеобразовательных организациях и профессиональных образовательных организациях в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование») (далее – государственный контракт).

Согласно пункту 1.1, 1.2 раздела 1 государственного контракта поставщик обязуется поставить компьютерное оборудование (поставка ноутбуков для реализации целевой модели цифровой образовательной среды в общеобразовательных организациях и профессиональных образовательных организациях в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование») (далее – товар), а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом; наименование, количество и иные характеристики поставляемого товара указаны в спецификации (приложение к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта.

В силу пункта 2.1 раздела 2 государственного контракта цена контракта составляет 22 589 465,07 рублей.

В соответствии с пунктом 3.1 раздела 3 государственного контракта поставщик самостоятельно доставляет товар по адресам согласно перечню общеобразовательных организаций и профессиональных образовательных организаций Ярославской области – получателей ноутбуков для реализации целевой модели цифровой образовательной среды в общеобразовательных организациях и профессиональных образовательных организациях в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование» (приложение к контракту) в срок: в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты заключения контракта (т.е. до 11.11.2020) (далее – место доставки); поставщик не менее чем за 2 рабочих дня до

осуществления поставки товара направляет в адрес Заказчика уведомление о времени и дате доставки товара в место доставки.

Пунктом 4.1 раздела 4 государственного контракта определено, что поставщик в числе прочего обязан:

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

Пунктом 4.3 раздела 4 государственного контракта определено, что заказчик обязан в числе прочего:

- обеспечить своевременную приемку и оплату поставленного товара надлежащего качества в порядке и сроки, предусмотренные контрактом;
- принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика;
- в случае принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения разместить его в единой информационной системе в сфере закупок и направить поставщику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика, указанному в контракте, а также телеграммой либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование данного уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику.

Согласно пункту 10.1 раздела 10 государственного контракта стороны не несут ответственность за полное или частичное неисполнение предусмотренных контрактом обязательств, если такое неисполнение связано с обстоятельствами непреодолимой силы.

Исходя из пункта 10.2 раздела 10 государственного контракта в случае если надлежащее исполнение стороной предусмотренных контрактом обязательств оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, такая сторона не позднее 5 дней с момента их наступления в письменной форме извещает другую сторону с приложением документов, удостоверяющих факт

наступления указанных обстоятельств.

В силу пункта 10.3 раздела 10 государственного контракта в случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы стороны вправе расторгнуть контракт, и в этом случае ни одна из сторон не вправе требовать возмещения убытков.

На основании пункта 10.4 раздела 10 государственного контракта подтверждением наличия обстоятельств непреодолимой силы и их продолжительности является письменное свидетельство уполномоченных органов или уполномоченных организаций.

Согласно пунктам 11.1, 11.4 раздела 11 государственного контракта все споры и разногласия, которые могут возникнуть из контракта между сторонами, будут разрешаться путем переговоров, в том числе в претензионном порядке; при неурегулировании сторонами спора в досудебном порядке, спор разрешается в судебном порядке в Арбитражный суд Ярославской области.

Пунктом 12.1 раздела 12 государственного контракта определено, что контракт вступает в силу с момента его подписания обеими сторонами и действует по 31.12.2020; окончание срока действия контракта не влечет прекращения неисполненных обязательств сторон по контракту, в том числе гарантийных обязательств поставщика.

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

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

05.11.2020 Агентством в связи с приближающимся окончанием срока поставки товара (до 11.11.2020) по государственному контракту направлено в адрес ООО «Кремль 2» информационное письмо о необходимости сообщения сроков поставки товара; ответ от поставщика не последовал.

12.11.2020 Агентство путем направления уведомления № 01-14/1158 о просрочке исполнения обязательств по государственному контракту сообщил ООО «Кремль 2», что по состоянию на 12.11.2020 им поставка товара не произведена, просрочка составляет 1 календарный день, необходимо уточнить сроки поставки товара.

Поставщик в ответ на указанное выше уведомление № 01-14/1158 проинформировал (письмо № 01/11 от 12.11.2020) заказчика, что обстановка вследствие распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) в мире, стране в целом привела к вынужденному (непредвиденному) закрытию с 05.11.2020 границ Китайской Народной Республики (далее – КНР) (общеизвестный фактор) в связи с чем выполнение обязательств по государственному контракту со стороны общества становится невозможным, поскольку в заявке на участие в рассматриваемой закупке общество указало страну происхождения товара КНР, а поскольку для приобретения (оформления сделки купли-продажи) требуемого заказчику количества ноутбуков (540 штук) необходимо личное присутствие представителей общества, указанное обстоятельство дестабилизирует деятельность хозяйственного общества, поскольку препятствует надлежащему

исполнению поставщиком условий государственного контракта.

Сложившаяся ситуация негативным образом отразилась на возможности осуществления поставки товара, поскольку ранее достигнутые договоренности между ООО «Кремль 2» и соответствующим контрагентом не могли быть реализованы.

На основании вышеизложенного общество предлагает заказчику воспользоваться разделом 10 «Обстоятельства непреодолимой силы» государственного контракта, а именно (два альтернативных варианта): либо сдвинуть сроки поставки товара до начала 2021 года, либо подписать соглашение об обоюдном расторжении контракта.

13.11.2020, 16.11.2020 Агентство в ответ (письмо № 01-14/1166) на указанное выше письмо ООО «Кремль 2» пояснило, что:

- в описании объекта закупки рассматриваемой документации отсутствовало требование к производителю товара, а именно КНР; при подачи заявки на участие в аукционе общество само указало страну происхождения товара как КНР; государственный контракт заключен между сторонами (заказчиком, поставщиком), согласно которому срок поставки товара до 11.11.2020, в настоящий момент товар не поставлен;

- обществом не представлено письменных доказательств, свидетельствующих о наличии обстоятельств, влекущих невозможность поставки товара, в связи с чем Агентство приходит к выводу, что обстоятельства непреодолимой силы, на которые ссылается поставщик, не подтверждены;

- изменение сроков поставки товара заказчиком невозможно в связи с тем, что государственный контракт действует по 31.12.2020 и рассматриваемая закупка проводится в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование»; доведенные до заказчика лимиты бюджетных обязательств используются по целевому назначению (перенос денежных средств на следующий год не предусмотрен) в соответствии с соглашением, заключенным между Министерством просвещения Российской Федерации и Правительством Ярославской области о предоставлении субсидий из федерального бюджета бюджету Ярославской области на реализацию федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование» в рамках государственной программы Российской Федерации «развитие образования» на 2020 год; а также согласно части 1 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ изменение существенных условий (срок исполнения обязательств относится к существенным условиям) контракта при его исполнении не допускается;

- заказчик не заинтересован в расторжении государственного контракта по соглашению сторон, так как срывается исполнение показателей реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование», а также подписать соглашение об обоюдном расторжении контракта не предоставляется возможным, поскольку это является прямым нарушением требований частей 8,9 статьи 95, части 13 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ;

- в случае неисполнения поставщиком обязательств по поставке товара по государственному контракту заказчик будет вынужден расторгнуть государственный контракт в одностороннем порядке (обществу необходимо дать ответ на данное письмо не позднее 3 рабочих дней).

18.11.2020 ООО «Кремль 2» проинформировало (письмо № 02/11) Агентство, что в целях исполнения обязательств по государственному контракту обществом были совершены все возможные действия для закупки необходимых заказчику ноутбуков: велись переговоры с производителями таких ноутбуков и третьими лицами (иными хозяйствующими субъектами), осуществляющими их реализацию; по результатам таких переговоров получены отказы с разъяснениями о невозможности поставить товар в связи с его дефицитом по причине распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) и высокого спроса (в подтверждение данных обстоятельств в материалы дела представлены скриншоты вышеуказанных переговоров; письма - обоснования № 17 от 10.10.2020, 17.11.2020 от ООО «Молверс», являющегося авторизованным партнером производителей товара, необходимого к поставке заказчику; предложение № Е-37292035 от 17.11.2020 ООО «ДНС Ритейл», осуществляющего деятельность по реализации ноутбуков, необходимых заказчику к поставке).

Кроме того, ООО «Кремль 2» на заседании Инспекции представили заключенный между обществом и ООО «Молверс» договор поставки № М-559 от 21.10.2020, согласно которому ООО «Молверс» обязалось передать в собственность общества для использования последним в предпринимательской деятельности товар (ноутбук HP 255 G7 15.6"(1920x1080)/AMD Ryzen 5 3500U(2.1Ghz)/8192Mb/1000Gb/noDVD/Int:AMD Vega/41WHr/war 1y/1 в количестве 540 штук) (при отсутствии блокирующих действий контрагента ООО «Кремль 2» готово было исполнить обязательства по поставке товара перед Агентством).

В связи с вышеизложенным обстоятельством общество повторно предлагало заказчику продлить срок поставки товара до марта 2021 года на основании части 65 статьи 112 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ (данная норма, по мнению общества, позволяет сторонам подписать дополнительное соглашение к государственному контракту об изменении его условий (относительно срока поставки товара) если невозможность его исполнения обусловлена COVID-19).

На заседании Инспекции Агентство отметило, что сроки поставки товара ООО «Кремль 2» были известны до момента подписания государственного контракта и по состоянию на 04.11.2020, как на то ссылается общество, обстоятельства непреодолимой силы отсутствовали.

В срок до 19.11.2020 ООО «Кремль 2» не исполнило перед Агентством принятые согласно государственному контракту № 11-01/33 обязательства по поставке компьютерного оборудования (поставка ноутбуков для реализации целевой модели цифровой образовательной среды в общеобразовательных организациях и профессиональных образовательных организациях в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование»).

Соответственно, в период с 05.11.2020 по 18.11.2020 между сторонами велась переписка (детальное содержание такой переписки приведено в тексте настоящего решения), следуя которой ООО «Кремль 2» проинформировало

заказчика о наступлении обстоятельств, препятствующих исполнению обязательств по государственному контракту, и предложил альтернативный вариант срока поставки требуемого заказчиком товара.

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

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с пунктом 12.2 раздела 12 государственного контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации в порядке, предусмотренном частями 9 - 23 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ,

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

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

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

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

решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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

В соответствии с частью 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Инспекцией установлено, что 19.11.2020 Агентством принято решение о расторжение государственного контракта № 11-01/33 на поставку компьютерного оборудования (поставка ноутбуков для реализации целевой модели цифровой образовательной среды в общеобразовательных организациях и профессиональных образовательных организациях в рамках реализации федерального проекта «Цифровая образовательная среда» национального проекта «Образование») от 13.10.2020, в основу которого положен факт непоставки необходимого заказчику товара (далее – решение об одностороннем отказе).

19.11.2020 решение об одностороннем отказе размещено заказчиком в единой информационной системе и направлено поставщику на юридический адрес посредством курьерской службы ООО «Экспресс – логистика» (идентификационный номер отслеживания № 176-0911449); 21.11.2020 курьерская служба ООО «Экспресс – логистика» сообщила заказчику, что по указанному адресу ООО «Кремль 2» отсутствует.

В соответствии с пунктом 3 статьи 54 ГК РФ юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений (статья 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Следовательно, с учетом вышеуказанных положений ГК РФ, а также учитывая положения части 12 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ и принимая во внимание тот факт, что заказчиком информация об отсутствии поставщика по адресу, указанному в государственном контракта получена 21.11.2020, датой надлежащего уведомления поставщика об одностороннем

отказе заказчика от исполнения вышеуказанного контракта считается 21.11.2020.

В период с 21.11.2020 по 01.12.2020 ООО «Кремль 2» не исполнило обязательства по государственному контракту № 11-01/33 от 13.10.2020.

Таким образом, с учетом части 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, положений статей 191, 193 ГК РФ решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу, а указанный контракт расторгнут 02.12.2020.

На заседании Инспекции Ярославского УФАС России представители ООО «Кремль 2» подтвердили приведенную в тексте настоящего решения хронологию состоявшихся событий, а также отметили, что при согласованном с Агентством периоде поставки товара по государственному контракту № 11-01/33 от 13.10.2020 в условиях отсутствия блокирующих действий третьих лиц поставка товара могла быть осуществлена.

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

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

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

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лица, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого для возникновения таких правовых последствий как признание

общества недобросовестным поставщиком контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

Согласно частям 1-2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

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

В соответствии с пунктами 11-12 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2013 № 1062, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 5 рабочих дней с даты их поступления.

Рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр; в случае неявки указанных лиц или их представителей рассмотрение указанного вопроса осуществляется в их отсутствие в пределах срока, предусмотренного пунктом 11 Правил; в рассмотрении вправе принять участие иные заинтересованные лица.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение; в случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; в ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для

включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие исполнителя, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О, постановлениях от 21.11.2002 № 15-П, от 30.07.2001 № 13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 № С1-7/смп-1341 «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие» указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционную право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целым и охраняемым законам интересам, а также характеру совершенного деяния.

При рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) антимонопольный орган оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

В данном случае фактические обстоятельства дела (сложившаяся обстановка в мире и стране в целом в условиях распространения новой коронавирусной инфекции; обстоятельства, независящие от общества (закрытие границ с КНР); факт заключения обществом договора поставки товара с третьим лицом; информационное взаимодействие с заказчиком (объяснение причин непоставки товара, предложение о продлении сроков поставки товара) и ведение переговоров с третьими лицом и т.д.) и представленные ООО «Кремль 2» доказательства и пояснения не подтверждают совершения им умышленных действий (бездействия), недобросовестного поведения со стороны участника закупки. Иных доказательств, являющихся безусловным основанием для вывода о наличии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе, заказчиком не представлено.

Таким образом, Инспекция Ярославского УФАС России приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на день рассмотрения сведений, фактов и доказательств, основания для включения сведений об ООО «Кремль 2» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Инспекция Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок,

решила:

сведения, представленные государственным казенным учреждением Ярославской области «Агентство по обеспечению функционирования системы образования Ярославской области» (ИНН 7606025398, ОГРН 1027600846228) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Кремль 2» (ИНН 7718875379, ОГРН 1127746079592, адрес (место нахождения): 111672, г. Москва, Салтыковская улица, д. 51), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Руководитель Инспекции С.Н. Лебедева

Т.В. Потемкина

Члены Инспекции

К.А. Савичева

Е.К. Семенычева