

об отказе во включении сведений в
реестр недобросовестных
поставщиков

МБУ «Автоспорткомплекс «Трасса
74» г. Челябинска
454091, г. Челябинск, ул. Свободы,

д. 161
a7451274328@client.spectender.ru

ООО «АЙВИТЕХ»

Генеральному директору,
участнику ООО «АЙВИТЕХ»
610030, г. Киров, ул. Прудная, 51,

литер Я, оф. 217
noname@mail.ru

spv@ivihd.ru

РЕШЕНИЕ

дело № 074/10/104-2663/2023 (№ РНП-74-444/2023)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена «21» ноября 2023 года

В полном объеме решение изготовлено «23» ноября 2023 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных
нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области

(далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...>

Членов Комиссии: <...>

<...>

рассмотрев обращение МБУ «Автоспорткомплекс «Трасса 74» г. Челябинска о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «АЙВИТЕХ», о его генеральном директоре, участнике в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам запроса котировок в электронной форме 23-101847 Поставка, монтаж и пусконаладка светодиодного экрана (извещение № 0169300000123001297), в присутствии:

- представителя МБУ «Автоспорткомплекс «Трасса 74» г. Челябинска (далее – заказчик) <...>, действующего на основании доверенности от 17.11.2023 № 01;

- представителя ООО «АЙВИТЕХ» (далее – общество, поставщик) <...>, действующего на основании доверенности от 22.02.2023 № 1,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 статьи 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 о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение заказчика о включении сведений об ООО «АЙВИТЕХ», о его генеральном директоре, участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам запроса котировок в электронной форме 23-101847 Поставка, монтаж и пусконаладка светодиодного экрана (извещение № 0169300000123001297) (далее – запрос котировок, закупка).

Согласно представленным документам 18.09.2023 заказчик и ООО «АЙВИТЕХ» заключили контракт № 23-101847 по цене 1 244 000,00 (Один миллион двести сорок четыре тысячи) рублей 00 копеек.

Как следует из содержания решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, поставщик нарушил существенные условия контракта в связи с чем заказчик отказался от исполнения контракта.

Сведения о включении поставщика в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены заказчиком в антимонопольный орган 14.11.2023.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим

ВЫВОДАМ,

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Частью 8 статьи 95 закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом в силу части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

В соответствии с пунктом 12.2. контракта заказчиком предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно части 12.1. статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

В силу части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Так, заказчиком 02.11.2023 с использованием единой информационной системы сформировано решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое вступило в силу 14.11.2023.

Информация о расторжении контракта размещена в единой информационной системе в сфере закупок 14.11.2023 в разделе «информация об исполнении (расторжении) контракта».

Сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган 14.11.2023.

На дату заседания Комиссии антимонопольного органа, согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок, контракт считается расторгнутым.

При рассмотрении вопроса о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольным органом установлено следующее,

Между заказчиком и ООО «АЙВИТЕХ» 18.09.2023 заключен контракт № 23-101847 на поставку, монтаж и пусконаладку светодиодного экрана (далее – контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. контракта «Поставщик обязуется поставить светодиодный экран (далее - Товар), а Заказчик обязуется принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом».

Из содержания решения об одностороннем отказе от исполнения контракта следует, что заказчик принял решение отказаться от исполнения контракта в связи с неисполнением поставщиком обязательств по контракту, поставщиком товар не поставлен, работы по пусконаладке и монтажу не производились.

Согласно пояснениям представителя заказчика в связи с истечением срока, установленного контрактом на поставку товара, 23.10.2023 в адрес поставщика направлена претензия о просрочке исполнения обязательств поставщиком. 01.11.2023 заказчиком повторно направлена претензия о просрочке исполнения обязательств по контракту и о начислении неустойки.

Кроме того, представитель заказчика отметил, что общество письмом от 21.09.2023 обращалось в адрес заказчика с просьбой расторгнуть контракт по соглашению

сторон в связи с необходимостью производства устройства фундаментного блока опоры, предусмотренного пунктом 7 приложения к контракту, по мнению поставщика, возникли дополнительные работы для осуществления укладки блоков на песчаную подушку, чего не было предусмотрено техническим заданием.

Заказчик письмом от 04.10.2023 исх.№ 36 сообщил поставщику о несогласии расторгнуть контракт по соглашению сторон и пояснил, что в соответствии с условиями контракта поставщик осуществляет поставку товара и выполняет пусконаладочные и монтажные работы. На 04.10.2023 поставил на согласование заказчику монтажную схему и не проявил заинтересованности в решении вопроса с местом установки фундаментного блока.

По мнению заказчика, контракт расторгнут ввиду повторного нарушения поставщиком срока исполнения обязательств по контракту.

Согласно пункта 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 ГК РФ, 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.

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

Согласно пункту 1 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 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.

В пункте 3.1 контракта заказчиком указано, что «Поставщик самостоятельно доставляет Товар Заказчику по адресу: Российская Федерация, Челябинская область, г. Челябинск, ул. Северный Луч, д. 2 «Д»/1, в срок до 20 октября 2023 г.».

При этом поставщик не менее чем за 2 (два) календарных дня до осуществления поставки товара направляет в адрес заказчика уведомление о времени и дате доставки товара в место доставки.

В материалы дела представлена переписка сторон по вопросам исполнения контракта, в том числе:

- письмо поставщика от 21.09.2023 № б/н с просьбой расторгнуть контракт по

соглашению сторон в связи с возникновением дополнительных работ по осуществлению укладки блоков на песчаную подушку, не предусмотренных техническим заданием.;

- письмо заказчика от 04.10.2023 исх.№ 36 о несогласии расторгнуть контракт по соглашению сторон, о необходимости выполнять обязательства в соответствии с условиями контракта;

- письмо поставщика от 10.10.2023 исх.№ SW23/235 о приостановке работ в виду не совершения заказчиком действий по подготовке места установки фундаментного блока, своевременная поставка Товара не представляется возможной;

- письмо заказчика от 16.10.2023 о том, что цена контракта включает в себя, помимо всего прочего, иные расходы, связанные с исполнением контракта (в том числе, с монтажом поставляемого товара), в связи с этим, установка фундаментного блока, в том числе сопутствующие с этим расходы в полном объеме несёт поставщик;

- претензия заказчика от 23.10.2023 о нарушении сроков исполнения обязательств по контракту, о необходимости в течение 3 календарных дней согласовать сроки устарания нарушений условий контракта;

- письмо поставщика от 25.10.2023 исх.№ SW23/0233 о несогласии с претензией, с начислением неустойки, с просьбой направить информацию о завершении подготовки основания и возможности поставщика приступить к монтажу; в случае, если заказчик не готов выполнить работы по подготовке основания под фундаментный блок, поставщик просит рассмотреть возможность расторжения контракта по соглашению сторон;

- претензия заказчика от 01.11.2023 о начислении неустойки в связи с просрочкой исполнения обязательств по контракту;

- решение заказчика об одностороннем расторжении контракта от 02.11.2023;

- письмо подрядчика от 09.11.2023 № SW23/0169 с возражениями относительно принятого заказчиком решения, с просьбой принять светодиодный экран iVi TECH в натуре и отменить решение об одностороннем отказе от исполнения контракта;

- письмо поставщика от 09.11.2023 № SW23/0170 о готовности поставки светодиодного экрана iVi TECH, с просьбой направить в адрес поставщика информацию о дате и времени возможной приемки товара, а также с просьбой отменить, принятое решение об одностороннем отказе от исполнения контракта;

- письмо заказчика от 10.11.2023 № 44 о необходимости выполнения монтажных работ целиком и полностью, об отсутствии в контракте обязательств заказчика представить поставщику разрешительные документы, в том числе ордер, план в отношении земельного участка БТИ, схемы коммуникации земельного участка (ситуационный план), проекта производства работ, об отсутствии оснований для отмены решения;

- гарантийное письмо поставщика от 14.11.2023 № SW23/0256 о готовности исполнить условия контракта в течение 30 календарных дней (срок исполнения контракта 18.09.2023-20.10.2023г, с 21.09.2023 работы поставщиком приостановлены) с момента исполнения заказчиком обязанности по предоставлению документов,

необходимых для выполнения работ (план в отношении земельного участка БТИ, схема коммуникаций земельного участка (ситуационный план), проект производства работ, расположенного по адресу г. Челябинск, ул. Северный Луч, д. 2 «Д»/1), а также при условии подготовки места установки фундаментного блока;

- претензия от 14.11.2023 о начислении неустойки в связи с просрочкой исполнения обязательств по контракту.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 14.11.2023, контракт расторгнут.

Представитель общества на заседании Комиссии пояснил, что поставка оборудования и выполнение пусконаладочных и монтажных работ должно соответствовать нормам и требованиям, принятым на территории Российской Федерации.

Согласно положениям контракта, монтаж и пусконаладка товара включают в себя:

1. прокладка электрических линий питания до экрана с одного распределительного устройства;
2. прокладка линий управления до экрана с места работы видеоинженера;
3. установка всего поставляемого оборудования по разработанной поставщиком и согласованной заказчиком монтажной схеме;
4. подключение и пуско-наладка всего оборудования;
5. запуск демонстрационного ролика длиной не менее 3-х минут, демонстрирующий возможности системы управления;
6. обучение персонала заказчика полному функционалу всего поставленного оборудования;
7. устройство фундаментного блока опоры;
8. тестирование установленного оборудования на максимальной мощности, не менее 24 часов.

Однако, по мнению общества, контрактом не предусмотрено условие о конкретном месте размещения фундаментного блока опоры, более того, данное место не подготовлено заказчиком. Для проведения данных работ необходимо выкопать котлован с целью подготовки песчаной подушки с последующим устройством фундаментного блока опоры.

Представитель ООО «АЙВИТЕХ» отметил, что общество неоднократно просило заказчика предоставить план в отношении земельного участка, схему коммуникаций земельного участка (ситуационный план), также проект производства работ, расположенного по адресу г. Челябинск, ул. Северный Луч, д. 2 «Д»/1. План БТИ необходим для определения наличия коммуникаций, проходящих под землей на территории земельного участка. Без определения местоположения сетей коммуникации поставщик при монтаже может причинить материальный ущерб, нарушив хозяйственно-оперативную деятельность учреждения заказчика.

В связи с чем без предоставления заказчиком необходимой документации для исполнения поставщиком обязательств по контракту не представляется возможным выполнить следующие виды работ:

1. прокладка электрических линий питания до экрана с одного распределительного устройства;
2. прокладка линий управления до экрана с места работы видеоинженера;
3. установка всего поставляемого оборудования по разработанной поставщиком и согласованной заказчиком монтажной схеме.

В материалы дела ООО «АЙВИТЕХ» представлены:

- заявка на перевозку грузов № 257 от 10.11.2023 (заказчик - ООО «АЙВИТЕХ», перевозчик - ИП Ерошкина А.В., груз — уличный светодиодный экран, адрес места разгрузки: г. Челябинск, ул. Северный Луч, д. 2 «Д»/1);
- платежное поручение от 10.11.2023 № 323 (оплата за перевозку грузов № 257, сумма 65 000,00 руб.);
- товарно-транспортная накладная от 10.11.2023 № SW23/044.

Представитель ООО «АЙВИТЕХ» на заседании Комиссии относительно указанных документов пояснил, что поставщиком предпринята попытка доставить товар заказчику. Так, 13.11.2023 представитель поставщика доставил товар, однако заказчиком товар не принят по причине того, что результатом исполнения контракта является смонтированный экран, в отношении которого произведены пусконаладочные работы.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ 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 ГК РФ 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 (Постановление

Десятого арбитражного апелляционного суда от 09.11.2012 по делу № А41-27080/12), иначе говоря, на той стороне, которая связывает с указанным поведением правовые последствия (Постановление ФАС Поволжского округа от 31.01.2013 по делу № А72-8243/2008). При этом злоупотребление правом должно носить «явный и очевидный характер, при котором не остается сомнений в истинной цели совершения действий» (Постановление ФАС Уральского округа от 14.03.2013 № Ф09-714/13 по делу № А71-8362/12).

Положения Закона о контрактной системе, Правила, утвержденные постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о признании лица уклонившимся от исполнения контракта, антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта неисполнения контракта, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, с учетом оценки действий поставщика и заказчика.

В каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры гражданско-правовой ответственности в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) исходя из значимого комплекса обстоятельств, баланса частных и публичных прав (интересов).

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Основанием для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как победителем торгов либо нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта.

Для возникновения таких правовых последствий как признание недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган обязан определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта необходимо установить направленность воли поставщика и его недобросовестный характер поведения.

При рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение подрядчика на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Комиссия антимонопольного органа не обладает полномочиями по оценке обстоятельств, связанных с качеством выполненных работ по контракту, по следующим основаниям.

Согласно статье 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. По смыслу данной статьи во взаимосвязи со статьей 10 Конституции Российской Федерации, именно суду принадлежит исключительное полномочие принимать окончательные решения в споре о праве, что, в свою очередь, означает недопустимость подмены иными органами государственной власти компетенции суда посредством юрисдикционного акта административного органа.

При рассмотрении материалов дела Комиссией установлено, что поставщик выражал свое намерение исполнить контракт, общество проявляло заинтересованность в исполнении обязательств, поставщик запрашивал исходные данные для целей проведения монтажных работ, предпринимал попытку поставить заказчику товар. Доказательств обратного заказчиком не представлено.

Согласно пункту 15 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, 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 в связи с

существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

С учетом изложенного, проанализировав обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Челябинского УФАС России не усматривает достаточных оснований для принятия решения о включении сведений об ООО «АЙВИТЕХ», о его генеральном директоре, участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МБУ «Автоспорткомплекс «Трасса 74» г. Челябинска об ООО «АЙВИТЕХ» (ИНН 4345490716), о его генеральном директоре, участнике, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

<...>

<...>

Исп.<...>

2023-18416