

## РЕШЕНИЕ № 003/06/104-588/2022

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«20» июля 2022 года          город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>.

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя ООО «ДримРум» <...>, доверенность от 18.07.2022, в отсутствие представителя ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия», уведомленного о месте и времени рассмотрения обращения,

рассмотрев обращение ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» (далее – Заказчик) (вх. от 13.07.2022 № 4386) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ДримРум» (далее- Общество, Поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 12.08.2021 № 0102200001621002544 (далее – контракт), заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на поставку и установку офисной и специальной мебели на объект «Пристрой и реконструкция здания национальной библиотеки Республики Бурятия в Советском районе г. Улан-Удэ» (третий этап строительства)», № 0102200001621002544 (далее – Аукцион) , в соответствии с статьей 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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",

### **у с т а н о в и л а:**

Из представленных документов Заказчика следует, что 12.08.2021 между Заказчиком и Обществом заключен государственный контракт на поставку и установку офисной и специальной мебели на объект «Пристрой и реконструкция здания национальной библиотеки Республики Бурятия в Советском районе г. Улан-Удэ» (третий этап строительства)», на сумму 1 490 857,75 рублей. Согласно условиям контракта срок поставки и установки товара: с момента заключения контракта до 01.09.2021 г. по письменной заявке Заказчика. По состоянию на дату принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Поставщиком принятые обязательства по контракту не исполнены, срок поставки нарушен – товар, соответствующий условиям контракта в полном объеме Заказчику не поставлен. До настоящего времени мебель, предусмотренная пп. 8, 9, 10, 14 и 15 спецификации не предъявлена к приемке, не представлены необходимые товаросопроводительные документы, что является существенным нарушением условий заключенного контракта. Заказчик после получения от Поставщика уведомления о готовности товара к поставке, провел осмотр и выявил несоответствия. В адрес Общества направлено требование от 23.05.2022 № 1009 об устранении выявленных недостатков товара, однако в соответствии с актом осмотра товара от 06.06.2022 выявленные замечания не устранены, мебель, соответствующая условиям контракта, отсутствует. В связи с чем, 16.06.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган для рассмотрения.

Представитель ООО «ДримРум» на заседании Комиссии пояснила следующее:

Общество указывает, что не получало решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, в том числе, по электронной почте.

23.08.2021 менеджер проекта ООО «ДримРум» посредством телефонной связи связался с представителем Заказчика, который предоставил контакты сотрудников, с которыми необходимо проводить все согласования по эскизам и цветам мебели. Также стало известно, что объект, на который поставляется мебель, будет готов принимать товар только к началу 2022 года, ввиду незавершённых строительных работ, что подтверждается документами, опубликованными в системе ЕИС по закупке № 2032308224019000235.

27.08.2021 года менеджер проекта ООО «ДримРум» связался с контактным лицом по вопросу согласования цветов и эскизов товара. 08.09.2021 менеджер направил чертежи на согласование, однако, оставлено без ответа. Затем, 24.09.2021 направлены чертежи на согласование и 27.09.2021 чертежи были согласованы. 27.09.2021 получен ответ по цветам мебели из ЛДСП. В процессе согласования цветов, неоднократно возникали моменты, когда Заказчик не давал ответы оперативно, тем самым затягивая процесс согласования, в связи с чем, 28.09.2021 была создана группа в мессенджере WhatsApp в составе менеджера проекта ООО «ДримРум» и контактных лиц от Заказчика для оперативного согласования всех вопросов. 07.12.2021 согласованы позиции 8, 9 контракта. Ввиду неготовности объекта, по согласованию с Заказчиком, товар отправлен 24.12.2021, что подтверждается транспортной накладной от 24.12.2021, ТТН №10 от 24.12.2021, заявкой.

10.01.2022 Поставщик направил письмо Заказчику исх. № 10\01-003 о предоставлении проектной документации для сборки и расстановки мебели в соответствии с п.3.2 контракта, согласно которому товар должен быть установлен в соответствии с проектной документацией на объект, данная документация была получена. 17.01.2022 мебель отгружена на адрес грузополучателя, что подтверждается транспортной накладной от 17.01.2022, подписана представителем Заказчика. 11.02.2022 Поставщик осуществил поставку товара в полном объеме, произвёл её монтаж и установку в соответствии с контрактом.

Согласно п. 3.7, 3.8 контракта Заказчик проводит проверку соответствия наименования, количества и иных характеристик поставляемого Товара, условиям Контракта, а также сведениям, содержащимся в сопроводительных документах Поставщика. При отсутствии у Заказчика претензий по количеству и качеству поставленного Товара, Заказчик в течение 5 дней с даты установки Товара подписывает документы о приёмке Товара: акт приёма-передачи Товара (отдельного этапа исполнения Контракта), товарную (товарно-транспортную) накладную, счет, счет-фактуру, Акт установки Товара.

Однако, Заказчик не исполнял обязанность, установленную в п. 3.7, 3.8 контракта и не предъявлял каких-либо претензий по количеству и качеству товара.

15.03.2022 Поставщик направил письмо исх. 14/03-002 с требованием осуществить приёмку товара, подписать оригиналы документов о приёмке товара и оплатить товар в кратчайшие сроки, однако, ответ от Заказчика не поступил. 16.03.2022 Поставщиком осуществлена оплата по обеспечению гарантийных обязательств по контракту, путём перечисления денежных средств на счёт Заказчика в размере 74 542,89 рублей, что подтверждается платёжным поручением №222 от 16.03.2022. 29.03.2022 Общество направило письмо исх. №28/03-001 от 28.03.2022 с требованием подписать оригиналы документов о приемке товара и оплатить товар в кратчайшие сроки и о том, что Заказчик использует мебель с 11.02.2022 по прямому назначению, а также, что выявленный фабричный дефект фасадов для витрин будет устранён в кратчайшие сроки, и необходимые детали уже направлены на адрес места поставки товара по контракту.

Согласно п.3.9 контракта при выявлении несоответствий в поставленном Товаре (в части наименования, количества, качества, в том числе в случае выявления внешних признаков ненадлежащего качества Товара (нарушение целостности упаковки, повреждение содержимого и т.д.), Заказчик в установленный Контрактом срок, направляет Поставщику мотивированный отказ от приемки Товара с перечнем выявленных недостатков.

Заказчиком в адрес Поставщика направлен немотивированный отказ (письмо исх №528 от 04.04.2022), с замечаниями по позициям №8, 9, 10, что подтверждает нарушение Заказчиком п. 3.8, 3.9 контракта.

07.04.2022 Обществом направлено требование исх. №07/04-001 от 07.04.2022 о подписании оригиналов документов, о приемке товара и оплате товара, ответ от Заказчика не поступил. 05.05.2022 Заказчиком в адрес Поставщика направлено письмо исх №820 от 05.05.2022 (письменная заявка), в котором Заказчик сообщает Поставщику о необходимости поставки товара и готовности его принять. 12.05.2022 Поставщиком направлено письмо исх. №12\05-001 Заказчику с просьбой осуществить приёмку, подписать оригиналы документов о приемке товара и оплатить товар в кратчайшие сроки. 16.05.2022 Заказчик направил в адрес Поставщика письмо исх №905, в котором отказывает в приёмке товара в связи с выявленными несоответствиями. 17.05.2022 Обществом направлено письмо исх. №17/05-001 в ответ на письмо Заказчика исх №905 от 16.05.2022, что мебель поставлена в соответствии с согласованными чертежами и характеристиками с представителями Заказчика, уполномоченными на согласования поставляемых товаров, и с требованием подписать оригиналы документов о приемке товара и оплатить товар в кратчайшие сроки. 16.06.2022 в адрес Заказчика направлена досудебная претензия об оплате основного долга по контракту и уплате неустойки. Заказчик приступил к приёмке и осмотру товара только 16.05.2022, однако товар поставлен 11.02.2022.

В отношении предъявленных несоответствий по позициям №№8, 9, 10, 14, 15 Поставщик сообщает, что все технические характеристики были согласованы с представителями Заказчика и грузополучателя, которым является Национальная библиотеки Республики Бурятия и ранее Заказчик не сообщал о несоответствиях товара по позициям № 14, 15, выявленные дефекты по позициям 8, 9, 10 были устранены.

По состоянию на 19.07.2022 Поставщиком направлено исковое заявление в Арбитражный суд Республики Бурятии и в адрес Заказчика о взыскании суммы основного долга и неустойки, и о признании незаконным решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании вышеизложенного считает обращение Заказчика в Бурятское УФАС России незаконным и необоснованным. Поставщик не имел каких-либо намерений уклониться от исполнения контракта, представленные выше сведения подтверждают, что ООО «ДримРум» имело реальное намерение на исполнение контракта, Общество имело требуемые ресурсы для исполнения Контракта, что свидетельствует о его добросовестности.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Обществом, установила следующее.

Дата размещения на официальном сайте в Единой информационной системе извещения о проведении Аукциона – 12.07.2021. Начальная (максимальная) цена контракта – 1 490 857,75 рублей.

Контракт между Заказчиком и Поставщиком на поставку и установку офисной и специальной мебели на объект «Пристрой и реконструкция здания национальной библиотеки Республики Бурятия в Советском районе г. Улан-Удэ» (третий этап строительства)» заключен 12.08.2021 на сумму 1 490 857,75 рублей.

Согласно пункту 3.1 контракта поставка и установка Товара осуществляются Поставщиком по

адресу: Республика Бурятия, г. Улан-Удэ на объект строительства «Пристрой и реконструкция здания национальной библиотеки Республики Бурятия в Советском районе г. Улан-Удэ» (третий этап строительства)», с момента заключения контракта до 01.09.2021 по письменной заявке Заказчика. Письменная заявка Заказчика должна быть направлена по адресу электронной почты Поставщика не позднее 14 календарных дней до даты поставки и установки Товара.

На основании части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 9.2 контракта 16.06.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с нарушением срока поставки товара, соответствующего условиям контракта. Мебель, предусмотренная пп. 8, 9, 10, 14, 15 спецификации (приложение № 1 к контракту) не предъявлена к приемке, не представлены необходимые товаросопроводительные документы, что является существенным нарушением условий контракта. Заказчик 23.05.2022 направил требование Поставщику об устранении выявленных недостатков товара, однако, выявленные замечания не устранены.

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.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено на официальном сайте в ЕИС 16.06.2022, в этот же день направлено заказным письмом с уведомлением и по адресу электронной почты, указанному в контракте. Порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, Заказчиком соблюден.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 12.07.2022.

Частями 1, 2 статьи 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей. 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.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях ООО «ДримРум» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснением Общества, а также копиями представленных документов.

Контрактом предусмотрен срок поставки и установки мебели до 01.09.2021, однако строительные работы на объекте (пристрой и реконструкции Национальной библиотеки Республики Бурятия) не были завершены в установленный срок (электронный аукцион № 0102200001619005122), в связи с чем, срок поставки товара был изменен (как следует из пояснений Общества на начало 2022 года), по независящим от Общества причинам. Обществом представлены документы, подтверждающие отправление товара 24.12.2021 (товарная накладная, транспортная накладная), 17.01.2022 Заказчиком мебель получена.

Следовательно, основание, предусмотренное в решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с нарушением срока поставки товара, произошло не по вине Поставщика, кроме того, установлено, что Обществом предприняты меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта, товар Поставщиком на объект поставлялся.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от исполнения заключенного контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от исполнения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт неисполнения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 ГК РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Подрядчик осуществлял свои гражданские права, связанные с исполнением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

С учетом изложенного уполномоченный орган 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.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «ДримРум» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о

контрактной системе и постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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"

**р е ш и л а:**

1. Отказать заказчику – ГКУ РБ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ДримРум» (ИНН 4725008340, КПП 472501001, адрес: 188517, Ленинградская обл, Ломоносовский р-н, д. Лаголово, ул. Детская, д. 13, помещ. 1-Н, каб. 25).

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