

решение по делу № РНП-74-486/2023

Государственное бюджетное
профессиональное образовательное
учреждение «Челябинский
государственный промышленно-
гуманитарный техникум имени А.В.
Яковлева»

454139, г. Челябинск,

ул. Машиностроителей, д. 31

ГКУ «Центр организации закупок
Челябинской области»

454087, г. Челябинск,

ул. Калинина, 21, офис 313

Общество с ограниченной
ответственностью «РЕГБРЕНД»

173009, г. Великий Новгород,

ул. Каберова-Власьевская, д. 97, к. 1,
кв. 15

Директору, участнику ООО «РЕГБРЕНД»

«<...>»

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А,

25 этаж, помещение 1

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-2917/2023

(№ РНП-74-486/2023)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 22 декабря 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 26 декабря 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:	Ливончик В.А.	-	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Фадеевой Н.В.	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	Черенковой Е.Б.	-	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Государственного бюджетного профессионального образовательного учреждения «Челябинский государственный промышленно-гуманитарный техникум имени А.В. Яковлева» (далее – ГБПОУ «ЧППГТ им. Яковлева», заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «РЕГБРЕНД» (далее - ООО «РЕГБРЕНД», Общество, участник закупки, поставщик), участнике, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «РЕГБРЕНД» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 08692000002230078060001 на поставку товара от 02.10.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Интерактивная панель» (извещение №0869200000223007806), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя ГБПОУ «ЧППГТ им. Яковлева» «<...>», действующего на основании доверенности б/н от 21.12.2023;

- в отсутствие представителей ГКУ «Центр организации закупок Челябинской области» (далее - уполномоченное учреждение), ходатайство от 20.12.2023 № 274;

- в отсутствие представителей ООО «РЕГБРЕНД», уведомленных о времени и месте заседания комиссии телеграммой. Телеграмма, направленная в адрес Общества, вернулась с отметкой: «ПОДАННАЯ ВАМИ ТЕЛЕГРАММА 19/12 УЛ КАБЕРОВА-ВЛАСЬЕВСКАЯ Д 97 К 1 КВ 15 ООО РЕГБРЕНД ДИРЕКТОРУ УЧАСТНИКУ ГАВРИЛОВУ Э В НЕ ДОСТАВЛЕНА, НЕ ВРУЧЕНА. КВАРТИРА ЗАКРЫТА, АДРЕСАТ ПО ИЗВЕЩЕНИЮ ЗА ТЕЛЕГРАММОЙ НЕ ЯВЛЯЕТСЯ».

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 18.12.2023 поступило обращение ГБПОУ «ЧГПГТ им. Яковлева» о включении в Реестр ООО «РЕГБРЕНД», его участника и директора в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 08692000002230078060001 на поставку товара от 02.10.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Интерактивная панель» (извещение № 0869200000223007806) в порядке, определенном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела заказчиком объявлен аукцион путем размещения ГБПОУ «ЧГПГТ им. Яковлева» на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 14.09.2023 в 17:03 изменения извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 500 369,99 рублей.

Протокол подачи ценовых предложений 0869200000223007806 от 20.09.2023.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило менее 2%.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) № 0869200000223007806 от 21.09.2023.

Контракт № 08692000002230078060001 на поставку интерактивных панелей заключен 02.10.2023.

Из обращения ГБПОУ «ЧГПГТ им. Яковлева» следует, что поставщиком осуществлена поставка товара, но из-за отсутствия документов товар заказчиком не принят. Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 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.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных 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.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе, 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе определено, что информация, указанная в пунктах 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в течение пяти рабочих дней с даты соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта. При этом, что если в соответствии с Законом о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта подписано с использованием единой информационной системы, такой документ, а также информация, содержащаяся в нем и подлежащая включению в реестр контрактов, направляется с использованием единой информационной системы для включения в реестр контрактов в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, не позднее трех рабочих дней со дня, следующего за днем подписания решения.

Между ГБПОУ «ЧГПГТ им. Яковлева» и ООО «РЕГБРЕНД» 02.10.2023 заключен контракт 08692000002230078060001 на поставку интерактивных панелей (далее - контракт).

Согласно пункту 1.1 контракта поставщик обязуется поставить интерактивные панели (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 № 1), являющейся неотъемлемой частью контракта (пункт 1.2 контракта).

В силу пункта 2.1 контракта цена контракта составляет 1 472 000 (один миллион четыреста семьдесят две тысячи) рублей 00 копеек. НДС не облагается на основании ст. 346.11 НК РФ.

В соответствии с пунктом 3.1 контракта поставщик самостоятельно доставляет товар заказчику по адресу: г. Челябинск, ул. Машиностроителей, д. 31 (далее - место доставки), в срок: не позднее 31 октября 2023 г. Поставщик не менее чем за 3 (три) дня до осуществления поставки товара направляет в адрес заказчика уведомление о времени и дате доставки товара в место доставки.

Пунктом 3.2 контракта закреплено, что оформление документа о приемке поставленного товара (за исключением отдельного этапа исполнения контракта) осуществляется после предоставления поставщиком обеспечения гарантийных обязательств в соответствии с Законом о контрактной системе в порядке и в сроки, установленные разделом VIII контракта.

Согласно пункту 3.3 контракта приемка товара осуществляется путем передачи поставщиком товара и документов об оценке соответствия, предусмотренных правом Евразийского экономического союза и законодательством Российской Федерации, обязательных для данного вида товара, а также иных документов, подтверждающих качество товара.

В соответствии с пунктом 3.4 контракта заказчик проводит проверку соответствия наименования, количества и иных характеристик поставляемого товара, сведениям, содержащимся в сопроводительных документах поставщика.

Пунктами 3.6, 3.7 контракта предусмотрено, что при отсутствии у заказчика претензий по количеству и качеству поставленного товара заказчик в течение 3 (трех) дней с момента доставки товара поставщиком подписывает акт приема-передачи товара (отдельного этапа исполнения контракта), товарную (товарно-транспортную) накладную, счет, счет-фактуру. После этого товар считается переданным поставщиком заказчику (пункт 3.6 контракта). При выявлении несоответствий в поставленном товаре (наименования, количества, качества, в том числе в случае выявления внешних признаков ненадлежащего качества товара, препятствующих его дальнейшему использованию (нарушение целостности упаковки, повреждение содержимого и т.д.), препятствующих его приемке, заказчик в срок, установленный в пункте 3.6 контракта, отказывает в приемке товара, направляя поставщику мотивированный отказ от приемки товара с перечнем выявленных недостатков и указанием сроков их устранения (пункт 3.7 контракта).

Согласно пункту 3.11 контракта по факту поставки товара сторонами составляется и подписывается двусторонний документ о приемке.

А в соответствии с пунктом 3.12 контракта поставщик не позднее 3 (трех) рабочих дней формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, и размещает в единой информационной системе документ о приемке.

Обязанностями поставщика, предусмотренными пунктами 4.1.1, 4.1.7 контракта являются поставка товара в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных контрактом и спецификацией (пункт 4.1.1 контракта); предоставление заказчику по его требованию документов, относящихся к предмету контракта, а также своевременное предоставление заказчику достоверной информации о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта (пункт 4.1.7 контракта).

Правом поставщика, предусмотренным пунктом 4.2.5 контракта, является право по согласованию с заказчиком (путем заключения дополнительного соглашения) поставить товар, качество, технические и функциональные характеристики которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими

техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте (за исключением случаев, которые предусмотрены и нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 Закона о контрактной системе).

Согласно пункту 12.1 контракта контракт вступает в силу с момента его подписания обеими сторонами и действует по 31 декабря 2023 г. Окончание срока действия контракта не влечет прекращения неисполненных обязательств сторон по контракту, в том числе гарантийных обязательств поставщика.

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 ст. 95 Закона о контрактной системе (пункт 12.2 контракта).

Спецификацией на поставку интерактивных панелей (Приложение № 1 к контракту) определено, что заказчиком приобретается интерактивная панель с определенным набором характеристик, позиция по КТРУ 26.20.13.000-00000002, реестровая запись № 2200\3\2023, дата внесения в реестр 18.07.2023.

В материалах дела представлена переписка между заказчиком и Обществом по вопросам исполнения контракта.

В претензии от 01.11.2023 № 01-06/1104 ГБПОУ «ЧГПГТ им. Яковлева» обратило внимание поставщика на не поставку товара по состоянию на 31.10.2023, потребовало оплатить рассчитанную сумму долга и неустойки.

Претензией от 22.11.2023 № 01-06/1183 заказчик зафиксировал, что поставщик поставил товар 10.11.2023 без акта приема-передачи, попросил Общество направить недостающие документы в течение трех рабочих дней.

В письме «о поставке продукции» от 24.11.2023 ООО «РЕГБРЕНД» информировало ГБПОУ «ЧГПГТ им. Яковлева» о невозможности поставки товара, предусмотренного контрактом, предложило заключить дополнительное соглашение на поставку товара с улучшенными характеристиками.

Важно отметить, что в ЕИС сведения о размещении ООО «РЕГБРЕНД» документов об исполнении контракта отсутствуют.

Из содержания переписки, осуществляемой сторонами по электронной почте, следует намерение Общества забрать поставленный товар.

Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что поставленный и не принятый ГБПОУ «ЧГПГТ им. Яковлева» товар поставщик забрал. При этом, товар был осмотрен и опробован заказчиком. Но, ни поставка товара, ни возврат товара поставщику, ни обоснование причин непринятия товара заказчиком документального подтверждения не нашло.

Уведомлением об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта на поставку интерактивных панелей от 05.12.2023 № 01-06/1230 заказчик сообщил поставщику о принятом решении об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта на поставку от 02.10.2023.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта принято ГБПОУ «ЧППТ им. Яковлева» 05.12.2023, сформировано с использованием единой информационной системы 05.12.2023.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта является 05.12.2023. Контракт расторгнут 18.12.2023, информация о расторжении контракта размещена заказчиком 18.12.2023.

Таким образом, филиалом ГБПОУ «ЧППТ им. Яковлева» соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе.

Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что устное пояснение представителя ГБПОУ «ЧППТ им. Яковлева» сводится, в том числе к требованию о поставке иного, чем указано в спецификации, товара. При этом поставка иного товара не является основанием, предусмотренным гражданским законодательством по отдельным видам обязательств, для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. Фактически ООО «РЕГБРЕНД» поставлен товар, определенный техническим заданием, но заказчик такой товар не принял, посчитав его несоответствующим условиям контракта. В то же время, заказчик не мотивировал причину, по которой товар не был принят. Кроме того, не устанавливал поставщику новый срок как для поставки товара, так и для устранения недостатков доставленного ГБПОУ «ЧППТ им. Яковлева» товара.

Важно, что основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение исполнителем (стороной по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения юридического лица в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством и договором.

В соответствии с частью 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.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для муниципальных нужд, и подавая соответствующую заявку, юридическое лицо несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (исполнителем).

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

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).

Как следует из пояснений, озвученных на заседании Комиссии, поставщиком ООО «РЕГБРЕНД» товар, определенный техническим заданием к контракту, поставлен, что не может свидетельствовать о недобросовестности действий поставщика, а указывает на намерение Общества исполнить обязательств по контракту.

Принимая во внимание указанные факты в совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в Реестр сведений об ООО «РЕГБРЕНД», его генеральном директоре и участнике.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и 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»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ГБПОУ «ЧППТ им. Яковлева» об ООО «РЕГБРЕНД» (ИНН 5321192014), его директоре и участнике в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель комиссии

В.А. Ливончик

Члены комиссии:

Н.В. Фадеева

Е.Б. Черенкова

