

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-29-2021

09.11.2021

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

с участием представителей: <...>, <...>, <...>, рассмотрела материалы, представленные Областным государственным казенным учреждением «Пожарно-спасательный центр гражданской обороны, защиты населения, территорий и пожарной безопасности Магаданской области» для включения в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «ТОРГРИН» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Поставка полумасок для пополнения материальных ресурсов областного резерва» (реестровый номер 0347200004221000042).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пункта 13 Постановления 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)») (далее - Правила),

УСТАНОВИЛА:

1. 18.05.2021 Заказчиком – Областным государственным казенным учреждением «Пожарно-спасательный центр гражданской обороны, защиты населения, территорий и пожарной безопасности Магаданской

области» в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка полумасок для пополнения материальных ресурсов областного резерва» (реестровый номер 0347200004221000042).

Начальная (максимальная) цена контракта 2 015 196,00 **руб.**

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 26.05.2021 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 27.05.2021; дата проведения аукциона – 28.05.2021 г.

Согласно протоколу [рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 26.05.2021 № 0347200004221000042](#) на участие было подано 7 заявок, которые были допущены до участия в закупке.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 28.05.2021 № 0347200004221000042 победителем закупки признано ООО «ТОРГРИН» с ценой контракта 1 309 877,40 руб.

На основании протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 28.05.2021 № 0347200004221000042, 10.06.2021 года между Областным государственным казенным учреждением «Пожарно-спасательный центр гражданской обороны, защиты населения, территорий и пожарной безопасности Магаданской области» заключен государственный контракт № 0347200004221000042_52244 на поставку полумасок для пополнения материальных ресурсов областного резерва (далее – Контракт).

2. Частью 9 статьи 95 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) 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 11.2. Контракта, контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством. Порядок расторжения Контракта определен частями 9-23 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, 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 настоящей части 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.**

В соответствии с частью 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.

13.09.2021 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта, которое было направлено в адрес ООО «ТОРГРИН» заказным письмом с уведомлением по адресу:

- ул. Октябрьская, д. 108А, г. Скопин, Рязанская обл., 391800;

- эл.адрес Поставщика: manager@torgrin.ru

Документы, подтверждающие факт отправки, представлены заказчиком в материалы дела.

Информация о получении почтового отправления у Заказчика отсутствовала.

Во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 16.09.2021, разместить в единой

информационной системе данное решение.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 14.09.2021.

При указанных обстоятельствах, на основании части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, датой надлежащего уведомления ООО «ТОРГРИН» об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, а именно 15.10.2021.

В соответствии с частью 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, то есть 26.10.2021.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является 26.10.2021.

В соответствии с частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик **в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта** направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Исходя из положений части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, заказчик в срок до 29.10.2021 должен направить в территориальное управление материалы об одностороннем расторжении контракта. Информация направлена в Магаданский УФАС России 27.10.2021 года.

Таким образом, Заказчиком соблюден порядок расторжения контракта, предусмотренный частью 12, частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе и сроки направления необходимой информации в Магаданское УФАС России.

3. В соответствии с п. 1.1. Контракта, поставщик обязан поставить полумаски серии 3М6000 в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.

В силу п. 1.2. Контракта наименование, количество и иные

характеристики поставляемого товара указаны в таблице цен и техническом задании (Приложение № 1), являющемся неотъемлемой частью Контракта.

Согласно пункту 3.1. Поставщик самостоятельно доставляет товар Заказчику по адресу: Магаданская область, г. Магадан, ул. Садовая, д. 1 (далее – место доставки), в течение 60 календарных дней с даты заключения контракта.

Поставщик не менее чем за 10 календарных дней до осуществления поставки товара направляет в адрес Заказчика уведомление о времени и дате доставки товара в место доставки.

В соответствии п. 4.1.1. поставщик обязан поставить товар в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных Контрактом и спецификацией.

Согласно пункту 4.1.3. поставщик обязан обеспечить за свой счет устранение выявленных недостатков товара или осуществить его соответствующую замену в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.

В соответствии с пунктом 4.4.7. Контракта Заказчик в праве принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 11.2. 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 о контрактной системе.

Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком является не соответствие поставленного товара характеристикам, указанным в техническом задании (Приложение № 1), являющимся неотъемлемой частью Контракта.

Согласно акту приемки товара от 11.08.2021 года, товар поставлен в полном объеме, предусмотренным Контрактом – на сумму 1 309 877 (один миллион триста девять тысяч восемьсот семьдесят семь) рублей 40 копеек. Однако, в ходе приемки товара выявлены следующие недостатки: полумаски серии 3М6100 в количестве 200 штук с датой изготовления 2019 год, 3М6200 в количестве 50 штук с датой изготовления

2020 год, ЗМ6300 в количестве 500 штук без даты изготовления. Согласно техническому заданию (Приложение № 1) Контракта, дата изготовления маски – 2021 год.

Комиссией установлено, что в период с 12.08.2021 по 21.09.2021 заказчиком велась переписка с представителем Поставщика о замене поставленного товара в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом.

От представителя ООО «ТОРГРИН» в письменной форме поступило предложение о замене полумаски ЗМ6000 на полумаски JETAPRO 5500, т.к. данный товар идентичен и полностью соответствуют требованиям технического задания.

В письме от 21.09.2021 г. Областное государственное казенное учреждение «Пожарно-спасательный центр гражданской обороны, защиты населения, территорий и пожарной безопасности Магаданской области» сообщает, что замена полумаски ЗМ6000 на полумаски JETAPRO 5500 невозможна в связи несоответствием полумасок JETAPRO 5500 техническому заданию Контракта. Предложенные сроки замены товара выходят за рамки сроков, установленных ч. 12 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», согласно которой ООО «ТОРГРИН» вправе устранить нарушения в полном объеме в течение 10 дней с даты надлежащего уведомления о решении Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Исходя из переписки сторон, представленной в материалы дела, следует, что ООО «ТОРГРИН» предлагало заказчику иные решения возникшей проблемы, однако ввиду разногласий с Заказчиком, урегулировать сложившуюся ситуацию не представлялось возможным.

На заседании комиссии представитель ООО «ТОРГРИН» полагал, что ими были приняты все возможные меры по надлежащему исполнению обязательств по Контракту. Представитель полагал, что вся поставленная продукция имеет дату сборки 2021 год, соответственно дате на упаковочной коробке поставляемого товара, в связи с чем, условия Контракта нарушены не были.

Как следует из материалов дела, ООО «ТОРГРИН» предпринимало действия по исполнению Контракта, от исполнения своих обязательств не отказывалось, о чем свидетельствует переписка с Заказчиком, а также фактическая поставка товара. При этом поставщик добросовестно заблуждался относительно даты изготовления масок, что привело к разногласиям с Заказчиком.

Установленные обстоятельства, свидетельствуют о намерении поставщика исполнить свои обязательства по контракту, следовательно в действиях ООО «ТОРГРИН» отсутствует злонамеренное неисполнение Контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что ООО «ТОРГРИН» были приняты меры для надлежащего исполнения условий контракта.

4. В соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок (часть 1). В реестр недобросовестных поставщиков включается информация, в том числе, об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов (часть 2). В случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 6).

Согласно пункту 13 Правил [ведения реестра недобросовестных поставщиков \(подрядчиков, исполнителей\)](#), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила) уполномоченный орган осуществляет проверку предоставленной информации и документов проверку информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, размещение сведений в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки выявит обстоятельства, свидетельствующие о направленности действий участника на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в Закона о контрактной системе, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов и, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем включение в реестр недобросовестных поставщиков

представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в соответствующих закупках.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, справедливости, быть соразмерными конституционно закрепляемым целям и ценностям, характеру совершенного деяния.

Закон о контрактной системе не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр не должен ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом договорных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи, обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Согласно пп. «б», «в» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 уполномоченный орган 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 в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

в) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Как следует из материалов дела, ООО «ТОРГРИН» предпринимало действия по исполнению взятых на себя обязательств по контракту. О данном факте свидетельствует, в том числе, фактическая поставка товара Заказчику.

В материалы дела представлены многочисленные письма Поставщика из которых следует, что ООО «ТОРГРИН» вело активную переписку, предлагало Заказчику варианты замены поставленного товара на аналогичный.

Комиссией рассмотрены представленные материалы в полном объеме, а также учтены все обстоятельства, в том числе, препятствовавшие своевременному исполнению обязательств по контракту. При этом, установлено отсутствие бесспорных доказательств, подтверждающих недобросовестное поведение ООО «ТОРГРИН» или его злонамеренное уклонение от исполнения заключенного контракта.

В ходе проведения проверки факта недобросовестного исполнения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что установленные обстоятельства не могут свидетельствовать о безусловных недобросовестных действиях ООО «ТОРГРИН». Таким образом, основания для включения сведений об участнике ООО «ТОРГРИН» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 г. № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России.

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Областным государственным казенным учреждением «Пожарно-спасательный центр гражданской обороны, защиты населения, территорий и пожарной безопасности Магаданской области» об участнике закупки ООО «ТОРГРИН» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Поставка полумасок для пополнения материальных ресурсов областного резерва» (реестровый номер 0347200004221000042) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.