

Р Е Ш Е Н И Е по делу № РНП-72-80/23 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

07 июня 2023 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции True Conf обращение МКУ «Центр городских услуг» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя М (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения договора заключенного по итогам электронного аукциона на поставку продукции радиоэлектронной промышленности: системный блок (реестровый номер закупки 0367300047423000020),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступило обращение МКУ «Центр городских услуг» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении индивидуального предпринимателя М в связи с односторонним отказом от исполнения договора на поставку продукции радиоэлектронной промышленности: системный блок.

Заказчиком представлены все предусмотренные Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее также - Закон о контрактной системе) документы и сведения.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее по тексту - Правила).

Подпунктом «а» пункта 13 Правил предусмотрено, что не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, а также проводит внеплановую проверку предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе.

ИП М. будучи извещенным надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, письменные пояснения и документы обосновывающие позицию по делу представил, просит не включать сведения в РНП.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон исследовав и

оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной проверки приходит к следующим выводам.

02.05.2023 между МКУ «Центр городских услуг» и индивидуальным предпринимателем М заключен контракт № 21-ПТ/2023 на поставку продукции радиоэлектронной промышленности: системный блок (реестровый номер контракта 3720603170323000027).

Пунктом 1.1 контракта предусмотрено, что поставщик обязуется поставить системный блок (далее - товар), а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

Пунктом 1.2 контракта предусмотрено, что наименование, количество и иные характеристики поставляемого товара указаны в спецификации (приложение к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта.

Пунктом 3.1 контракта предусмотрено, что поставщик самостоятельно доставляет товар заказчику по адресу: Тюменская область, г. Тобольск, 8 микрорайон, дом 32, каб. 302, с предварительным уточнением времени поставки товара по телефону 8 (3456) 25-75-17, в рабочие дни с 8.00 ч. до 16.00 ч. (перерыв с 12.00 ч. до 13.00 ч.) (далее - место поставки), в срок: с даты заключения контракта в течение 10 (десяти) рабочих дней. Поставщик не менее чем за 2 (два) рабочих дня до осуществления поставки товара направляет в адрес заказчика уведомление о времени и дате доставки товара в место доставки.

Следовательно, срок поставки товара до 18.05.2023 включительно.

Пунктом 3.2 контракта предусмотрено, что 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.

Пунктом 4.1.1 контракта предусмотрена обязанность поставщика поставить товар в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных контрактом и спецификацией.

Пунктом 11.1 контракта предусмотрено, что контракт считается заключенным в день размещения контракта, подписанного усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика в единой информационной системе и действует по 30.06.2023.

Согласно спецификации к договору, поставщику надлежало поставить следующие товары в адрес заказчика: системный блок (товарный знак: Norbel) в количестве одной штуки.

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 – 522 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов. Односторонний отказ от исполнения

обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом (статья 310 Гражданского кодекса РФ).

Пунктом 1 статьи 523 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

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 (абзац 4 пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ).

Пунктом 2 статьи 523 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что 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.

Таким образом, срок поставки товара является существенным условием договора поставки, нарушение которого также признаётся существенным.

Из материалов дела установлено следующее:

Дата	Содержание документа	Документ
15.05.2023	Заказчиком составлен мотивированный отказ от приемки поставленного товара, составлена таблица выявленных несоответствий, согласно которой, выявлены следующие несоответствия: на материнской плате присутствует коннектор для подключения TPM модуля, но сам модуль отсутствует; выявлено несоответствие в части максимальной частоты графического ядра; выявлен недостаток в части поддержки режима ECC; выявлен недостаток в части поддержки работы Sata Raid; по форм-фактору SSD накопителя установлен один диск M.2, диски 2.5 отсутствуют; выявлено несоответствие в части объема установленного модуля оперативной памяти; выявлено несоответствие в части количества накопителей типа SSD, количества портов USB 3.2 Gen 2 (USB 3.1 Gen 2, USB 3.1) на передней панели; объема установленной оперативной памяти; суммарного количества встроенных в корпус портов USB Type-C, выявлено несоответствие базовой частоты процессора	Мотивированный отказ № 259 от 15.05.2023
17.05.2023	В ответ на мотивированный отказ от подписания документа о приемке от 15.05.2023 №15/05/2 поставщиком в адрес заказчика направлено письмо, согласно которому, поставщик информирует о том, что пункты из таблицы: № 6 - Наличие модуля доверенной загрузки: В Windows 10 вшит программный модуль доверенной загрузки, т.е. он есть в наличии. В техническом задании не говорится, что должен быть аппаратно-программный модуль доверенной загрузки, а следовательно, это излишнее требование. № 12 Максимальная частота графического ядра, мегагерц; 2200Мгц является улучшенным показателем. №13 В техническом задании не было уточнения в каком именно комплектующем должна быть	Письмо исх.№ б/н от 17.05.2023

	<p>поддержка ECC. № 15 на всех материнских платах сокетa AM5 Поддержка работы SA TA RAID 0,1,10 № 16 Форм-фактор SSD накопителя, в данном пункте не идет речь о количестве установленных дисков SSD, но почему-то Вы требуете, чтобы был установлен ssd 2.5, но если брать во внимание пункт из тех задания «Скорость передачи данных накопителя SSD при чтении, мегабайт в секунду: ≥ 3500», то таких дисков SSD 2,5 нет. № 19 и № 41 это ошибка сборки память будет увеличена до 64гб. № 28 это ошибка сборки Ssd будут добавлены. № 33, № 44 по техническому заданию подходил только данный корпус у него технически 1 USB Type-C на передней панели, возможно увеличить количество за счет USB разветвителя № 47 в заявке была допущена опечатка частота процессора базовая, гигагерц 4,7, фактически 3,7</p>	
18.05.2023	<p>Заказчиком в адрес поставщика направлено информационное письмо о разъяснении мотивированного отказа, согласно которому: №6 Наличие модуля доверенной загрузки: в Windows 10 вшит программный модуль доверенной загрузки, т.е. он есть в наличии. В тех задании не говорится, что должен быть аппаратно-программный модуль доверенной загрузки, а, следовательно, это излишнее требование.</p> <p>Разъяснение: в техническом задании указано требование к системному блоку «Наличие модуля доверенной загрузки: Да» в разделе «Показатели, которые не изменяются.» Во-первых, у Windows 10 имеется поддержка TPM (Trusted Platform Module). TPM – специальный модуль, который встроен в материнскую плату компьютера и отвечает за криптографическое шифрование персональных данных. Модуль (согласно толкового словаря Ожегова) – это часть прибора, механизма, устройства, выполняющая определённые функции. Требование заказчика в техническом задании установлено к системному блоку и его комплектующим, а не к программному обеспечению, поставляемому в составе системного блока «Предустановленная операционная система: Да». Операционная система (ОС, Operating system, OS) — это специальный набор программ, благодаря которому все системы компьютера взаимодействуют как между собой, так и с пользователем. Во-вторых, у поставленного процессора AMD Ryzen™ 9 7900 на сайте производителя указано (https://www.amd.com/en/product/12746), что TPM работает только при наличии модуля на материнской плате. На материнской плате GIGABYTE B650M GAMING X AX (https://www.gigabyte.ru/products/page/mb/B650M-GAMING-X-AX-rev-1x/sp#sp) отсутствует доверенный платформенный модуль, который требуется процессору для обеспечения работоспособности функции операционной системы Windows 10, а присутствует только коннектор для подключения модуля, т.к. производителем данные модули поставляются отдельно. Следовательно, функция «Модуля доверенной загрузки» - не работает ни в составе системного блока, ни в составе программного обеспечения. №12 Максимальная частота графического ядра, мегагерц: 2200Мгц является улучшенным показателем. Разъяснение: во-первых, дополнительное соглашение об улучшении характеристик не было заключено и заказчику предложение о поставке товара с улучшенными характеристиками не поступало. Во-вторых, в техническом задании указано «Максимальная частота графического ядра, мегагерц: 1500». Заказчик не имеет право заключать дополнительное соглашение на улучшение характеристик, не в рамках технического задания, т.к. это ограничение конкуренции и не каждая улучшающая характеристика может быть</p>	<p>Письмо исх.№ б/н от 18.05.2023 «О разъяснении мотивированного отказа»</p>

улучшающей в действительности обусловленной потребности. В случае если бы при подаче заявки было указано действительное значение частоты графического ядра, процессора, который был поставлен, а именно 2200, заявка в таком случае подлежала отклонению, т.к. значение не должно было превышать 1500 мегагерц. № 13 В техническом задании не было уточнения в каком именно комплектующем должна быть поддержка ECC. Разъяснение: требование заказчика в техническом задании установлено к системному блоку и его комплектующим. То есть поставляемый системный блок, как полноценное устройство, способное выполнять определенные функции, должно было обеспечить поддержку работы режима ECC. Режим ECC – это тип компьютерной памяти, которая автоматически распознаёт и исправляет спонтанно возникшие изменения (ошибки) битов памяти. Но самая по себе оперативная память не способна обеспечить полный функционал данной потребности заказчика, которая была обусловлена бесперебойной и корректной работой. За работоспособность режима ECC отвечают процессор, материнская плата и оперативная память. У процессоров AMD, начиная с 5-й серии имеется поддержка режима ECC, у поставленной оперативной памяти имеется функционал, который может обеспечить работу данной функции. У поставленной материнской платы отсутствует поддержка режима ECC. Следовательно, функция режима ECC не поддерживается и не работает. № 15 на всех материнских платах сокетa AM5 Поддержка работы SATA RAID 0,1,10. Разъяснение: заказчик не устанавливал требование в поставке материнских плат на сокетe AM5. Существуют другие сокетy, обеспечивающие работу всех необходимых режимов RAID. Также существуют контроллеры с необходимым количеством портов и поддержкой всех необходимых заказчику режимов RAID. То есть реализовать работу данной функции возможно различными вариантами. № 16 Форм-фактор SSD накопителя, в данном пункте не идет речь о количестве установленных дисков SSD, но почему-то Вы требуете, чтобы был установлен ssd 2.5, но если брать во внимание пункт из тех задания «Скорость передачи данных накопителя SSD при чтении, мегабайт в секунду: ≥ 3500 », то таких дисков SSD 2,5 нет. Разъяснение: заказчиком было установлено требование «Интерфейс накопителя SSD NVMe», в разделе «Показатели, которые не изменяются:». Данная потребность обусловлена тем, что данные типы дисков имеют энергонезависимую память, а также получение низких задержек и эффективное использование высокого параллелизма твердотельных накопителей за счёт применения нового набора команд и механизма обработки очередей, оптимизированного для работы с современными многоядерными процессорами. Заказчиком было установлено требование «Интерфейс слотов M.2 Key M PCIe и SATA3», т.е. часть дисков может быть подключена через PCIe, а часть через SATA3. Заказчиком установлено требование «Форм-фактор SSD накопителя M.2, 2,5"», т.е. часть дисков должны быть M.2, а часть 2,5". Заказчиком установлено требование «Скорость передачи данных накопителя SSD при чтении, мегабайт в секунду ≥ 3500 », так как все накопители должны были быть одинаковые, в связи с тем, что установлено заказчиком требование «Поддержка работы SATA RAID 1, 5, 10». Для обеспечения бесперебойной работоспособности режимов RAID, используемые диски должны быть одинаковы. Также на материнских платах с поддержкой режимов RAID указано, что работают они только по интерфейсу SATA3. То есть данные диски было необходимо подключить

именно к SATA3. № 19 и № 41 это ошибка сборки память будет увеличена до 64Гб. Разъяснение: в этом нет никакого смысла, т.к. в совокупности данные комплектующие не могут обеспечить исполнение потребностей заказчика. № 28 это ошибка сборки SSD будут добавлены. Разъяснение: в этом нет никакого смысла, т.к. в совокупности данные комплектующие не могут обеспечить исполнение потребностей заказчика. № 33, № 44 по техническому заданию подходил только данный корпус у него технически 1 USB Type-C на передней панели, возможно увеличить количество за счет USB разветвителя. Разъяснение: потребность заказчика USB 3.2 Gen 2 – скорость до 10 Гбит/с. Фактически поставлен USB 3.2 Gen 1 – скорость до 5 Гбит/с. Скорость синхронизируемых данных на внешний накопитель уменьшена вдвое, возникает риск утери информации, а также увеличено время синхронизации в 2 раза. Время автономной работы ИБП не сможет обеспечить полную синхронизацию данных. Ознакомиться со спецификацией поставленного корпуса можно на сайте производителя (<https://www.coolermaster.com/ru/ru-ru/catalog/cases/mid-tower/masterbox-cm694/>). Заказчиком было установлено требование «Количество портов USB 3.2 Gen 1 (USB 3.1 Gen 1, USB 3.0) на передней панели, штука ≥ 2; Количество портов USB 3.2 Gen 2 (USB 3.1 Gen 2, USB 3.1) на передней панели, штука ≥ 1; Количество портов USB Type-C на передней панели, штука ≥ 2». То есть у поставленного корпуса присутствует 1 разъем USB 3.1 Gen 1 и 2 разъема 2x USB 3.0, что не соответствует ни количеству разъемов, ни спецификации по скорости их работы. Заказчиком не было установлено требование к поставке корпуса Cooler Master MasterBox CM694 (MCB-CM694-KN5N-S00). В свободной продаже имеются как минимум 5 корпусов способных обеспечить все критерии технического задания. На поставленной материнской плате имеется только 1 коннектор для подключения разъемов USB 3.2 Gen 2, и к данному разъему подключены 1 разъем USB 3.1 Gen 1 и 2 разъема 2x USB 3.0. Для того чтобы обеспечить скорость работы USB 3.2 Gen 2, необходим коннектор на материнской плате, разъем на корпусе и используемый кабель, способный передать скорость, обеспеченную данными коннекторами и разъемами. Материнские платы имеются в свободной продаже с поддержкой всех необходимых функций с 2 внутренними коннекторами USB 3.2 Gen 2. № 47 в заявке была допущена опечатка Частота процессора базовая, Гигагерц 4,7, фактически 3,7. Разъяснение: дополнительное соглашение об ухудшении характеристик не было заключено и заказчику предложение о поставке товара с ухудшенными характеристиками не поступало. 44-ФЗ запрещает изменять существенные условия контракта. В части 7 статьи 95 44-ФЗ содержатся условия, при которых можно заменить товар на другой с улучшенными характеристиками. Для этого нужно одновременно соблюсти три условия:

Обе стороны закупки согласовывают необходимость заменить продукцию на аналогичную, но с лучшими свойствами. Потребительские характеристики, технические и функциональные параметры заменённых товаров выше по сравнению с теми, что были предложены к поставке изначально. Замена продукции не противоречит статье 14 44-ФЗ о национальном режиме и нормативно-правовой документации, касающейся этой статьи. Следовательно, поставлен процессор, у которого базовая частота не соответствует заявленным характеристикам изначально. Заказчиком в техническом задании было

установлено требование «Частота процессора базовая, гигагерц ≥ 2.1 » на основании процессоров, которые поддерживают и обеспечивают все функции системного блока, установленные в техническом задании. Заказчик не устанавливал требование к поставке AMD процессора или других производителей. Заказчик установил все требования исходя из комплектующих, которые имеются в свободной продаже, а также полностью соответствовали каталогу КТРУ на момент размещения закупки. Единственный процессор, который соответствует заявке это AMD Ryzen 9 7900X, а поставлен AMD Ryzen 9 7900. Вывод: Поставленное оборудование не соответствует полностью. Все его комплектующие, за исключением оперативной памяти, блока питания и SSD накопителя не соответствуют ни техническому заданию, ни указанными в заявке показателям
--

В разделе «исполнение контракта» официального сайта ЕИС в сфере закупок по реестровому номеру контракта 3720603170323000027, установлено, что при цене контракта в 149 214,86 рублей, стоимость исполненных обязательств не указана.

В связи с отсутствием поставки требуемого товара по контракту, заказчик руководствуясь статьёй 95 Закона о контрактной системе, пунктом 11.2 контракта принял решение об одностороннем отказе от исполнения договора от 25.05.2023.

Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что у заказчика в данном случае имелись достаточные правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках проведенной проверки исследован вопрос относительно соблюдения процедуры расторжения контракта, регламентированной положениями Закона о контрактной системе.

Частью 14 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Пунктом 11.2 контракта предусмотрено, что 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 статьёй 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Процедура расторжения контракта (договора) в одностороннем порядке регламентируется статьёй 95 Закона о контрактной системе.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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.

25.05.2023 заказчиком через личный кабинет ЕИС в сфере закупок сформировано решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, и которое направлено в личный поставщика размещенного на официальном сайте ЕИС в сфере закупок:

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

Статьей 193 ГК РФ предусмотрено, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Письмом ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 «О рассмотрении обращения» разъяснено, что если первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, **на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым.**

Поскольку датой надлежащего уведомления ИП М. об одностороннем отказе от исполнения контракта является **25.05.2023**, следовательно, во исполнение части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, письма ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 **датой вступления в законную силу** решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является **06.06.2023**.

Важно отметить, что заказчиком не допущено сокращения установленного Законом о контрактной системе, срока вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, заказчиком соблюдена процедура расторжения контракта.

Исполнитель по контракту принимает на себя соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством, в том числе, Законом о контрактной системе и обязан знать требования этого законодательства (в том числе, в части, касающейся своевременного и качественного исполнения условий контракта).

По общему правилу контракт прекращается полным и качественным исполнением обязательств каждой из сторон. Под полным исполнением обязательств понимается исполнение обязательств: в полном объеме, в установленный срок, надлежащими субъектами.

При этом, односторонний отказ от исполнения контракта возможен при наличии факта нарушения условий контракта одной из сторон, при этом нарушение должно иметь существенный характер.

Комиссия Тюменского УФАС России изучив материалы дела, приходит к следующему.

Подпунктом «в» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрено, что 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 в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил, если **надлежащее исполнение оказалось невозможным** вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, **в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации**, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера).

Какие-либо информация и документы, обосновывающие причинно-следственную связь между невозможностью осуществления поставки требуемого товара в адрес медицинского учреждения в установленный договором срок и действием внешнеэкономических и внешнеполитических санкций в материалы дела не представлено.

Комиссия Тюменского УФАС России не усматривает какого-либо предвзятого отношения к приемке товара у поставщика поскольку:

Во-первых, заказчик в данном случае исходил из необходимости достижения результативности обеспечения государственных нужд (статья 12 Закона о контрактной системе), что указывает на заинтересованность заказчика в исполнении поставщиком контракта;

Во-вторых, невозможность поставщика исполнить обязательства по договору в требуемом объеме, не может указывать на добросовестность поставщика, учитывая что поставщик был ознакомлен с условиями технического задания, подавал заявку на участие в закупке, подписал договор на условиях указанных в техническом задании, а следовательно, добровольно принял на себя обязательства по надлежащему исполнению условий договора в установленный срок;

В-третьих, документы подтверждающие возникновение непреодолимой силы, которые не позволили исполнить обязательства по договору в установленный срок, в материалы дела не представлены.

В-четвертых, доказательства подтверждающие что заказчик своими действиями препятствовал поставщику надлежащим образом исполнить обязательства по договору в материалы дела не представлено.

Заказчиком в адрес поставщика направлялись письма с требованием принятия мер для надлежащего исполнения договора, однако к какому-либо положительному результату указанные действия заказчика не привели.

Действия поставщика, выразившиеся в неисполнении в полном объеме условий договора, привели к нарушению права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) по цене и срокам исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Невыполнение в данном случае победителем закупки условий договора, приводит к нарушению интересов не только заказчика, но и публичных интересов, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение договора произошло по вине заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий договора в материалы дела не представлено.

Из материалов дела усматривается заинтересованность заказчика в исполнении договора, поскольку заказчик направлял соответствующие уведомления, осуществлял переписку, выходил на связь с поставщиком.

Не все действия поставщика могут быть признаны направленными на надлежащее исполнение договора. Определение действий поставщика в качестве надлежащих связывается именно с результатом поставки, то есть с полностью поставленным товаром в адрес заказчика в установленный срок, а не с действиями предшествующими достижению результата. В материалах дела отсутствует какое-либо документальное подтверждение факта приемки заказчиком требуемого по договору товара.

Статьей 401 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным **вследствие непреодолимой силы**, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. **К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.**

Торгово-промышленной палатой РФ разработано Положение о порядке **свидетельствования обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор)** (Приложение к Постановлению Правления Торгово-промышленной палаты РФ от 23.12.2015 № 173-14), в соответствии с пунктом 1.3 которого к таким обстоятельствам относятся: стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и другие, не зависящие от воли сторон договора (контракта) обстоятельства.

При этом, **к обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) не могут быть отнесены** предпринимательские риски, такие как нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, **отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, а также финансово-экономический кризис, изменение валютного курса, девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц.**

Обстоятельства непреодолимой силы которые не позволили поставщику надлежащим образом исполнить свои обязательства по контракту не установлены.

В рассматриваемом случае, заказчик был лишен требуемого по договору товара, что повлекло отсутствие полного обеспечения муниципальных нужд.

Таким образом, в нарушение условий договора, поставщик требуемый товар в адрес заказчика не поставил, к приемке заказчику не предъявил, подписанный акт о приемке оборудования со стороны заказчика и поставщика в материалы рассматриваемого дела не представлен, указанный акт о приемке не размещен в ЕИС в сфере закупок.

Какой-либо преждевременности заказчика в части принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта не установлено.

Согласно представленной в материалы дела выписке из ЕГРИП в отношении индивидуального предпринимателя М следует, что в качестве основного вида деятельности указан код ОКПД2 – 46.90 «Торговля оптовая неспециализированная».

Таким образом, ИП М. является профессиональным субъектом на рынке поставки оборудования, однако данное обстоятельство вовсе не исключает обязанность поставщика предусмотреть все возможные неблагоприятные последствия, связанные с невозможностью исполнения принятых на себя договорных

обязательств в установленный срок и рационально оценить возможные предпринимательские риски.

Довод ИП М. о том, что при подаче заявки на участие в закупке была допущена ошибка в части указания частоты процессора базовой, гигагерц: 4,7 Комиссия Тюменского УФАС России отмечает следующее.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт.

Описанием объекта закупки предусмотрен параметр «частота процессора базовая, гигагерц: ≥ 2.1 ».

Согласно инструкции по заполнению заявки (приложение № 4 к извещению об осуществлении закупки) предусмотрено, что символ \geq означает больше или равно.

ИП М. в составе заявки параметр «частота процессора базовая, гигагерц» указан в значении 4,7 – что полностью соответствует описанию объекта закупки и требованиям инструкции по заполнению заявки.

Указанный параметр во исполнение части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе указан заказчиком в спецификации к муниципальному контракту № 21-ПТ/2023 от 02.05.2023.

Следовательно, ИП М. указывая данный параметр частоты процессора базовой 4,7 гигагерц в составе заявки, добровольно принял на себя обязательства по поставке системного блока имеющего указанный параметр частоты процессора базовой, при этом, мотивы которыми руководствовался поставщик когда указывал данный параметр в составе заявки на участие в закупке правового значения не имеют.

В свою очередь, поставщиком несмотря на факт получения мотивированного отказа заказчика от приемки поставленного товара, не предприняты меры по поставке товара, отвечающего характеристикам содержащимся в спецификации к контракту, что указывает на отсутствие обеспечения муниципальных нужд.

Системный блок должен был использоваться заказчиком для обеспечения бесперебойной работы в качестве сервера для обеспечения хранения большого объема программных файлов, отсутствие факта поставки товара с требуемыми характеристиками повлияло на надлежащее исполнение заказчиком своих производственных функций.

Факт существенного нарушения условий договора подтвержден (в срок предусмотренный договором, товар полностью соответствующий по своим характеристикам в адрес заказчика не поставлен), вместе с тем, поставщиком в материалы дела не представлено документов и сведений, свидетельствующих о надлежащем исполнении обязательств в полном объеме с надлежащим качеством, обстоятельства непреодолимой силы которые не позволили поставщику надлежащим образом исполнить условия договора не установлены, доказательства подтверждающие что заказчик своими действиями препятствовал поставщику надлежащим образом исполнить обязательства по контракту в

материалы дела не представлено, заказчиком соблюдена процедура расторжения договора в одностороннем порядке.

Учитывая вышеизложенное Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что в данном случае имеются достаточные правовые основания для включения в РНП сведений в отношении индивидуального предпринимателя М.

В связи с изложенным, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99, статьи 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные МКУ «Центр городских услуг» в отношении индивидуального предпринимателя М (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку продукции радиоэлектронной промышленности: системный блок (реестровый номер закупки 0367300047423000020) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении индивидуального предпринимателя М в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе, настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии