ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

_____ № _____

На № _____ от _____

ГБУ «Гормост»

пер. Верхний Золоторожский, д. 5, стр. 3,
г. Москва, 111033

ООО «ВОКСКОМ»

пер. Старокирочный пер., д. 16/2, стр.1,
э/пом/к/оф цокольный/II/1-4/24,
г. Москва, 105005

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-506/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

19.01.2023 **г. Москва**

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего Комиссии Управления:

А.С. Спиряковой — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

И.А. Полякова — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

А.А. Луневича — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок;

при проведении проверки посредством видеоконференцсвязи в присутствии уполномоченного представителя ГБУ «Гормост»: Хитев А.Ю. (доверенность №19/22 от 25.01.2022), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «ВОКСКОМ»: Павлухина О.А. (доверенность №б/н от 17.01.2023),

рассмотрев обращение ГБУ «Гормост» о включении сведений об ООО «ВОКСКОМ» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со ст. 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),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – ГБУ «Гормост» (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «ВОКСКОМ» (далее — Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним

расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на право заключения контракта на поставку светильников светодиодных для капитального ремонта (СМП и СОНО) (реестровый №0373200557922000692).

27.12.2022 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт №03732005579220006920001 (реестровый №2772276542822001320) на право заключения контракта на поставку светильников светодиодных для капитального ремонта (СМП и СОНО) (далее — Контракт).

В ч. 9 ст. 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.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 30.12.2022 Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (далее — Решение) по причине неисполнения Исполнителем существенных условий Контракта.

В ч. 12.1 ст. 95 Закон о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 ст. 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 ч. 5 ст. 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 п. 1 ст. 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 п. 1 ст. 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 п. 2 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе 30.12.2022 Заказчик разместил в Единой информационной системе Решение.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о надлежащем уведомлении Заказчика о принятом Заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

На основании ч. 13 ст. 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 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из вышеизложенного, на момент проведения заседания Комиссии Управления Решение Заказчика вступило в законную силу и Контракт считается расторгнутым в

соответствии с требованиями ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с п. 3.1 Контракта поставка Товара осуществляется Заказчику на условиях и в сроки, установленные Контрактом и Техническим заданием: Общий срок поставки Товара до 28 декабря 2022 года, но не позднее 3 рабочих дней с момента подачи Заказчиком заявки на поставку Товара (Заказчик вправе подать заявку на поставку товара с момента заключения контракта).

Общий срок поставки включает в себя: поставку Товара, приёмку Товара. Поставка Товара осуществляется в полном соответствии с поданной заявкой на поставку Товара. В случае несоответствия количества фактически поставленного Исполнителем Товара поданной Заказчиком заявке на поставку Товара, Товар считается не поставленным, Заказчик имеет право отказать Исполнителю в принятии такого Товара. Доставка товара, включая погрузку и разгрузку, осуществляется Исполнителем своими силами или с привлечением третьих лиц, за свой счёт.

Представитель Заказчика пояснил, что 27.12.2022 Заказчик в адрес Исполнителя направил заявку на поставку товара в полном объеме в срок до 28.12.2022 включительно. Товар Исполнителем не поставлен.

30.12.2022 Заказчик в адрес Исполнителя направил претензию от 30.12.2022 №118/22-2190 с требованием оплатить пени за ненадлежащее выполнение Исполнителем и исполнить обязательства по Контракту согласно ранее направленной Заказчиком заявке в срок до 30.12.2022 включительно. Исполнитель требования по вышеуказанной претензии не выполнил.

После принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта Исполнитель товар Заказчику не поставил, обязательства по Контракту выполнил.

Представитель Исполнителя указал, что заключению Контракта предшествовала переписка Заказчика и Поставщика по вопросу поставки товара и его характеристик.

19.12.2022 Исполнителем со стороны Заказчика полуцчена Спецификация (Приложение № 3 к ТЗ «Перечень поставляемого товара (спецификация)») с указанием на необходимые характеристики товара.

В период с 19.12.2022 по 22.12.2022 между сторонами проведена электронная переписка по согласованию характеристик требуемого к поставке товара в соответствии с п. 5.3.5 Контракта.

Из переписки следует, что предлагаемый Заказчиком к поставке товар, включая его габариты, исключает реальную возможность его поставки Исполнителем ввиду фактического отсутствия данного товара у российских производителей. Более того, Спецификация содержала дополнительные требования к товару, которые ранее не были отражены в Техническом задании Контракта и в составе аукционной документации – светильники светодиодные должны быть поставлены с аварийным блоком и четко определенными габаритами (1276*930*113).

Данные параметры существенно отличались от характеристик, указанных в Техническом задании Контракта (отсутствие требования по габаритам и наличию аварийного блока, который предназначен для поддержания работы светильника в отсутствии напряжения сети). Наличие аварийного блока существенно удорожил себестоимость товара Вместе с этим для удовлетворения потребности Заказчика Исполнитель был готов поставить товар с аварийным блоком.

20.12.2022 Исполнитель в ответ на поступившее предложение направил Заказчику письмо посредством электронной почты с указанием на возможность поставки товара по габаритам на выбор). В ответ Заказчик направил новые требования к габаритам светильников, отличных от тех, которые направлял ранее и не один из тех, которые

предложил к поставке Исполнитель.

21.12.2022 Исполнитель ответным письмом направил Заказчику информацию о несоответствии запрашиваемого товара Техническому заданию Контракта и готовке к поставке товара в рамках Технического задания Контракта, а также товара с улучшенными характеристиками и по габаритам, указанным Заказчиком в ином исполнении. Также Исполнитель 21.12.2022 Направил подписанную Спецификацию Заказчику с указанием предлагаемого к поставке товара (письма от 20.12.2022 э/п, от 20.12.2022 исх.№10, от 21.12.2022 э/п).

Характеристики товара в Спецификации Заказчик не изменил, стоимость товара не указал. Контракт был подписан, срок на его исполнение – 3 календарных дня с момента подписания Контракта.

27.12.2022 Заказчик в адрес Исполнителя направил заявку на поставку товара. Срок поставки товара Заказчиком был определен до 28.12.2022, Контрактом срок определен в 3 рабочих дня с момента подачи заявки, то ечть до 30.12.2022.

27.12.2022 Исполнитель в адрес Заказчика посредством электронной почты направил письмо с указанием на возможность поставки товара 29.12.2022, с Заказчиком согласовывается дата и время поставки), сформировано УПД в системе ЕИС.

29.12.2022 Исполнитель поставил товар Заказчику. Заказчик в ходе визуального осмотра товар не принял, составил Акт выявления недостатков товара от 29.12.2022 №б/н при поставке по Контракту (далее – Акт), в котором указал причины несоответствия поставленного товара, а именно:

1. Материал изготовления корпуса светильников – поликарбонат, материал изготовления рассеивателя – поликарбонат, что не соответствует ТЗ.

2. Не представлен УПД в системе ЕИС.

В вышеуказанном Акте комиссия Заказчика установила срок на исправление недостатков до 30.12.2022.

30.12.2022 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо о готовности в кратчайшие сроки заменить поставляемый товар в соответствии с характеристиками, указанными в Техническом задании Контракта и уточненными Заказчиком, сформировал УПД в системе ЕИС, осуществил поставку товара адрес Заказчика. Вместе с тем Заказчик не обеспечил явку своего представителя для приемки товара.

30.12.2022 Заказчик до истечения срока на поставку товара, указанного в Контракте и Акте, направляет Исполнителю претензию. Той же датой Заказчик принял Решение об одностороннем отказе от исполнения обязательств по Контракту.

После официальные нерабочих дней 31.12.2022 – 08.01.2023 Исполнитель 09.01.2023 направил в адрес Заказчика письмо от 09.01.2023 №11 с возражением на претензию Заказчика. Также 10.01.2023 Исполнитель в адрес Заказчика направил письмо от 10.01.2023 №12 с возражением на Решение Заказчика. 10.01.2023 Исполнителем со стороны Заказчика получен письмо 10.01.2023 118/23-10 с ответом на возражение о принятии Решения.

12.01.2023 Исполнитель осуществляет поставку товара Заказчику (подтверждается копиями договора-заявки на перевозку груза автомобильным транспортом от 11.01.2023 №86, транспортной накладной, УПД от 12.01.2023 №1). По результатам поставки Заказчик товар не принял.

Исходя из представленных материалов к заседанию Комиссия Управления делает вывод, что Исполнителем предпринимались действия, направленные на исполнение Контракта, что указывает на отсутствие у него намерений уклониться от исполнения Контракта.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25

«О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

По смыслу ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния. Ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

По мнению Комиссии Управления, Подрядчиком были совершены все необходимые действия, направленные на исполнение контракта, на достижение тех целей и результатов, которые установлены в контракте.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Исполнителем совершались активные действия, направленные на соблюдение требований Закона о контрактной системе, тем самым явно выражая намерение к исполнению контракта.

Следует отметить, что при рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий Контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение

Поставщиком условий Контракта, Комиссией Управления не установлены.

Оценка контрольным органом обстоятельств одностороннего расторжения контракта государственным заказчиком в целях применения положений ст. 104 Закона о контрактной системе не подменяет собой оценку правомерности расторжения контракта, которая осуществляется в судебном порядке.

Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

Р Е Ш И Л А :

Отказать ГБУ «Гормост» во включении сведений в отношении ООО «ВОКСКОМ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24 АПК Российской Федерации.

Председательствующий
Комиссии Управления: А.С. Спирякова

Члены Комиссии Управления: И.А. Поляков

А.А. Луневич

Исп. Поляков И.А.

2023-3652