



**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

08.10.2024 № 41512/24

На № _____ от _____

ФГБОУ ВПО МГТУ им. Н.Э. Баумана

odpr@bmstu.ru, bauman@bmstu.ru

ООО «РЭЙК ДИ-С»

reikdi@mail.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/10/104-13322/2024

**о проведении проверки по факту одностороннего
отказа от исполнения государственного контракта**

03.10.2024

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. Алексеевой — главного специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

Н.А. Гришиной — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

С.Р. Гаришина — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

при проведении проверки посредством видеоконференцсвязи в присутствии уполномоченного представителя ФГБОУ ВПО МГТУ им. Н.Э. Баумана: Д.Н. Гаптуллина (доверенность № 213 от 31.12.2023), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «РЭЙК ДИ-С»: Д.А. Филимонова (доверенность б/н от 02.10.2024),

рассмотрев обращение ФГБОУ ВПО МГТУ им. Н.Э. Баумана о включении сведений об ООО «РЭЙК ДИ-С» 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),



2024-47004

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – ФГБОУ ВПО МГТУ им. Н.Э. Баумана (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «РЭЙК ДИ-С» (далее — Исполнитель, Общество, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на поставку гардеробных систем (Оснащение Кампуса: Участок 1.4 Хим.лаб., Участок 1.5 Дом РФ) (реестровый № 0373100076523000592).

20.11.2023 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт № А950/36873 (реестровый № 1770100252023000715) на поставку гардеробных систем (Оснащение Кампуса: Участок 1.4 Хим.лаб., Участок 1.5 Дом РФ) (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 17.09.2024 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее - Решение) по причине неисполнения ООО «РЭЙК ДИ-С» 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 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 п. 2 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе

2024-47004

считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе 17.09.2024 Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено Заказчиком в единой информационной системе.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается дата размещения Решения Заказчиком в единой информационной системе.

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.

Согласно п. 3.1. Контракта поставка должна быть завершена в сроки согласно спецификации (Приложение № 1).

Согласно Спецификации (Приложение № 1), срок поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг с момента заключения договора строго в календарных днях: **55 календарных дней с момента заключения Договора.**

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что за пределами установленного Контрактом срока, а именно 06.02.2024 Поставщиком поставлен товар, согласно счет-фактуре № 1 от 06.02.2024. Однако Заказчиком поставленный товар был признан не соответствующим условиям Контракта и Технического задания, в связи с чем 22.03.2024 Заказчиком были составлены и размещены в Единой информационной системе (далее — ЕИС) мотивированный отказ и акт об установленном расхождении при приёмке товара. Согласно которым, выявлены следующие расхождения:

- Модульная конструкция гардеробной системы состоит из профилей, изготовленных из алюминиевого сплава с использованием технологии сварки, вместо технологии экструзии;

- Отсутствует нумерация;

- Отсутствуют номерки;

Комиссия Управления также отмечает тот факт, что согласно п. 4.6. Контракта по решению Заказчика для приемки товаров, результатов исполнения Контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит **не менее чем из пяти человек**, которая осуществляет приемку в соответствии с п. 5 ч. 13 ст. 94 Закона о контрактной системе, при этом представленный в документах Акт об установленном расхождении при приёмке товара, имеет подписи лишь 3 человек приемочной комиссии.

Также согласно п. 4.7. Контракта Заказчик **не позднее двадцати рабочих дней, следующих за днем поступления документа о приемке** осуществляет одно из следующих действий (за исключением случая со-здания приемочной комиссии):

- а) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе

документ о приемке;

б) формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе мотивированный отказ от подписания документа о приемке с указанием причин такого отказа, при этом мотивированный отказ, представленный в материалы дела был составлен с нарушением срока.

Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления пояснил, что заблаговременно перед принятием решения об участии в аукционе по данной закупке, специалистами Поставщика было рассмотрено Техническое задание, согласно которому требуемый профиль нашли в продаже в одном из регионов Российской Федерации, после чего Поставщиком было принято решение об участии в данном аукционе. В дальнейшем в соответствии со Спецификацией:

- Исполнитель в течение 2-ух рабочих дней на основании представленных эскизов предоставляет для согласования с Заказчиком конструкторскую документацию, а именно:

1. Сборочный чертеж (содержащий изображение сборочной единицы и другие данные, необходимые для ее сборки (изготовления) и контроля).

2. Спецификацию сборочного чертежа (изготавливаемые элементы и другие элементы, необходимые для выполнения контракта).

3. Материалы для согласования (профиль, крючки).

- Заказчик в течение 2-ух рабочих дней принимает документацию и согласовывает предоставленные материалы, или дает предложения о внесении изменений в документацию;

- Исполнитель в течение 2-ух рабочих дней переделывает документацию и предоставляет Заказчику. Заказчик имеет право направить возражения на ответ Исполнителя только по вопросам, ранее указанным в первоначальном возмущении.

Исполнителем вышеуказанные требования были выполнены, замечаний от Заказчика не поступало.

После согласования материалов и технических вопросов с Заказчиком, Общество приступило к закупке материалов. На данном этапе выяснилось, что данного профиля в продаже больше нет, и поставок в ближайшее время не ожидается, в связи с действующей санкционной политикой недружественных стран.

Комиссия Управления считает необходимым учесть, что участие в электронном аукционе и заключение Контракта, осуществлялось до введения очередного пакета ограничительных санкций. Поставщик исходил из обычных условий осуществления деятельности, существующих на момент участия в электронном аукционе, и не мог предвидеть в будущем наступление негативных обстоятельств, препятствующих надлежащему исполнению Контракта.

Общество рассматривало различные варианты, одним из которых являлся вариант - заказать данный профиль на заказ в сторонней компании по производству алюминиевых профилей, однако от данного варианта пришлось отказаться, т.к. условия, а именно минимальная партия и сроки изготовления и поставки не позволяли уложиться в сроки исполнения контракта. Ввиду чего, было принято решение по самостоятельному изготовлению профиля.

Было произведено конструирование и изготовлены опытные образцы, учитывая имеющийся опыт установки и изготовления конструкций подобного типа.

Во время проведения испытаний были выявлены некоторые недостатки в базовой конструкции, которые специалисты Поставщика устраняли в ходе работы над конструкцией гардероба. Специалисты Общества остановились на опытном образце, в котором максимально исправили недостатки и улучшили технические характеристики конструкции. При этом себестоимость конструкции, а также количество комплектующих деталей значительно увеличилась. Поскольку часть комплектующих компания была вынуждена заказывать в сторонних организациях, это привело к увеличению сроков изготовления.

Таким образом, 06.02.2024 Поставщик осуществил поставку товара, а также разместил в ЕИС Документы о приемке. Монтаж гардеробных систем 06.02.2024, 12.02.2024 был остановлен в связи с требованиями Заказчика в виду неготовности помещений. В период с 06.02.2024 по 12.02.2024 Товар находился в помещении и осмотрен Заказчиком. Нареканий со стороны Заказчика не было предъявлено.

Поставщик Письмами (Исх №№ 05 от 06.02.2024, 07 от 12.02.2024) уведомлял Заказчика о необходимости произвести разметку коммуникаций, а именно теплотрассы и водного снабжения в полу в помещении отведенном для размещения гардеробного оборудования, в связи с возможным повреждением данного оборудования в ходе монтажных работ. В связи с особенностью крепежа данного оборудования - только в пол и другого вида крепления гардеробной системы не предусмотрено, производить работы по монтажу не безопасно в связи с возможным прорывом труб водоотведения.

Однако ответа на указанные обращения в адрес Поставщика не поступило, разметка помещений не была произведена, ответственное лицо со стороны Заказчика назначено не было.

При этом, 28.02.2024 Посредством электронной почты Заказчик указал на проблему, а именно на несоответствие поставленного товара Техническому заданию. В ответ на данное письмо Поставщик направил ответ, о соответствии с приложением соответствующих сертификатов.

Комиссия Управления отмечает, что согласно сведениям из единой информационной системы Исполнителем заключено и исполнено более 43 государственных контрактов. Таким образом, заключение аналогичных контрактов в предшествующие периоды и их надлежащее исполнение свидетельствует об отсутствии оснований для включения информации об участнике в реестр недобросовестных поставщиков. Общество ранее выполняло аналогичные контракты (предмет поставки), то есть имеет необходимый опыт. При этом исполненные контракты свидетельствуют о систематической направленности на надлежащее исполнение контракта, данная позиция поддержана определением Верховного Суда Российской Федерации от 16.10.2023 по делу А40-47485/2022.

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.

Подрядчиком 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.

Согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр включается, в том числе информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

По общему правилу, 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 года № 13-П, от 21.11.2002 года № 15-П). Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

Признаки недобросовестности (такие как злоупотребление и умышленность) в поведении Исполнителя отсутствуют, а потому включение его в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, а в данном случае, будет являться несоответствующим фактическим обстоятельствам и нормам действующего законодательства РФ. С учетом вышеизложенного считаем, что Общество не допустило нарушений норм действующего законодательства РФ и существенного нарушения положений Контракта (с позиции умышленности, халатности), и соответственно не является недобросовестным поставщиком по смыслу статьи 104 Закона о контрактной системе.

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.

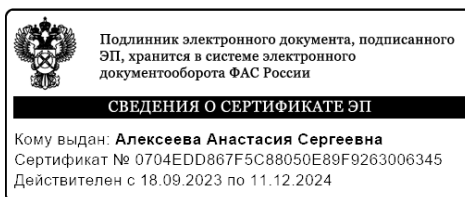
Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

Отказать ФГБОУ ВПО МГТУ им. Н.Э. Баумана во включении сведений в отношении ООО «РЭЙК ДИ-С» в реестр недобросовестных поставщиков.

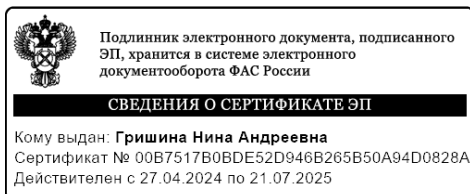
Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24 АПК Российской Федерации.

Председательствующий
Комиссии Управления:

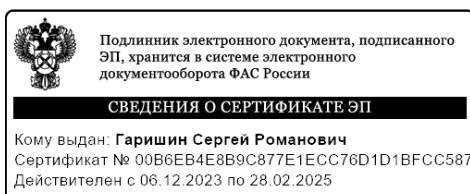


А.С. Алексеева

Члены Комиссии Управления:



Н.А. Гришина



С.Р. Гаришин

Исп. Уварова И.И.

2024-47004