УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № РНП -72-157/22 об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков

30 ноября 2022 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия Тюменского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии Тюменского УФАС России, заместителя руководителя управления - начальника отдела Верзуна Ю.Д.,

членов Комиссии Тюменского УФАС России:

главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок Логиновой Н.В.,

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок Назарова И.Г.,

при участии представителей МКУ «Некрополь» (далее- заказчик, учреждение) Григораш А.В. по доверенности,

при участи представителя Общества с ограниченной ответственностью «Модульные Энергосистемы» (далее - общество, Исполнитель) Самохоткина Ю.Н. по доверенности, Жарковой А.П. по доверенности,

рассмотрев обращение МКУ «Некрополь» о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Модульные Энергосистемы» (ИНН 2224211202) в связи с принятием решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта от 27.05.2022 на поставку и передачу в собственность Заказчику мобильного здания контейнерного типа (0167300000522000366),

У С Т А Н О В И Л А:

В Тюменское УФАС России в соответствии с частью 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее- Закон о контрактной системе) поступило обращение заказчика о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков в отношении ООО «Модульные Энергосистемы».

Представителям заказчика, присутствовавшими в заседании Комиссии, были озвучены пояснения относительно обстоятельств, связанных с принятием решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. В частности, указанное решение обусловлено неисполнением со стороны общества своих обязательств по контракту. В подтверждение своих доводов заказчик представил документы, указывающие на данные обстоятельства, которые Комиссией приобщены к материалам дела.

Представители общества с доводами заказчика не согласились, предоставили письменные пояснения, которые Комиссией приобщены в материалы дела.

Исследовав материалы дела, заслушав представителя заказчика, общества исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной внеплановой проверки в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о контрактной системе приходит к следующим выводам.

Как усматривается из материалов дела, МКУ «Некрополь» по результатам электронного аукциона № АЭ-0256/22 на приобретение мобильного здания контейнерного типа на кладбище «Червишевское-2» с победителем указанной закупки - ООО Модульные Энергосистемы» заключен

контракт от 27.05.2022 на общую сумму 2 864 000,00 рублей (при начальной (максимальной) цене контракта 2 864 000,00 рублей).

В соответствии с условиями указанного контракта (п. 1.1) Поставщик обязался приобрести для Заказчика мобильное здание контейнерного типа согласно спецификации (приложение № 1 к контракту), Планировочному решению (Приложение № 2 к контракту), а Заказчик обязался принять и оплатить товар.

В соответствии с п. 3.1 контракта срок поставки: с даты заключения контракта **по 01.06.2022.**

Порядок сдачи-приемки товара предусмотрен разделом 4 контракта от 27.05.2022.

Согласно п. 4.7 контракта в день поставки товара Поставщик формирует с использованием единой информационной системы в сфере закупок (далее - ЕИС), подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Поставщика, и размещает в ЕИС документ о приемке: акт приема-передачи Товара.

Датой поступления Заказчику акта приема-передачи на поставленный Товар, подписанного Поставщиком, считается дата размещения в соответствии с п.3 ч.13 ст.94 Федерального закона № 44-ФЗ такого документа в ЕИС в соответствии с часовой зоной, в которой расположен Заказчик (п. 4.8 контракта). К акту приема-передачи на поставленный Товар Поставщик прилагает счет на оплату.

В случае, если информация, содержащаяся в прилагаемых документах, не соответствует информации, содержащейся в акте приема-передачи на поставленный товар, приоритет имеет предусмотренная пунктом 4.7 настоящего Контракта информация, содержащаяся в акте приема-передачи на поставленный Товар.

Приемка поставленного товара, включая проведение экспертизы поставленного товара, проводится Заказчиком не позднее 5 рабочих дней следующих за днем поступления документа о приемке в части соответствия, поставляемого Товара требованиям, установленным Контрактом. Экспертиза проводится Заказчиком своими силами либо с привлечением экспертов, экспертных организаций (п. 4.10 контракта).

Согласно п. 4.11 контракта если поставленный товар, подвергшийся проверке, не будет соответствовать требованиям контракта, Заказчик формирует с использованием ЕИС, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в ЕИС мотивированный отказ от подписания акта приема-передачи на поставленный Товар, с указанием причин такого отказа.

При этом Заказчик вправе требовать от Поставщика устранения недостатков в поставленном товаре, а Поставщик должен будет совершить все необходимые действия по замене поставленного товара ненадлежащего качества, количества, ассортимента, комплектности, на поставленный товар, соответствующий условиям контракта по качеству, количеству, ассортименту, комплектности, без каких-либо дополнительных затрат со стороны Заказчика в течение 10 дней с даты поступления Поставщику мотивированного отказа от подписания акта приема-передачи на поставленный Товар.

Согласно п. 4.12 контракта в течение срока, установленного п.4.10 Контракта с даты поступления акта приема-передачи на поставленный товар, Заказчик (за исключением случая создания приемочной комиссии) осуществляет одно из следующих действий:

а) подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в ЕИС акт приема-передачи на поставленный товар;

б) формирует с использованием ЕИС, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в ЕИС мотивированный отказ от подписания акта приема-передачи на поставленный товар с указанием причин такого отказа и приложением акта и заключения по результатам экспертизы (в случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы), отражающего(-их) все недостатки и дефекты в поставленном товаре.

Согласно материалам дела, 31.05.2022 Поставщик в адрес Заказчика направил письмо № 05/22-20 в котором сообщил, что у Общества возникли проблемы с приобретением сэндвич-панелей, необходимых для производства мобильного здания, ориентировочный срок отгрузки сэндвич-панелей 14-15 июня.

Заказчиком в адрес Поставщика 03.06.2022 (письмо № 254) направлено уведомление о необходимости поставки товара.

20.06.2022 Обществом в адрес поставщика направлено письмо, согласно которому срок поставки сэндвич панелей перенесен по независимым от общества обстоятельствам, отгрузка сэндвич панелей запланирована через 10 дней.

Заказчиком в адрес Поставщика 21.06.2022 (письмо № 294), 06.07.2022 (письмо № 318) направлено уведомление о необходимости поставки товара.

30.06.2022 Общество письмом № 05/22-30 сообщило, что каркас здания собран; основания, перекрытия, кровля утеплены; 4-5 июля планируется установка стеновых сэндвич-панелей. Ориентировочная дота отправки в г.Тюмень-13.07.2022.

Заказчиком в адрес Поставщика 06.07.2022 (письмо № 318) направлено уведомление о необходимости поставки товара.

27.07.2022 Общество сообщило, что модули готовы к отгрузке из г. Барнаула; ожидается разрешение на перевозку негабаритного груза; после получения разрешения на перевозку модули будут отправлены в г. Тюмень.

Представителем Общества в материалы дела предоставлены товарные накладные от 12.07.2022 об отправке свай винтовых 20 шт. в г. Тюмень, от 04.08.2022, 30.08.2022 об отправке комплектующих для модульного здания.

02.11.2022 Заказчиком в адрес Поставщика направлено уведомление о необходимости поставки товара в срок до 21.11.2022 с размещением всех документов в ЕИС, в случае неисполнения, заказчик расторгнет контракт в одностороннем порядке.

08.11.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 27.05.2022 в обоснование которого было указано, что по состоянию на 08.11.2022 Поставщик не исполнил свои обязательства по контракту от 27.05.2022 по приобретению мобильного здания контейнерного типа на кладбище «Червишевское -2», а именно: «*у здания не установлена крыша, отсутствует внутренняя чистовая отделка; на здании контейнерного типа присутствуют повреждения нанесенные в процессе транспортировки до места установки*».

Представители общества с решением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не согласились, указали, что действительно в процессе транспортировки здания появились повреждения, которые обществом были устранены за свой счет.

Также указали, что 02.11.2022 Заказчиком в адрес Поставщика было направлено письмо № 76-08-000320 в котором заказчик обязал Поставщика поставить модульное здание до 21.11.2022.

18.11.2022 Обществом был сформирован с использованием ЕИС документ о приемке.

В свою очередь представитель Заказчика, в части сформированного Обществом 18.11.2022 в ЕИС документа о приемке что-либо пояснить затруднился, поскольку о наличии о такого документа ему не было известно до заседания Комиссии.

В соответствии со статьей 309 ГК 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 (ст. 310 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Частью 3 статьи 450 ГК РФ установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно части 14 статьи 34 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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 (ч.9 статьи 95 Закона о контрактной системе).

В пункте 11.2 контракта содержится условие о праве заказчика в одностороннем порядке отказаться от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Так, возникшие между сторонами правоотношения регулируются нормами параграфа 3 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) о договоре поставки, с учетом положений параграфа 4, а также Закона N 44-ФЗ.

На основании статьи 525 ГК РФ поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного ли муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (пункт 2 статьи 530 ГК РФ). 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 данного Кодекса.

В силу статей 506, 516 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю, а покупатель оплачивает поставляемые товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором поставки.

В соответствии с пунктом 1 статьи 469 ГК РФ продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным неоднократного нарушения сроков поставки товаров, поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок (абзац 2 пункта 2 статьи 523 ГК РФ).

Согласно части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения 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;

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.

Комиссией установлено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе было направлено заказчиком в адрес Общества с использованием средств Единой информационной системы в сфере закупок 08 ноября 2022 года и получено им в этот же день.

Согласно части 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, об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии со сведениями, размещенными на официальном сайте www.zakupki.gov.ru карточка о расторжении контракта с обществом сформирована заказчиком 21.11.2022 г.

В соответствии с частью 16 статьи 95 Закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном

настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Постановлением от 30.06.2021 № 1078 Правительство Российской Федерации утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила).

Согласно пункту 15 Правил 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:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

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;

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). К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Материалами дела установлено, что 18.11.2022 до вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (21.11.2022) Обществом был сформирован с использованием ЕИС в сфере закупок документ о приемке (Счет-фактура № 181122-01 от 18.11.2022, счет на оплату № 181122-01 от 18.11.2022), который, согласно ЕИС в сфере закупок поступил заказчику 18.11.2022.

Из п. 4.10 контракта следует, что **приемка поставленного товара**, включая проведение экспертизы поставленного товара, **проводится Заказчиком не позднее 5 рабочих дней следующих за днем поступления документа о приемке** в части соответствия, поставляемого Товара требованиям, установленным Контрактом. Экспертиза проводится Заказчиком своими силами либо с привлечением экспертов, экспертных организаций (п. 4.10 контракта).

Согласно п. 4.11 контракта если поставленный товар, подвергшийся проверке, не будет соответствовать требованиям контракта, Заказчик формирует с использованием ЕИС, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещает в ЕИС мотивированный отказ от подписания акта приема-передачи на поставленный Товар, с указанием причин такого отказа.

В этой связи, учитывая, что документ о приемке, сформированный обществом с использованием единой информационной системы 18.11.2022, (то есть до истечения срока вступления решения об одностороннем отказе в законную силу) заказчиком в порядке предусмотренном п.4.10 контракта не был рассмотрен на предмет соответствия поставляемого товара требованиям, установленным контрактом, Комиссия полагает, что отсутствуют основания для включения сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Учитывая отсутствие бесспорных доказательств, подтверждающих недобросовестное поведение общества или его злонамеренное уклонение от исполнения контракта, а также направленность его действий на исполнение контракта, Комиссия полагает, что включение в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе в рассматриваемой ситуации будет неоправданным и несоразмерным целям и задачам ведения названного реестра.

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 Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия Тюменского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные МКУ «Некрополь» в отношении ООО ООО «Модульные Энергосистемы» (ИНН 2224211202) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

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

Председатель Комиссии: Ю.Д. Верзун

Члены Комиссии: Н.В. Логинова

И.Г. Назаров