



**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 «Доринвест»

ул. 2-я Тверская-Ямская, д.2, г. Москва,
125047

ООО «Стройиндустрия»

пр-т Кирова, д. 255, Литера Я, оф. 223,
г. Самара, Самарская обл., 443035

РЕШЕНИЕ

по делу №077/10/104-766/2023

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

20.01.2023

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:

Д.А. Аносова — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

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

А.А. Белолипецкой — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

в присутствии уполномоченного представителя ГБУ «Доринвест»: Паксенова Д.В. (доверенность от 11.01.2023 №15), а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «Стройиндустрия»: Андреевой А.А. (доверенность от 20.01.2022 №б/н),

рассмотрев обращение ГБУ «Доринвест» о включении сведений в отношении ООО «Стройиндустрия» 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



2023-4176

муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – ГБУ «Доринвест» (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «Стройиндустрия» (далее — Исполнитель, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта заключенного по результатам электронного аукциона на поставку металлоконструкций, отделочных и строительных материалов для нужд ГБУ «Доринвест» в 2022 году (закупка 10) (реестровый №0373200629922000086).

06.06.2022 между Заказчиком и ООО «Стройиндустрия» заключен государственный контракт (реестровый №0373200629922000086) на поставку металлоконструкций, отделочных и строительных материалов для нужд ГБУ «Доринвест» в 2022 году (закупка 10) (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 06.12.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением ООО «Стройиндустрия» существенных условий Контракта (далее — Решение).

В соответствии с ч.12.1 ст.95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком 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 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 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.

06.12.2022 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 Исполнителя 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 пункту 3.1 Контракта поставка Товара осуществляется единовременно в полном объеме на условиях и в сроки, установленные настоящим Контрактом и Техническим заданием: Поставка товара осуществляется единоразово в полном объеме в течение 3 (трех) рабочих дней с момента заключения Контракта.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что 03.08.2022 Поставщиком был поставлен товар. Приемочной комиссией Заказчика установлено, что товар поставлен с нарушением требований п. 1.3, 4.2, 4.5 Контракта. Заказчиком отказано в приемке товара. Указанные нарушения отражены в Акте №1 отказа от приемки товара от 03.08.2022

Направлен мотивированный отказ от приемки товара №1 от 04.08.2022 №исх. 02-12-1299/22. Срок устранения недостатков до 17.08.2022 включительно.

12.10.2022 Заказчиком направлено письмо (№исх.02-12-1741/22) в адрес Поставщика о предоставлении письменного пояснения в течение 5 (пяти) рабочих дней о причинах не поставки товара в рамках мотивированного отказа и поставке товара в кратчайшие сроки.

18.10.2022 Поставщиком в адрес Заказчика направлено письмо (№вх.02-12-1845/22) о принятии товара с несоответствующими характеристиками, указанными в Техническом задании (приложение №1 к Контракту), с внесением соответствующих изменений в Контракт.

07.11.2022 Заказчиком направлены возражения (№ исх.02-12-1906/22) в адрес Поставщика против внесения изменений в Контракт и с требованием поставки

товара в полном объеме согласно условиям, установленным в Техническом задании (приложение №1 к Контракту). По состоянию на 01.12.2022 товар не поставлен.

В свою очередь на заседании Комиссии Управления представитель Исполнителя пояснил, что поставляемый Товар должен быть новым Товаром (Товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства) с годом выпуска не ранее 2021 года. При этом, в процессе исполнения Контракта выяснилось, что на данный момент Плитка керамогранитная 330x330 мм. данного размера не изготавливается, а изготавливается лишь в размерном ряде 300x300 мм. Однако, Исполнителю удалось найти нужный размер плитки, но только 2019 года. При попытке поставки данной плитки Заказчик отказал в приемке Товара ввиду несоответствия года производства условиям Контракта.

Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Исполнителя, Комиссией Управления установлено, что Исполнителем совершались активные действия, направленные на соблюдение условий Договора, тем самым явно выражая намерение к его исполнению.

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.

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 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.

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

РЕШИЛА:

1. Отказать ГБУ «Доринвест» во включении сведений в отношении ООО «Стройиндустрия» в реестр недобросовестных поставщиков.

2. 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:

А.А. Луневич

А.А. Белолипецкая