



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО АСТРАХАНСКОЙ ОБЛАСТИ**

414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, а/я 267, тел (851-2) 39-05-80 e-mail: to30@fas.gov.ru

**РЕШЕНИЕ
по делу №030/10/104-474/2023
о включении в реестр недобросовестных поставщиков
(подрядчиков, исполнителей)**

«23» мая 2023 года

г. Астрахань

Комиссия по контролю в сфере закупок, утвержденная приказом руководителя Астраханского УФАС (далее - Комиссия), в составе:

председателя Комиссии:

Камакиной Т.Н. – заместителя руководителя – начальника отдела финансовых рынков и рекламы Астраханского УФАС России (далее также – Управление),

членов комиссии:

Балтыковой Е.М. – начальника отдела контроля в сфере закупок и антимонопольного контроля органов власти Управления,

Крупиной Е.М. – специалиста-эксперта отдела товарных рынков и естественных монополий Управления,

в присутствии представителя Муниципального бюджетного учреждения муниципального образования «Приволжский муниципальный район Астраханской области» «БИОМ» Редько А.В. (доверенность №б/н от 19.05.2023 года), и в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» Бобылева С.С. (доверенность №1 от 19.05.2023 года), рассмотрев заявление Муниципального бюджетного учреждения муниципального образования «Приволжский муниципальный район Астраханской области» «БИОМ» (ИНН 3019028679; 416450, Астраханская область, Приволжский р-н, с. Началово, ул. Горького, д. 4) о внесении информации об Обществе с ограниченной ответственностью «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» (ИНН 5031144065; 142403, Московская область, Богородский, г. Ногинск, ул. Индустриальная, д. 41В, оф. 280) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), руководствуясь статьей 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 (далее - Правила №1078),

УСТАНОВИЛА:

В Астраханское УФАС России 16.05.2023 года поступило заявление Муниципального бюджетного учреждения муниципального образования «Приволжский муниципальный район Астраханской области» «БИОМ» (далее также – МБУ «БИОМ», Заказчик) о включении информации об Обществе с ограниченной ответственностью «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» (далее также - Поставщик, Общество, ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС») в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку оборудования для модернизации повысительной насосной станции по адресу: Астраханская область, Приволжский район, п. Кирпичного завода №1 (ИКЗ 233301902867930190100100080082813244) (номер извещения 0325600001923000005) (далее – Контракт).

Рассмотрение указанного заявления назначено Управлением на 22.05.2023 года в 10 час. 00 мин. местного времени контролирующего органа по адресу: 414000, г. Астрахань, ул. Шаумяна, 47, ком. 505.

Представители Заказчика - Корженко В.Ю. (доверенность №б/н от 19.05.2023 года) и Редько А.В. приняли личное участие в рассмотрении заявления.

Генеральный директор ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» Фомушкин А.В. и представитель Общества Бобылев С.С. приняли участие в рассмотрении заявления посредством интернет-видеоконференции с использованием системы ВКС (TrueConf).

Комиссия приняла решение объявить перерыв: с 22.05.2023 года на 22.05.2023 года на 15 часов 00 минут по местному времени контролирующего органа.

Заказчик участие своего представителя в рассмотрении заявления в указанный срок не обеспечил, в назначенное время к интернет-видеоконференции не подключился.

Генеральный директор ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» Фомушкин А.В. и представитель Общества Бобылев С.С. приняли участие в рассмотрении заявления посредством интернет-видеоконференции с использованием системы ВКС (TrueConf).

Комиссия приняла решение объявить перерыв: с 22.05.2023 года на 23.05.2023 года на 11 часов 30 минут по местному времени контролирующего органа.

Заказчик участие своего представителя в рассмотрении заявления в указанный срок не обеспечил, в назначенное время к интернет-видеоконференции не подключился.

Представитель Общества Бобылев С.С. принял участие в рассмотрении заявления посредством интернет-видеоконференции с использованием системы ВКС (TrueConf).

Комиссия приняла решение объявить перерыв: с 23.05.2023 года на 23.05.2023 года на 15 часов 00 минут по местному времени контролирующего органа.

Представитель Заказчика Редько А.В. принял личное участие в рассмотрении заявления.

Представитель Общества Бобылев С.С. принял участие в рассмотрении заявления посредством интернет-видеоконференции с использованием системы ВКС (TrueConf).

Комиссия Астраханского УФАС России, установив фактические обстоятельства, изучив представленные документы, а также проведя внеплановую проверку, приходит к следующему выводу.

23.03.2023 года на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) Заказчиком было размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на право заключить контракт на поставку оборудования для модернизации повысительной насосной станции по адресу: Астраханская область, Приволжский район, п. Кирпичного завода №1 (ИКЗ 233301902867930190100100080082813244) (номер извещения 0325600001923000005) (далее – запрос котировок).

По результатам запроса котировок победителем было признано ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» (Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 31.03.2023 №ИЗК1).

05.04.2023 года между Заказчиком и Поставщиком был заключен Контракт, по условиям которого Поставщик обязуется осуществить поставку оборудования для модернизации повысительной насосной станции по адресу: Астраханская область, Приволжский район, п. Кирпичного завода №1, по наименованию, качеству, комплектации, в количестве, согласно Техническому заданию (Приложение № 1 к Контракту).

В соответствии с пунктом 2.1 Контракта цена Контракта составляет 1 720 000,00 рублей, без НДС.

В силу пункта 1.5 Контракта место поставки товара: Астраханская область, Приволжский район, п. Кирпичного завода №1, ул. Волжская, д. 8.

Пунктом 4.1 Контракта установлено, что поставка товара и выполнение работ должны быть осуществлены с даты заключения Контракта в течение 21 календарных дней.

Согласно пункту 3.1.1 Контракта Заказчик имеет право требовать от Поставщика надлежащего исполнения обязательств в соответствии с Контрактом, а также требовать своевременного устранения выявленных недостатков.

Согласно решению об одностороннем отказе от исполнения контракта №331 от 05.05.2023 года (далее - Решение) Заказчик решил расторгнуть Контракт в связи с неисполнением Обществом своих обязанностей.

Как следует из Решения, 26.04.2023 года Заказчиком Поставщику было направлено письмо №2552, где Заказчик требовал поставить оборудование в срок до 30.04.2023 года. Однако к моменту принятия Решения оборудование Обществом не поставлено.

В соответствии с письменными пояснениями ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» до заключения Контракта 28.03.2023 года Общество обратилось к официальному дистрибьютору - Обществу с ограниченной ответственностью «ЛОНГРИ» с целью получения информации о наличии необходимого товара на поставку электрического центробежного консольно-моноблочного поверхностного насоса с характеристиками, соответствующими условиям Технического задания (Приложение №1 к Контракту).

28.03.2023 года со стороны ООО «ЛОНГРИ» было получено информационное письмо, в котором сообщается о том, что срок поставки оборудования серии «KRM» составляет 14 календарных дней.

Впоследствии, вышеуказанный контрагент сообщил об отсутствии возможности поставить товар в оговоренный ранее срок, указав сроки поставки 50-70 календарных дней, что помешало Поставщику поставить необходимый товар в регламентированный Контрактом срок.

Заказчик также представил Комиссии Управления письмо ООО «ЛОНГРИ» №140 от 22.05.2023 года, подтверждающие обстоятельства, на которые ссылается Поставщик.

Кроме того, согласно пояснениям ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» Общество направило запросы коммерческих предложений в другие организации, с целью приобретения необходимого товара к поставке, но они также указывали срок поставки в 50-70 дней, как и официальный дистрибьютор (ООО «ЛОНГРИ»).

28.04.2023 года Поставщик направил в адрес Заказчика письмо №б/н от 28.04.2023 года, в котором сообщил о причинах задержки поставки товара.

Также, Обществом на обозрение Комиссии Управления представлен договор поставки №12/05-5 от 12.05.2023 года с Обществом с ограниченной ответственностью «Сектор СБ». Предметом договора поставки является необходимое для исполнения Контракта оборудование.

По мнению Поставщика, в действиях организации умысла в неисполнении контракта не было, причиной неисполнения являются обстоятельства, независимые от Общества. Поставщиком предпринимались все возможные действия для выполнения взятых обязательств по поставке товара по заключенному Контракту.

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.

Согласно часть 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с пунктом 10.1 Контракта расторжение настоящего Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Согласно пункту 10.2 Контракта Стороны вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, в соответствии с положениями частей 8-25 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Заказчик 05.05.2023 года принял Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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, 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.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе в сфере закупок 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.

Согласно частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно сведениям, опубликованным на сайте в сети Интернет zakupki.gov.ru, Решение было сформировано Заказчиком, подписано усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика и размещено в Единой информационной системе 05.05.2023 года.

С учетом того, что датой надлежащего уведомления Поставщика о Решении является 05.05.2023 года, Решение вступило в силу 16.05.2023 года.

На момент вступления Решения в силу Обществом его обязательства по Контракту не исполнены.

Проанализировав взаимоотношения сторон в рамках исполнения заключенного и исполняемого контракта (поведение сторон в их совокупности и взаимосвязи), Комиссия Астраханского УФАС России пришла к следующим выводам.

В гражданских правоотношениях с «публичным элементом» не определено, что ненадлежащее исполнение либо неисполнение договорных обязательств в любом случае влечет такую меру ответственности как включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

Следует учитывать различия в предметах исследования и оценки обстоятельств неисполнения условий контракта в гражданско-правовом споре и в деле о рассмотрении оснований для включения сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков.

При включении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры ответственности в отношении определенного нарушителя, исходя из значимого комплекса обстоятельств, а равно баланса частных и публичных прав (интересов).

Основанием для включения соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как победителем торгов либо нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта. Важно при этом учесть препятствия к реализации принципа эффективного использования бюджетных средств, решить вопрос, благодаря кому и почему этот принцип не получил должной реализации.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры государственного или муниципального заказа обязательств.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в соответствующих закупках.

Между сторонами фактически имеется гражданско-правовой спор относительно исполнения ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» обязательств по контракту на поставку оборудования для модернизации повысительной насосной станции по адресу: Астраханская область, Приволжский район, п. Кирпичного завода №1 (ИКЗ 233301902867930190100100080082813244) (номер извещения 0325600001923000005).

Разрешение данной ситуации (правомерности / неправомерности действий сторон) находится вне плоскости полномочий антимонопольного органа.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

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. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицом, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице,

утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время Заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего и о наличии у Общества умысла на нарушение условий Контракта.

Согласно частям 1 - 2 статьи 104 Закона о контрактной системе сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами включаются в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов; в случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 рассматриваемой статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие исполнителя, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 №139-О, от 07.02.2002 №16-О, постановлениях от 21.11.2002 №15-П, от 30.07.2001 №13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 №С1-7/смп-1341 «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие» указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционной право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям

справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целым и охраняемым законам интересам, а также характеру совершенного деяния.

При рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действия на фактическое исполнение контракта.

Доказательства же совершения ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» умышленных действий (бездействия), направленных на уклонение от исполнения контракта на поставку оборудования для модернизации повысительной насосной станции по адресу: Астраханская область, Приволжский район, п. Кирпичного завода №1 (ИКЗ 233301902867930190100100080082813244) (номер извещения 0325600001923000005), недобросовестного его поведения, отсутствуют.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на день рассмотрения сведений фактов и доказательств основания для включения сведений об ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании вышеизложенного, а также руководствуясь положениями Постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. В удовлетворении заявления Муниципального бюджетного учреждения муниципального образования «Приволжский муниципальный район Астраханской области» «БИОМ» о внесении сведений об ООО «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) отказать.

2. Нарушения Муниципальным бюджетным учреждением муниципального образования «Приволжский муниципальный район Астраханской области» «БИОМ» требований Закона о контрактной системе при расторжении контракта на поставку оборудования для модернизации повысительной насосной станции по адресу: Астраханская область, Приволжский район, п. Кирпичного завода №1 (ИКЗ 233301902867930190100100080082813244) (номер извещения 0325600001923000005) и направлении в Астраханское УФАС России обращения о включении информации об Обществе с ограниченной ответственностью «МОСДОРСТРОЙ-СЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) отсутствуют.

3. Предписание не выдавать.

Примечание: настоящее решение может быть обжаловано в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение трех месяцев с даты его принятия.

Председатель комиссии

Т.Н. Камакина

Члены комиссии

Е.М. Балтыкова

Е.М. Крупина