

РЕШЕНИЕ
по делу № 071/10/104-852/2023

07.08.2023

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференции обращение управления по городскому хозяйству администрации города Тулы (далее – заказчик, Управление) (вх. № 6190/23 от 31.07.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ПМК-НН» (ИНН 5256160115; 603069, НИЖЕГОРОДСКАЯ ОБЛАСТЬ, НИЖНИЙ НОВГОРОД ГОРОД, ОРЕХОВСКАЯ УЛИЦА, ДОМ 80, ЛИТЕР А1, ОФИС 30) (далее – Общество, ООО «ПМК-НН», поставщик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 24.04.2023 № 01663000247230001650001 на поставку труб в ППМ изоляции (закупка № 0166300024723000165, ИКЗ 233710753736971070100100370012420244) (далее – Контракт, контракт), руководствуясь статьями 99, 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 N 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии:

- – представителя Заказчика на основании доверенности лично;
- – представителя ООО «ПМК-НН» на основании доверенности;
- – директора ООО «ПМК-НН»,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Управления о размещении информации об ООО «ПМК-НН» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку труб в ППМ изоляции (закупка № 0166300024723000165) (далее – электронный аукцион), в связи с существенным, по мнению Заказчика, нарушением Поставщиком условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

24.04.2023 по итогам электронного аукциона между заказчиком и ООО «ПМК-НН» заключен Контракт на сумму 17 325 858,70 рублей.

Согласно разделу 1 контракта поставщик обязуется осуществить в срок, предусмотренный настоящим контрактом, поставку труб в ППМ изоляции (далее - товар) согласно спецификации (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью Контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом (пункт 1.1).

Товар, поставляемый в рамках предмета настоящего контракта, его наименование, цена и количество (объем) определяются в Спецификации (Приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (пункт 1.2).

Требования, предъявляемые к товару, определяются в описании объекта закупки (Приложение № 2 к контракту), являющемся неотъемлемой частью настоящего контракта (пункт 1.3).

В соответствии с пунктом 2.1 контракта срок поставки товара: в течение 45 (сорока пяти) календарных дней с момента заключения контракта.

Согласно пункту 2.2 контракта местом поставки является г. Тула, ул. Васина, 34.

В соответствии с пунктом 4.1 контракта на поставщика возложены следующие обязанности:

«4.1.1. Уведомить заказчика о времени и дате поставки товара не позднее, чем за 2 (два) рабочих дня телефонограммой или по факсимильной связи.

4.1.2. Передать товар заказчику в соответствии с условиями контракта.

4.1.3. Доставить товар за свой счет в соответствии со спецификацией (приложение № 1 к контракту) по адресу, указанному в заявке заказчика.

Все виды погрузочно-разгрузочных работ, включая работы с применением грузоподъемных средств, осуществляются поставщиком за свой счет.

4.1.4. Направить заказчику в составе документа о приемке в единой информационной системе в сфере закупок документы в соответствии с п.5.3. контракта. Все документы должны быть оформлены и подписаны в соответствии с законодательством Российской Федерации.

4.1.5. Участвовать в приемке-передаче товара в соответствии с разделом 5 настоящего Контракта.

4.1.6. Устранять недостатки товара в течение 3 (трех) дней с момента заявления о них заказчиком. Расходы, связанные с устранением недостатков товара, несет поставщик.

Устранение недостатков товара не освобождает поставщика от уплаты пени и штрафа по Контракту.

4.1.7. Поставить товар заказчику свободным от любых прав третьих лиц.

4.1.8. Своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а также к установленному настоящим контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты поставки товара.

4.1.9. Компенсировать заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы, в соответствии с пунктом 5.10. раздела 5 настоящего контракта, расходы, по предъявлении заказчиком письменного требования и копии соответствующего заключения, других документов, подтверждающих затраты заказчика, в случае установления по результатам экспертизы факта поставки товара ненадлежащего качества».

В соответствии с пунктом 4.2 на заказчика возложены следующие обязанности:

«4.2.1. Принять товар в соответствии с разделом 5 настоящего контракта и при отсутствии претензий относительно качества, количества, ассортимента, других характеристик товара, подписать документ о приемке в ЕИС усиленной электронной подписью лиц, имеющих право действовать от имени заказчика.

4.2.2. Провести экспертизу поставленного товара для проверки его соответствия условиям контракта в соответствии с Законом».

Пунктом 12.1 Контракта предусмотрен срок действия Контракта: с момента заключения контракта по 29 декабря 2023 г. (срок действия контракта включает срок поставки товара, период приемки результатов поставки, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств поставщика по контракту, оплаты за поставленный товар).

Окончание срока действия контракта не влечет прекращение обязательств сторон по контракту.

Материалами дела установлены следующие обстоятельства.

03.05.2023 заказчик направил поставщику претензию (письмо исх. № УГХ/И-1002 от 03.05.2023), в которой в связи нарушением Обществом пункта 12 приложения № 2 к контракту («в течение 3 (трех) календарных дней с даты подписания контракта поставщику необходимо предоставить график поставки материалов на согласование заказчику») рассчитал неустойку в виде штрафа.

11.05.2023 поставщик выплатил штраф в полном объеме (платежное поручение № 541 от 11.05.2023), о чем сообщил заказчику в электронном письме, в котором также указал, что первая поставка труб 76 и 108 диаметра будет осуществлена 17.05.2023 в 8-00.

16.05.2023 поставщик посредством электронной почты направляет заказчику график поставки товара от 10.05.2023.

17.05.2023 поставщик осуществил частичную поставку товара на сумму 1 711 942,32 рублей, в связи с чем в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС) разместил документы о приемке.

При этом на заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что 17.05.2023 утром груз прибыл к месту назначения, однако разгрузка не была произведена по причине отсутствия крана-погрузчика в данный период времени. По истечении некоторого времени Общество вовсе отказалось от услуг погрузчика и, забрав груз, покинуло место поставки товара.

В свою очередь Общество опровергло данные факты, утверждая, что ООО «ПМК-НН» было вынуждено забрать груз ввиду устного отказа заказчика от его приемки.

05.06.2023 заказчик направил поставщику письмо исх. № УГХ/И-1288, в котором сообщил, что в нарушение требований пункта 4.1.3 контракта («все виды погрузочно-разгрузочных работ, включая работы с применением грузоподъемных средств, осуществляются поставщиком за свой счет») поставщик не выполнил погрузочно-разгрузочные работы, а также указал следующее:

«в ходе приемки материалов с участием представителей АО «Тулатеплосеть» был проведен визуальный осмотр (на машине) без разгрузки труб ППМи Ø 76 и 108 мм и были выявлены следующие дефекты:

1) отклонения осевых линий стальной трубы и ППМи, что недопустимо согласно ГОСТу Р 56227 п. 4.1.10;

2) отбитость и притупленность углов, наличие сколов длиной или глубиной более 5мм, искривление поверхности более 10мм, что недопустимо согласно ГОСТу Р 56227 п. 4.1.11;

3) были обнаружены крупнопористая структура, раковины залитые ППМ смесью, что недопустимо согласно технологическому регламенту производства пенополимерминеральной изоляции теплопроводов;

4) прилипание изделия к форме, шероховатая поверхность и деформация изделий, что недопустимо согласно технологическому регламенту производства пенополимерминеральной изоляции теплопроводов».

В подтверждение выявленных фактов заказчик к письму приложил фотографии дефектов.

06.06.2023 заказчик разместил в ЕИС документ «Уведомление об уточнении документа о приемке от 06.06.2023» в разделе «Электронные документы об исполнении» с перечислением вышеуказанных недостатков.

При этом мотивированный отказ от приемки товара заказчиком не составлялся.

Вместе с тем, Комиссия считает необходимым отметить, что требование к конкретному периоду времени, в течение которого поставщик был обязан произвести погрузочно-разгрузочные работы, в положениях контракта не содержится.

09.06.2023, 21.06.2023 заказчик направил поставщику претензии (письма исх. № УГХ/И-1341, № УГХ/И-1420), в которых в связи с нарушением Обществом общего срока поставки товара и представления исполнительной документации рассчитал неустойки в виде штрафа.

Частью 8 статьи 95 Закона установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

На основании пункта 12.2 контракта расторжение такого контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- отказа поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему;
- существенного нарушения поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком неустранимых недостатков; недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;
- невыполнения поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара;
- неоднократного (от двух и более раз) нарушения поставщиком сроков поставки товаров;
- если в ходе исполнения контракта установлено, что:
 - а) поставщик и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ) и (или) поставляемому товару;
 - б) при определении поставщика поставщик представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения поставщика.

19.07.2023 Заказчик по причине того, что по состоянию на 19.07.2023 ООО «ПМК-НН» не выполнило обязательства, предусмотренные Контрактом, а именно не поставило трубы в ППМ изоляции согласно спецификации (Приложение № 1 к контракту), принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта исх. № УГХ/И-1625 (далее – Решение).

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона, 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.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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.

В силу части 14 статьи 95 Закона 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 названной статьи.

Анализ положений частей 12.1, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод и о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что заказчиком Решение сформировано с использованием ЕИС 19.07.2023 и поступило в адрес поставщика 19.07.2023.

Посчитав, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым, заказчик обратился в Тульское УФАС России с соответствующим обращением.

При этом Общество в материалы дела представило пояснения следующего содержания.

17.05.2023 ООО «ПМК-НН» осуществила частичную поставку труб Ø 76 и 108 мм.

В Решении заказчик указывает, что поставщиком не были выполнены погрузочно-разгрузочные работы.

Трубы действительно прибыли на объект ранее, чем к назначенному месту успела приехать техника, предназначенная для погрузочно-разгрузочных работ. Однако в период ожидания указанной техники заказчик заявил поставщику, что не стоит осуществлять разгрузку поставленного товара, так как, по мнению Заказчика, он не соответствует техническим характеристикам.

Более конкретно претензии к товару были расписаны заказчиком в письме от 05.06.2023 исх. № УГХ/И-1288, а также в Решении.

Общество заявляет, что с данными претензиями категорически несогласно.

В отношении каждой из заявленных претензий к качеству товара, указанных в письме от 05.06.2023 исх. № УГХ/И-1288, Общество выражает нижеследующую позицию.

По 1 пункту:

отклонение осевых линий может быть выявлено только по телу изоляции при ее разрезании. Формы для производства данной продукции изготовлены таким образом, что по краям формы трубу держат металлические приварные или съемные фланцы соответствующего диаметра, которые, в свою очередь, не имеют возможность изменить толщину изоляции и тем самым привести к отклонению;

по пункту 2:

для того, чтобы проверить отбилось и притупленность углов, наличие сколов и углублений согласно ГОСТ Р 56227-2014, как минимум, необходимо выгрузить трубы и производить все замеры с помощью специальных измерительных приборов, что заказчиком осуществлено не было;

по пункту 3:

для того, что бы распознать пористую структуру изоляции, ее необходимо разрезать, так как изоляция имеет в своей структуре три слоя. Верхний слой не может быть пористым, так как является защитным и находится в смазке;

по пункту 4:

последний пункт вовсе не представляется возможным проанализировать ввиду его полного несоответствия действительности.

При этом Общество акцентирует внимание на том, что в нарушение норм Закона и положений контракта заказчиком не была проведена экспертиза, а все измерения проведены лишь визуальным способом на достаточно удаленном расстоянии без привлечения соответствующих специалистов и измерительных приборов.

По мнению ООО «ПМК-НН», основанное на подобном «визуальном осмотре» Решение не может быть признано обоснованным и законным.

Исходя из изложенного, Общество считает, что в его действиях отсутствует недобросовестное поведение и просит сведения в отношении ООО «ПМК-НН» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Каждое лицо, участвующее в рассмотрении дела антимонопольным органом, должно раскрыть все доказательства, на которые оно ссылается как на основание

своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле. При этом основополагающим фактом является то, раскрыл ли тот или иной участник все доказательства, имеющие существенное значение для принятия комиссией антимонопольного органа законного и обоснованного решения.

При этом добросовестность сторон при представлении соответствующих доказательств презюмируется.

Антимонопольный орган изначально исходит из полноты и достоверности доказательств, представленных сторонами рассматриваемого дела, пока иное не подтверждено документально.

Исходя из положений статьи 469 Гражданского кодекса Российской Федерации понятие «качество товара» подразумевает совокупность свойств, признаков продукции, товаров, услуг, работ, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям. Качество определяется мерой соответствия товаров, работ, услуг условиям и требованиям стандартов, договоров, контрактов, запросов потребителей.

Пунктом 1 части 1 статьи 94 Закона предусмотрено, что исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, отдельных этапов исполнения контракта.

В соответствии с частью 3 статьи 94 Закона для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

В соответствии с пунктом 4.2.2 контракта заказчик обязан провести экспертизу поставленного товара для проверки его соответствия условиям контракта в соответствии с Законом.

Раздел 4 контракта содержит, в том числе, следующий порядок приемки товаров:

«5.4. Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 20 (двадцати) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней), со дня поставки товара и поступления с использованием единой информационной системы в сфере закупок заказчику документов, предусмотренных пунктом 5.3 настоящего контракта.

При приемке товара заказчик обязан провести экспертизу в части соответствия поставленного товара условиям контракта. Экспертиза может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться

эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ.

Результаты экспертизы, проведенной с привлечением экспертов, экспертных организаций оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

5.5. При наличии надлежащим образом оформленных документов, указанных в п. 5.3. контракта, и при отсутствии претензий относительно качества, количества, ассортимента, комплектности и других характеристик товара, заказчик не позднее 2 (двух) рабочих дней с даты проведения экспертизы (даты получения заключения эксперта, экспертной организации) осуществляет приемку поставленного товара, по результатам которой подписывает (в случае создания приемочной комиссии члены приемочной комиссии подписывают и заказчик утверждает) усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, документ о приемке, предусмотренный частью 7 статьи 94 Федерального закона №44-ФЗ и размещает его в единой информационной системе.

5.6. При выявлении недостатков поставленного товара заказчик не позднее 2 (двух) рабочих дней с даты проведения экспертизы (даты получения заключения эксперта, экспертной организации) направляет поставщику сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещенный в единой информационной системе, мотивированный отказ (Приложение № 5 к контракту) от подписания документа о приемке товара, содержащий перечень несоответствий условиям контракта с указанием срока их устранения, а также даты повторной приемки товара».

В материалы дела не представлены какие-либо документы, подтверждающие проведение экспертизы путем привлечения экспертов, экспертных организаций; указанные сведения также не содержатся в ЕИС.

Исходя из этого, можно сделать вывод о том, что в рассматриваемом случае заказчиком не проводилась экспертиза путем привлечения экспертов, экспертных организаций.

Таким образом, исходя из требований части 3 статьи 94 Закона и вышеприведенных положений контракта, у заказчика возникает обязанность провести экспертизу поставленного товара своими силами.

Вместе с тем оценка качества товара производилась заказчиком лишь посредством визуального осмотра на машине без его разгрузки, что подтверждается документами, размещенными в ЕИС (документ «Уведомление об уточнении документа о приемке от 06.06.2023» в разделе «Электронные документы об исполнении»), а также материалами дела.

При этом заказчик в качестве претензий указывает, в том числе на несоответствие товара требованиям ГОСТ Р 56227-2014 «Национальный стандарт Российской Федерации. Трубы и фасонные изделия стальные в пенополимерминеральной изоляции. Технические условия».

Необходимо отметить, что в ГОСТ Р 56227-2014 приведены нормативные показатели физико-механических свойств пенополимерминеральной изоляции и

методы их контроля, в частности в соответствии с ГОСТ 17177-94 «Материалы и изделия строительные теплоизоляционные. Методы испытаний».

ГОСТ 17177-94 распространяется на строительные теплоизоляционные материалы и изделия и устанавливает методы определения, в том числе в отношении таких технических показателей как линейных размеров, внешнего вида, правильности геометрической формы, плотности, предела прочности при сжатии.

При этом согласно пункту 3.6 ГОСТ 17177-94 результаты измерений или испытаний должны быть внесены в протокол испытаний.

Вместе с тем, в материалы дела какого-либо документа, подтверждающего проведение испытаний, в том числе с использованием средств измерений, предусмотренных ГОСТ 17177-94, не представлено.

Кроме того, пунктом 6 приложения № 2 к контракту именно на поставщика возложены обязательства по предоставлению по требованию Заказчика результатов лабораторных испытаний конкретной партии ППМ изоляции (плотность, прочность при сжатии) за свой счет в течение 5 рабочих дней с момента направления такого требования.

При этом такого требования заказчик поставщику не направлял.

Иного из материалов дела не следует.

Фотоматериалы с изображением труб в ППМ изоляции, представленные заказчиком в материалы дела, не могут быть признаны Комиссией достаточным доказательством факта ненадлежащего качества товара, поставленного Обществом 17.05.2023, ввиду отсутствия возможности идентифицировать как принадлежность такого товара к товару, поставленному именно в рамках исполнения контракта, так и наличие дефектов, выявленных и указанных заказчиком в документах о приемке.

При изложенных выше обстоятельствах, Комиссия подвергает сомнению наличие оснований для отказа со стороны Заказчика от приемки товара по спорным основаниям.

Необходимо отметить, что Решение в качестве мотивировки его принятия содержит, в том числе, информацию о выявленном несоответствии качества поставленного 17.05.2023 товара, из чего, впоследствии, вытекает возникновение просрочки исполнения Обществом своих обязательств, как основание для расторжения контракта.

Резюмируя вышеизложенное, Комиссия в принципе ставит под вопрос наличие оснований для принятия заказчиком Решения, и, соответственно, правомерность самого принятого заказчиком решения, а меру ответственности в виде включения сведений об обществе в реестр недобросовестных считает не подлежащей применению.

В контексте части 2 статьи 104 Закона включению в реестр недобросовестных поставщиков подлежит информация, в том числе о лицах, с которыми государственные контракты расторгнуты вследствие их недобросовестного поведения в ходе их исполнения.

При этом, учитывая то обстоятельство, что реестр недобросовестных поставщиков является мерой публично-правового характера, антимонопольный орган в каждом конкретном случае обязан выяснить причины неисполнения контракта и оценить действия хозяйствующего субъекта в процессе его исполнения, что и было сделано Управлением в настоящем случае.

Антимонопольный орган, являясь уполномоченным органом, который, не разрешая по существу гражданско-правовой спор между сторонами, решает вопрос о целесообразности такого ограничения прав конкретного лица, как включение сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта само по себе ни к чему не обязывает антимонопольный орган, в исключительной компетенции которого находится оценка всех фактических обстоятельств дела и всех элементов поведения участника закупки в ходе исполнения контракта, вопреки утверждению Заявителя об обратном.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации 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 общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Кроме того, рассматривая обращения заказчиков о включении сведений о лицах в реестр недобросовестных поставщиков, антимонопольный орган при наличии малейшего сомнения в виновности лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) и отсутствии неопровержимых доказательств виновности такого лица со стороны Заказчика, не вправе ограничить права такого лица, в том числе на участие в государственных закупках, поскольку размещение информации в реестре недобросовестных поставщиков является мерой наказания для недобросовестных участников хозяйственной деятельности.

С учетом всех рассмотренных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности ограничения прав ООО «ПМК-НН» путем включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную управлением по городскому хозяйству администрации города Тулы (вх. № 6190/23 от 31.07.2023) в отношении общества с ограниченной ответственностью «ПМК-НН» (ИНН 5256160115; 603069, НИЖЕГОРОДСКАЯ ОБЛАСТЬ, НИЖНИЙ НОВГОРОД ГОРОД, ОРЕХОВСКАЯ УЛИЦА, ДОМ 80, ЛИТЕР А1, ОФИС 30), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.