**РЕШЕНИЕ №РНП-59-318**

по обращению Департамента социальной политики Администрации города Перми (вх. № 011431 от 28.07.2022 г.) о включении ООО «ФТД Промсервис» в реестр недобросовестных поставщиков

**04.08.2022 г. г. Пермь**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю
по контролю закупок (далее - Комиссия)

в присутствии представителей ООО «ФТД Промсервис» - Никитина Д., Малахова Р.В. (на основании доверенности № 1 от 01.08.2022 г.),

в отсутствие представителей Департамента социальной политики Администрации города Перми (уведомлены надлежащим образом),

рассмотрев обращение (вх. № 011304 от 28.07.2022 г.) Департамента социальной политики Администрации города Перми (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ФТД Промсервис» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на поставку ранцев (портфелей, рюкзаков) к началу учебного года детям из семей, находящихся в социально опасном положении (изв. № 0156300028122000004),

**УСТАНОВИЛА:**

Согласно извещению № 0156300028122000004 Заказчиком проводился электронный аукцион на оказание услуг по техническому обслуживанию и ремонту эндоскопического оборудования. Начальная (максимальная) цена контракта – **462 175,00** руб.

**Исследовав и оценив представленные документы, а также в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о закупках, установлено следующее.**

18.04.2022 г. между Заказчиком и ООО «ФТД Промсервис» (далее – Поставщик) заключен контракт на поставку ранцев (портфелей, рюкзаков) к началу учебного года детям из семей, находящихся в социально опасном положении на сумму 342 000,00 руб. (далее – Контракт).

В связи с тем, что Поставщик не выполнил обязательства, предусмотренные условиями Контракта, Заказчиком, на основании п.п. 4.1.6., 7.4. Контракта, было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно условиям Контракта:

1.1. Поставщик обязуется поставить ранцы (портфели, рюкзаки) к началу учебного года детям из семей, находящихся в социально опасном положении в соответствии с пунктом 1.1.1.1.1.2 плана-графика подпрограммы 1.1 «Оказание дополнительных мер социальной помощи и поддержки, содействие в получении социальных услуг отдельным категориям граждан» муниципальной программы «Социальная поддержка и обеспечение семейного благополучия населения города Перми», утвержденной постановлением администрации города Перми от 20.10.2021 № 915 (далее - товар), а Заказчик обязуется принять и оплатить поставленный товар.

1.2. Количество, требования к поставляемому товару, а также требования к гарантии качества товара, гарантийному сроку и (или) объему предоставления гарантий качества, гарантийному обслуживанию товара (в случае установления таких требований) определяются Техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту), иными приложениями к настоящему Контракту, являющимися неотъемлемой частью настоящего Контракта.

4.1. Заказчик вправе:

4.1.1. Требовать от Поставщика надлежащего исполнения обязательств в соответствии с настоящим Контрактом.

4.1.5. Отказаться от приемки и оплаты товара, не соответствующего условиям Контракта.

4.1.6. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

4.1.7. До принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта провести экспертизу поставленного товара (партии товара) с привлечением экспертов, экспертных организаций.

4.2. Заказчик обязан:

4.2.1. Обеспечить приемку поставленного товара (партии товара) в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом.

4.2.2. Произвести оплату поставленного и принятого товара (партии товара) в порядке и сроки, установленные Контрактом.

4.2.4. Требовать уплаты неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с Контрактом.

4.3. Поставщик вправе:

4.3.1. Требовать своевременной приемки товара в порядке и в сроки, предусмотренные Контрактом.

4.3.2. Требовать своевременной оплаты принятого товара в соответствии с условиями Контракта.

4.3.3. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

4.4. Поставщик обязан:

4.4.1. Уведомить Заказчика о планируемой поставке товара в соответствии с Разделом 3. Контракта.

4.4.2. Поставить товар (партию товара), соответствующий требованиям Контракта и приложениями к нему, в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки.

4.4.7. Своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении Контракта.

4.4.9. Производить замену товара ненадлежащего качества, допоставку товара (партии товара) по количеству и (или) ассортименту в срок, установленный в мотивированном отказе от подписания документа о приемке.

Необходимо отметить, что согласно ч. 1 ст. 94 Закона о закупках 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:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

В соответствии со ст. 309 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии со ст. 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

В силу ч. 3 ст. 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Согласно ч. 2 ст. 450 ГК РФ, 2. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1) при существенном нарушении договора другой стороной;

2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с ст. 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Согласно ч. 16 ст. 95 Закона о закупках, Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 Закона о закупках, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о закупках, 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.

Данное право Заказчика также предусмотрено следующими положениями Контракта:

4.1.6. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

7.4. Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в следующих случаях:

по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации и в соответствии с требованиями, установленными Федеральным законом № 44-ФЗ.

Из поступившего обращения Заказчика следует, что ООО «ФТД Промсервис» должно было поставить товар в срок до 30.06.2022. Данное условие контракта ООО «ФТД Промсервис» не выполнено.

В связи с вышеуказанными обстоятельствами, Заказчиком 15.07.2022 г. принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

15.07.2022 г. указанное решение размещено в реестровой записи контракта № 3590229199922000012 в разделе «Решение об одностороннем отказе».

В силу ч. 12.1 ст. 95 Закона о закупках в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 ст. 95 Закона о закупках 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 закупках, 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 ч. 12.1 ст. 95 Закона о закупках 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 закупках считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из положений ч. 12.1 ст. 95 Закона о закупках датой надлежащего уведомления является 15.07.2022 г.

Согласно ч. 13 Закона о закупках 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 соответствии с ч. 16 ст. 96 Закона о закупках заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным п. 1 ч. 10 ст. 104 Закона о закупках, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в силу ч. 13 ст. 95 Закона о закупках, решение об одностороннем отказе вступило в силу 26.07.2022 г.

Информация о Поставщике направлена в адрес Пермского УФАС России 28.07.2022 г. посредством функционала единой информационной системы.

В письменных пояснениях, а также в ходе заседания Комиссии, представители Поставщика указали, что 30.04.22 от ИП Коржаевой И.В. (ИНН: 370257305790) (далее - Контрагент) пришло уведомление о возможности изготовить и поставить рюкзаки школьные согласно заявке Поставщика. Так же было указано, что срок изготовления и поставки будет составлять 30 дней, с момента подписания Договора и Контрагент готов предоставить образцы продукции для согласования. 16.05.2022 Поставщиком, посредством электронной почты, в сторону Заказчика, на согласование были отправлены образцы ранцев (портфелей, рюкзаков). Со стороны Заказчика ответа не поступило. Исполнителем было принято решение изготовить образцы. Так 24.05.22 Поставщиком, в адрес Контрагента было переведено 8 500 (восемь тысяч пятьсот) рублей 00 копеек, на изготовление образов школьных ранцев (портфелей, рюкзаков). 31.05.22 между Поставщиком и ИП Коржаева Ирина Владимировна заключили договор (далее - Договор). С учетом изложенного, Поставщиком были предприняты все меры по поставке Товара и исполнению обязательства по Контракту. Уведомлением от 30.06.22 ИП Коржаева И.В. сообщила Поставщику о невозможности изготовления и поставки Товара, в связи с возникшей задержкой по поставке фурнитуры (замки - молнии и собачки к ним). Осуществление поставки в оговоренные ранее сроки не представлялось возможным, рюкзаки будут изготовлены не ранее 20.07.2022 г. Платежными поручениями № 141 и №143 от 20.07.22 Поставщиком была оплачена часть Товара. Согласно товарной накладной № 62 от 27.07.22 ИП Коржаева И.В. изготовила и поставила товар, но за сроком исполнения Контракта. Таким образом, Поставщик не уклоняется от исполнения Контракта и готов поставить товар. Кроме того, Поставщик указывает, что им не было получено уведомление о решении Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией проанализированы условия контракта, обстоятельства дела, документы представленные сторонами, переписка, которая велась между сторонами, поскольку при принятии решения о включении предприятия в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения данным субъектом условий контракта, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения участника аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В результате анализа условий контракта, переписки между сторонами, Комиссия пришла к следующему.

Согласно п. 1.3 и 1.4 Контракта, время начала и окончания поставки товара составляет период с даты заключения Контракта до 30.06.2022 г. Вместе с тем, в указанный срок товар Поставщиком поставлен не был.

Согласно пояснениям Поставщика, 31.05.22 между Поставщиком и ИП Коржаевой И.В. был заключен договор на изготовление и передачу Поставщику товара – рюкзаков школьных. Уведомлением от 30.06.22 ИП Коржаева И.В. сообщила Поставщику о временной невозможности изготовления и поставки Товара, в связи с возникшей задержкой по поставке фурнитуры (замки - молнии и собачки к ним). Платежными поручениями № 141 и № 143 от 20.07.2022 г. Поставщиком была оплачена часть Товара на сумму 15 500,00 рублей. Согласно товарной накладной № 62 от 27.07.22 ИП Коржаевой И.В. товар был изготовлен и поставлен в адрес Поставщика. Вместе с тем, в адрес Заказчика товар поставлен не был.

Таким образом, Поставщиком был нарушен срок поставки товара, предусмотренный Контрактом.

Относительно довода Поставщика о том, что им не было получено уведомление о решении Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, Комиссия уточняет, что в ходе использования функционала единой информационной системы, было установлено, что решение об одностороннем отказе №1 от 15.07.2022 было получено Поставщиком 15.07.2022 в 13:06 по московскому времени, доказательств обратного в адрес Комиссии представлено не было.

Согласно положениям ч. 2 ст. 450 ГК РФ, контракт может быть расторгнут по требованию одной из сторон при существенном нарушении договора другой стороной.

Согласно ч. 2 ст. 523 ГК РФ, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Вместе с тем, исходя из анализа материалов, представленных в адрес Комиссии сторонами, Комиссия установила, что Заказчиком не предоставлено доказательств неоднократного нарушения сроков поставки товаров со стороны Поставщика.

Таким образом, Комиссия, изучив материалы и документы, представленные сторонами, пришла к выводу об отсутствии оснований для включения сведений о Поставщике в реестр недобросовестных поставщиков.

Из смысла ст. 31 Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков, в том числе, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров (работ, услуг). Вместе с тем, анализ положений Закона о закупках позволяет сделать вывод, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном исполнителе, ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Поскольку включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является мерой ответственности, все неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Комиссия отмечает, что имеющиеся в деле доказательства, свидетельствуют о том, что Поставщиком предпринимались меры для надлежащего исполнения условий Контракта.

Комиссия, всесторонне исследовав материалы обращения, проведя проверку информации и документов, представленных на рассмотрение обращения, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность Поставщика, в их совокупности и взаимосвязи, с учетом пояснений сторон, с учетом обстоятельств данного конкретного дела пришла к выводу о том, что Поставщиком не были совершены действия, которые могли бы свидетельствовать о недобросовестности Поставщика.

На основании изложенного, с учетом отсутствия доказательств намеренного неисполнения Поставщиком взятых на себя обязательств, сведения об ООО «ФТД Промсервис» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании ст. 99, 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», постановления Правительства Российской Федерации от 30 июня 2021 г. № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия,

**РЕШИЛА:**

Не включать сведения об ООО «ФТД Промсервис» в реестр недобросовестных поставщиков.

*Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия*