



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ  
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ  
Федеральной антимонопольной службы  
по Тульской области**

ул. Жаворонкова, 2, г. Тула, 300012  
тел. (4872) 33-14-95, факс (4872) 35-93-65  
e-mail: to71@fas.gov.ru

21.11.2019 № 9/5504

На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**Государственное учреждение Тульской  
области «Одоевский дом-интернат для  
престарелых и инвалидов»**  
ул. Карла Маркса, д. 69,  
рп Одоев, Одоевский р-н,  
Тульская область, 301440

**Общество с ограниченной  
ответственностью «ФТД Промсервис»**  
ул. Октябрьская, д. 6, офис 1,  
поселок Лосиный, г. Березовский,  
Свердловская область, 623710  
ул. Артинская, д. 1, литер Ж, г.  
Екатеринбург, 320017  
3051972@bk.ru  
8 (912) 602-75-35

**РЕШЕНИЕ**

**по делу № 071/06/104-678/2019**

18 ноября 2019 года

г. Тула

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

Председатель Комиссии:

Измайлова О.В. – заместитель  
руководителя Тульского УФАС России,  
Курская М.В. – начальник отдела  
Тульского УФАС России,  
Щетинский А.А. – главный специалист-  
эксперт Тульского УФАС России,

Члены Комиссии:

рассмотрев обращение государственного учреждения Тульской области «Одоевский дом-интернат для престарелых и инвалидов» (далее – Заказчик) (вх. № 5255 от 11.11.2019) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ФТД Промсервис» (ИНН 6678048988; адрес (место нахождения): 623710, Свердловская область, г. Березовский, поселок Лосиный, ул. Октябрьская, д. 6, офис 1) (далее – Общество, ООО «ФТД Промсервис», Поставщик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 26.08.2019 № Ф.2019.528395 на поставку мягкого инвентаря (закупка № 0366200035619005352,

053217

реестровый номер контракта 2713100107119000089) (далее – 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 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

- Аникина А.А., Скрипничук С.В.– представителей Заказчика по доверенности;
- Никитина Д. – представителя ООО «ФТД Промсервис» по доверенности,

### **УСТАНОВИЛА:**

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «ФТД Промсервис» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку мягкого инвентаря (закупка № 0366200035619005352) (далее – Электронный аукцион), в связи с нарушением Обществом существенных условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 15 статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на поставку мягкого инвентаря (закупка № 0366200035619005352) (далее – извещение и документация об электронном аукционе) размещены 30.07.2019 в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 303 250,00 рублей.

26.08.2019 по итогам Электронного аукциона между Заказчиком и ООО «ФТД Промсервис» заключен Контракт на сумму 305 751,00 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта Поставщик обязуется в установленный срок поставить заказчику мягкий инвентарь (далее – товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к Контракту), Техническим заданием (Приложение № 2 к Контракту), являющимися неотъемлемыми частями Контракта, и с условиями Контракта, а Заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных Контрактом.

Положениями пункта 4.1 Контракта определен срок поставки товара: «в течении 15 (пятнадцати) календарных дней с момента заключения Контракта».

В разделе 5 Контракта установлен порядок приемки товара:

«5.1. Приемка товара осуществляется заказчиком с участием представителя поставщика по месту поставки товара.

5.2. В день поставки поставщик одновременно с товаром передает заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 3.2. контракта, подписанный поставщиком акт приемки-передачи товара в двух экземплярах, по форме, установленной Приложением № 3 к контракту, документы, подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации, товарную (ые) накладную (ые), счет-фактуру либо УПД.

5.3. В случае установления заказчиком требования об обеспечении гарантийных обязательств, оформление документа о приемке (за исключением отдельного этапа исполнения контракта) поставленного товара осуществляется после предоставления поставщиком такого обеспечения в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ в порядке и в сроки, которые установлены контрактом.

5.4. Приемка товара по количеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 № П-6, в части, не противоречащей условиям контракта.

5.5. Приемка товара по качеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966 № П-7, в части, не противоречащей условиям контракта.

5.6. Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 5 (пяти) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 7 (семи) рабочих дней), со дня поставки товара и получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5.2 настоящего контракта. В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы, рок приемки поставленного товара продлевается на срок проведения указанной экспертизы и получения заказчиком экспертного заключения.

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.

5.7. В случае проведения экспертизы силами заказчика в Акте приемки-передачи товара проставляется запись о проведении экспертизы, отдельный документ о проведенной экспертизе не составляется.

5.8. В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации. В случае установления по результатам экспертизы факта поставки товара ненадлежащего качества, поставщик обязан компенсировать заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы расходы, по предъявлении заказчиком письменного требования и копии соответствующего заключения, других документов, подтверждающих затраты заказчика.

5.9. При наличии надлежащим образом оформленных документов, указанных в п.5.2. контракта, и при отсутствии претензий относительно качества, количества, ассортимента, комплектности и других характеристик товара, заказчик не позднее 3 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) акт приемки-передачи

товара в 2 (двух) экземплярах и в течение 7 рабочих дней передает один экземпляр поставщику.

5.10. При выявлении недостатков поставленного товара заказчик не позднее 3 рабочих дней с даты проведения экспертизы (даты получения заключения эксперта, экспертной организации) направляет поставщику в письменной форме мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара, содержащий перечень несоответствий поставленного товара условиям контракта с указанием срока их устранения, а также даты повторной приемки товара.

5.11. В случае выявления недостатков поставленного товара поставщик обязан безвозмездно устранить недостатки в срок, указанный в мотивированном отказе, и направить заказчику отчет об устранении выявленных недостатков поставленного товара, а также подписанный поставщиком акт приемки-передачи товара в 2 (двух) экземплярах для принятия заказчиком поставленного товара.

5.12. В случае если по результатам рассмотрения отчета об устранении выявленных недостатков поставленного товара заказчиком принято решение о фактическом устранении поставщиком недостатков в надлежащем порядке, заказчик в течение 3 рабочих дней с даты получения отчета об устранении выявленных недостатков поставленного товара, а также акта приемки-передачи товара, принимает поставленный товар, подписывает акт приемки-передачи товара в 2 (двух) экземплярах и в течение 7 рабочих дней передает один экземпляр поставщику.

5.13. В случае если по результатам рассмотрения отчета об устранении выявленных недостатков поставленного товара принято решение о неустранении выявленных недостатков поставленного товара заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

5.14. Обязательство поставщика по поставке товара считается исполненным с момента удостоверения факта надлежащей поставки товара в соответствии с условиями настоящего контракта, а именно с даты подписания заказчиком акта приемки-передачи товара без замечаний.

5.15. Право собственности на товар прекращается у поставщика с даты подписания заказчиком акта приемки-передачи товара.

5.16. Риск случайной гибели товара несет поставщик до даты подписания заказчиком акта приемки-передачи товара».

Как следует из пояснений представителей Заказчика, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта явилось неисполнение Поставщиком условий Контракта в части непоставки товара.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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.

Согласно пункту 6.3.6 Контракта, Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Пунктом 12.2 Контракта установлено, что расторжение 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 несоизмеримых 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 Поставщик и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика.

В связи с тем, что по состоянию на 30.09.2019 обязательства по Контракту не выполнены ООО «ФТД Промсервис», 30.09.2019 Заказчиком принято «Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 26.08.2019 № Ф.2019.528395» (далее – Решение об одностороннем отказе).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

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, 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 Решение об одностороннем отказе, а также акт о выявленных недостатках и претензия были направлены Заказчиком 01.10.2019 в адрес ООО «ФТД Промсервис», в том числе, по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу: 623710, Свердловская область, г. Березовский, пос. Лосиный, ул. Октябрьская, д. 6, офис 1.

Решение об одностороннем отказе размещено в единой информационной системе в сфере закупок 30.09.2019.

Согласно отчету об отслеживании почтового отправления (трек-номер 30144040000673), представленного Заказчиком в материалы дела, 30.10.2019 Решение об одностороннем отказе возвращено Заказчику ФГУП «Почта России» с формулировкой «Возврат отправителю из-за отсутствия адресата».

Посчитав Решение об одностороннем отказе вступившим в законную силу, Заказчик 11.11.2019 направил рассматриваемое обращение в Тульское УФАС России.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Управлением установлено, что между сторонами Контракта существует гражданско-правовой спор относительно причин неисполнения (ненадлежащего исполнения) Обществом условий Контракта и действиями Заказчика, совершенными в рамках Контракта, то есть добросовестности поведения сторон Контракта при его исполнении.

В силу части 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, по смыслу вышеуказанного положения, в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения, а необходимым условием подобного включения является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки уклоняться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Частью 1 статьи 2 Закона установлено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из Закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закону.

Таким образом, прекращение обязательства по требованию одной из сторон закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

Необходимо отметить, что односторонний отказ заказчика от исполнения контракта является специальным правовым институтом Закона, которым заказчик при соблюдении нормативной процедуры выражает свое одностороннее волеизъявление на прекращение гражданско-правовых отношений с контрагентом. Данный отказ подчинен особой процедуре, предусмотренной статьей 95 Закона, и заключающийся в возможности заказчика отказаться от его исполнения только при наличии достаточных к тому оснований.

Приведенный правовой подход наиболее полно соответствует принципу эффективности осуществления закупок (часть 1 статьи 12 Закона), а также направлен на защиту участника закупки как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях. При этом положения статьи 95 Закона ориентированы на предоставление участнику закупки возможности устранить выявленные заказчиком нарушения в целях урегулирования возникшего спора без применения к такому участнику мер публично-правовой ответственности (часть 14 статьи 95 Закона).

Основанием к расторжению контракта (и к включению сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков) может являться не любое нарушение таким участником условий контракта, а именно существенное применительно к статье 450 Гражданского кодекса Российской Федерации, под которым надлежит понимать такое нарушение, которое является непреодолимым и неустранимым в разумный срок и объективно лишает заказчика того, на что он вправе был рассчитывать при заключении контракта, и которое влечет за собой препятствия последнему в осуществлении своей деятельности или исполнении своих обязательств перед третьими лицами.

Из буквального прочтения Решения об одностороннем отказе следует, что «...в соответствии с условиями контракта ООО «ФТД Промсервис» обязалось в установленный срок поставить мягкий инвентарь (далее – товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к Контракту) и Техническим заданием (Приложение № 2 к Контракту). Срок поставки товара по Контракту: в течении 15 (пятнадцати) календарных дней с момента заключения Контракта, то есть до 10.09.2019.

Однако, по состоянию на «30» сентября 2019 года ООО «ФТД Промсервис» не выполнило свои обязательства, а именно не передало товар (п. 1 ст. 463 ГК РФ)...».

Исходя из положений статьи 104 Закона реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа (часть 2 статьи 104 Закона).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта подрядчиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого подрядчика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям Закона и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Вывод Комиссии в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, о том, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При этом «автоматическое» включение лица, нарушившего условия контракта, в реестр недобросовестных поставщиков без указания причины его отнесения к таковым, без учета степени его вины ограничивает право на осуществление коммерческой деятельности по поставке товара для государственных и муниципальных нужд, негативно сказывается на деловой репутации и снижает в целом конкурентоспособность на рынке.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного на то органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.



Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего 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.

Вместе с тем Комиссия считает необходимым отметить, что с момента заключения контракта между его сторонами возникают гражданско-правовые отношения, оценку которым антимонопольный орган в рамках рассмотрения одностороннего отказа заказчика либо подрядчика от исполнения контракта в качестве основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков давать не вправе.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной законом во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных указанным Законом.

Как было отражено выше, положениями Контракта предусмотрено, что Поставщик обязуется в установленный срок поставить Заказчику мягкий инвентарь в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к Контракту), Техническим заданием (Приложение № 2 к Контракту), являющимися неотъемлемыми частями Контракта, и с условиями Контракта.

При этом, единственным основанием для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе явился тот факт, что «...по состоянию на «30» сентября 2019 года ООО «ФТД Промсервис» не выполнило свои обязательства, а именно не передало товар (п. 1 ст. 463 ГК РФ)».

Согласно пунктам 5.10, 5.11 Контракта «при выявлении недостатков поставленного товара Заказчик не позднее 3 рабочих дней с даты проведения экспертизы (даты получения заключения эксперта, экспертной организации) направляет Поставщику в письменной форме мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара, содержащий перечень несоответствий поставленного товара условиям контракта с указанием срока их устранения, а также даты повторной приемки товара.

В случае выявления недостатков поставленного товара Поставщик обязан безвозмездно устранить недостатки в срок, указанный в мотивированном отказе, и направить Заказчику отчет об устранении выявленных недостатков поставленного товара, а также подписанный Поставщиком акт приемки-передачи товара в 2 (двух) экземплярах для принятия Заказчиком поставленного товара».

Для осуществления полномочий, в том числе по приемке поставленного товара, предусмотренных частью 6 статьи 94 Закона, Заказчик создал приемочную комиссию (приказ от 22.02.2017 № 15/2-осн, имеется в материалах дела) (далее – приемочная комиссия).

В соответствии с частью 7 статьи 94 Закона, приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается

заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа.

27.09.2019 приемочной комиссией составлен акт о выявленных недостатках № Ф.2019.528395/26.08.2019 (имеется в материалах дела) (далее – акт о выявленных недостатках), который содержит следующую информацию:

№ п/п	Наименование товара	Кол-во	Сумма за 1 шт.	Общая сумма	Дата поступления товара	Выявленные недостатки
1	Футболка женская	100	100	10000	27.09.2019	Не соответствует техническому заданию
2	Футболка мужская	75	100	7500	27.09.2019	Нет рисунка по заявленному в Техническом задании
3	Трусы женские	225	80	18000	27.09.2019	Не соответствует заявленному описанию по Техническому заданию
4	Трусы мужские /боксеры/	200	100	20000	27.09.2019	Не соответствует заявленному описанию по Техническому заданию, качеству, цветовой гамме
5	Сорочка ночная женская	100	300	30000	27.09.2019	Не соответствует размерному ряду
6	Майка женская	200	100	20000	27.09.2019	Не соответствует техническому заданию
7	Халат трикотажный летний	200	385	77000	27.09.2019	Не соответствует техническому заданию
8	Халат велюровый	160	400	64000	27.09.2019	Не соответствует техническому заданию
9	Бюстгальтер	125	150	18750	27.09.2019	Не соответствует заявленному описанию

Заказчиком в адрес Поставщика направлен мотивированный отказ от подписания документа о приемке (письмо от 27.09.2019 № 546 имеется в материалах дела), в котором содержится следующая информация:

«27.09.2019 Заказчику был доставлен товар. Который не соответствует условиям Контракта в связи с тем, что размерный ряд не соответствует этикеткам и размерным признакам поставляемого товара (Приложение № 1 к Техническому заданию), качество ткани и пошив не соответствует требованиям к функциональным, техническим и качественным, эксплуатационным характеристикам товара (п. 8 Технического задания)...».

Указанный мотивированный отказ направлен по электронной почте Поставщика 27.09.2019 (скриншот со страницы внутренней почты Заказчика, расположенной на почтовом сервисе правительства Тульской области mail.tularegion.ru, имеется в материалах дела).

Как указывалось выше, акт о выявленных недостатках, Решение об одностороннем отказе, а также претензия от 30.09.2019 № 514 с требованием об уплате пени за просрочку исполнения со стороны Поставщика направлены Обществу по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу: 623710, Свердловская область, г. Березовский, пос. Лосиный, ул. Октябрьская, д. 6, офис 1.

Как упоминалось выше, согласно отчету об отслеживании почтового отправления (трек-номер 30144040000673), представленного Заказчиком в материалы дела, 30.10.2019 Решение об одностороннем отказе возвращено Заказчику ФГУП «Почта России» с формулировкой «Возврат отправителю из-за отсутствия адресата».

В материалы дела представлены копии документов, свидетельствующих о переписке сторон Контракта, в том числе посредством электронной почты, причем такая переписка осуществлялась с 16.09.2019.

Так, 16.09.2019 Заказчиком составлена и направлена по электронной почте Обществу претензия (письмо от 16.09.2019 № 518 имеется в материалах дела) с требованием оплатить пени за просрочку исполнения Поставщиком обязательств по Контракту.

В ответ на данную претензию Общество направило письмо от 17.09.2019 № бау, которое содержит следующую информацию:

«Задержка поставки по Контракту произошла по причине, не зависящей от Поставщика, а именно: в ходе исполнения условий подписанного Контракта, Поставщиком были выявлены, обозначены и исправлены ошибки и нарушения (расхождения и неточности в документации Заказчика), произошедшие по вине Заказчика, а именно:

1. В ТЗ к Контракту отсутствовало описание поставляемого товара то есть в графе «требуемые значения (диапазон значений) показателей» данные отсутствовали, поля в таблице были пустые.

2. В таблице размерных признаков поставляемого товара (приложение 1 к ТЗ) из 11 пунктов (позиций товара) в соответствии со Спецификацией (приложение 1 к Контракту) указаны и заполнены только 9, а 2 пункта отсутствуют вовсе (пижама женская, сорочка женская).

3. В Спецификации (приложение 1 к Контракту) перепутаны по количеству позиции «футболка мужская» и «футболка женская» – такие данные не совпадают с данными в таблице «Размерные признаки поставляемого товара» (приложение 1 к ТЗ).

4. По позиции «трусы мужские» в Спецификации указано количество 200 штук, а в таблице «Размерные признаки поставляемого товара» указано другое количество – 70 штук.

5. В присланном Заказчиком письме после нашего запроса об уточнении по позиции «пижама мужская» (отсутствует информация в контракте, не совпадает количество со Спецификацией – 50 штук) содержится уточняющая информация по количеству в таблице «Размерные признаки поставляемого товара» – 100 штук.

На основании вышеуказанной информации сообщаем, что Поставщиком в процессе исполнения Контракта были предприняты все действия для исполнения условий Контракта, а именно, Поставщик постоянно находился на связи и в переговорах с Заказчиком, уточнял и исправлял расхождения, допущенные Заказчиком, писал письма и отвечал на письма, направлял в адрес Заказчика официальные запросы.

Заказчик реагировал на письма в установленной форме и сроках, но это занимало определенное время.

Особо хотели подчеркнуть, что в связи с расхождениями и отсутствием информации в документации Заказчика, изменились количественные и качественные характеристики поставляемого по контракту товара, который был Поставщиком

предварительно зарезервирован в рамках первоначальных условиях Контракта в соответствии с Техническим заданием.

Изменение условий, показателей, появление дополнительной информации повлекло за собой затраты и дополнительное время на исправление в соответствии с вновь появившимися обстоятельствами.

Таким образом, претензия со стороны Заказчика не обоснована в части нарушения сроков поставки товара и выставления пени за просрочку, так как отсутствие достоверной информации или ее искажение по вине Заказчика создало препятствия по исполнению Контракта для Поставщика».

Произведя анализ представленных в материалы настоящего дела документов и сведений, в том числе сведений, размещенных в единой информационной системе в сфере закупок, а также представленных по запросу Тульского УФАС России оператором электронной площадки ООО «РТС-Тендер», Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно части 1 статьи 83.2 Закона по результатам электронной процедуры контракт заключается с победителем электронной процедуры, а в случаях, предусмотренных Законом, с иным участником этой процедуры, заявка которого на участие в этой процедуре признана соответствующей требованиям, установленным документацией и (или) извещением о закупке.

Частью 2 статьи 83.2 Закона установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанных в части 12 статьи 54.7, части 8 статьи 69, части 8 статьи 82.4, части 23 статьи 83.1 настоящего Федерального закона протоколов заказчик размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы без своей подписи проект контракта, который составляется путем включения в проект контракта, прилагаемый к документации или извещению о закупке, цены контракта, предложенной участником закупки, с которым заключается контракт, либо предложения о цене за право заключения контракта в случае, предусмотренном частью 23 статьи 68 настоящего Федерального закона, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), информации, предусмотренной пунктом 2 части 4 статьи 54.4, пунктом 7 части 9 статьи 83.1 настоящего Федерального закона, указанных в заявке, окончательном предложении участника электронной процедуры.

Во исполнение требований части 2 статьи 83.2 Закона Заказчиком 16.08.2019 в единой информационной системе и на электронной площадке ООО «РТС-Тендер» был размещен проект Контракта.

Согласно части 10 статьи 83.2 Закона контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем, либо по цене за

единицу товара, работы, услуги, рассчитанной в соответствии с частью 2.1 настоящей статьи, и максимальному значению цены контракта.

В соответствии с пунктом 23 части I «Сведения о проводимом аукционе в электронной форме» документации об электронном аукционе первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна, в том числе, содержать конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным пунктом 8 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе, и указание на товарный знак (при наличии).

Оператором электронной площадки ООО «РТС-Тендер» в материалы дела представлены, в том числе, следующие документы:

- протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.08.2019;

- первая часть заявки участника с идентификационным номером «105629201» (ООО «ФТД Промсервис»);

- протокол проведения электронного аукциона от 09.08.2019;

- протокол подведения итогов электронного аукциона от 13.08.2019.

При рассмотрении протокола рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.08.2019 установлено, что участник с идентификационным номером заявки «105629201» (ООО «ФТД Промсервис») допущен к участию в электронном аукционе и признан участником такого аукциона единогласным решением аукционной комиссии по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) государственного казенного учреждения Тульской области «Центр организации закупок» (далее – Аукционная комиссия).

При рассмотрении первой части заявки участника с идентификационным номером «105629201» (ООО «ФТД Промсервис») Комиссией установлено, что таким участником представлены все необходимые конкретные показатели товара, соответствующие значениям, установленным пунктом 8 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 09.08.2019 участник с идентификационным номером «105629201» (ООО «ФТД Промсервис») с предложенной ценой 305 751,00 руб. (время подачи предложения 09.08.2019 10:17:55 по московскому времени) признан победителем такого аукциона.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 13.08.2019 заявка участника с идентификационным номером «105629201» (ООО «ФТД Промсервис») единогласно признана Аукционной комиссией соответствующей требованиям Закона и документации об электронном аукционе.

Таким образом, с учетом требований части 1 статьи 34, частей 2, 10 статьи 83.2 Закона в их взаимосвязи, Заказчик при размещении проекта Контракта обязан был указать цену контракта, предложенную участником закупки, с которым заключается контракт, а также информацию о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), содержащуюся в заявке ООО «ФТД Промсервис».

Однако, при рассмотрении заключенного Контракта с победителем электронного аукциона ООО «ФТД Промсервис», сведения о котором размещены в единой информационной системе (реестровый номер контракта 2713100107119000089), а также первой части заявки участника с идентификационным номером «105629201» (ООО «ФТД Промсервис»), представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-Тендер», содержащей конкретные показатели

товара, соответствующие значениям, установленным пунктом 8 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе, Комиссией установлено, что Заказчик не внес в проект Контракта необходимую информацию о товаре (конкретные показатели товара), тем самым нарушил часть 1 статьи 34, части 2, 10 статьи 83.2 Закона.

Представители Заказчика, Общества на заседании Комиссии пояснили, что изменения в целях устранения вменяемого нарушения Закона в Контракт не вносились, дополнительные соглашения к Контракту отсутствуют.

Кроме того, при рассмотрении положений Контракта Комиссией установлено следующее.

Приложение № 1 к Контракту «Спецификация» содержит следующую информацию:

№ п/п	Наименование поставляемого товара	Страна происхождения товара	Единица измерения (по ОКЕИ)	Кол-во	Цена за единицу с учетом НДС, руб. коп.	Сумма с учетом НДС, руб. коп.
1	Футболка женская	Узбекистан	шт	100	100	10000
2	Футболка мужская	Узбекистан	шт	75	100	7500
3	Трусы женские	Китай	шт	225	80	18000
4	Трусы мужские/боксеры/	Китай	шт	200	100	20000
5	Сорочка ночная женская	Китай	шт	100	300	30000
6	Пижама мужская	Китай	шт	50	410,02	20501
7	Пижама женская	Китай	шт	50	400	20000
8	Майка женская	Узбекистан	шт	200	100	20000
9	Халат трикотажный летний	Киргизия	шт	200	385	77000
10	Халат велюровый	Киргизия	шт	160	400	64000
11	Бюстгальтер	Китай	шт	125	150	18750
<b>Итого</b>						<b>305751-00</b>

Приложение № 1 «Размерные признаки поставляемого товара» к Приложению № 2 Контракта «Техническое задание» содержит следующую информацию:

1. Футболка женская						
Размер	50	52	54	56	58	ИТОГО:
Количество, штука	10	10	25	10	20	75

2. Футболка мужская						
Размер	50	52	54	56	58	ИТОГО:
Количество, штука	20	20	20	20	20	100

<b>3. Халат женский</b>							
Размер	44-46	48-50	52-54	56-58	60-62	64-66	ИТОГО:
Количество, штука	30	30	40	40	30	20	190

<b>4. Халат женский</b>							
Размер	44-46	48-50	52-54	56-58	60-62	64-66	ИТОГО:
Количество, штука	20	20	30	30	30	30	160

<b>5. Бюстгальтер</b>							
Размер	B	C	D	E	F		ИТОГО:
Количество, штука	30	30	30	30	5		125

<b>6. Трусы мужские</b>					
Размер	44-46	48-50	52-54	56-58	ИТОГО:
Количество, штука	20	20	25	10	75

<b>7. Трусы женские</b>							
Размер	44-46	48-50	52-54	56-58	60-62	64-66	ИТОГО:
Количество, штука	38	38	38	35	38	38	225

<b>8. Пижама мужская</b>						
Размер	48-50	52-54	56-58	60-62	64-66	ИТОГО:
Количество, штука	10	10	10	10	10	50

<b>9. Майка женская</b>							
Размер	44-46	48-50	52-54	56-58	60-62	64-66	ИТОГО:
Количество, штука	10	20	20	20	20	10	100

Комиссией установлено, что в разделе Контракта «Размерные признаки поставляемого товара» отсутствует какая-либо информация относительно требований к товарам «пижама женская», «сорочка ночная женская».

При описанных выше обстоятельствах, с учетом нарушений, допущенных Заказчиком при формировании проекта Контракта, сведения указанные в акте о выявленных недостатках относительно не соответствия требованиям пункта 8 Приложения № 2 к Контракту «Техническое задание» товаров «футболка женская», «футболка мужская», «трусы женские», «трусы мужские /боксеры/», «майка женская», «халат трикотажный летний», «халат велюровый», «бюстгальтер», а также не соответствия размерному ряду товара «сорочка ночная женская» не могут являться надлежащим основанием для неприемки товара, и, как следствие, для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, так как указанное решение не раскрывает, какие именно условия не были соблюдены Поставщиком.

При этом, вся дальнейшая переписка Поставщика с Заказчиком (письма Заказчика от 24.09.2019 № 539, от 04.10.2019 № 555, от 11.10.2019 № 561, от 18.10.2019 № 579, от 28.10.2019 № 615; письма Поставщика от 03.10.2019 № 3, от 11.10.2019 № 6, от 15.10.2019 № 8, от 23.10.2019 № 12 имеются в материалах дела) содержит спор указанных сторон, который не может быть разрешен ввиду нарушения Заказчиком порядка формирования проекта Контракта, предусмотренного Законом.

В тоже время, 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 поведенческие аспекты сторон в ходе исполнения Контракта.

В рассматриваемом случае Комиссия полагает, что обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не дают возможности прийти к однозначному выводу о нарушении условий контракта, допущенных исключительно по вине ООО «ФТД Промсервис»; также по основаниям, изложенным выше, Комиссия не может прийти к однозначному выводу о наличии достаточных оснований для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по мотивам неисполнения Обществом обязательств по Контракту, и, как следствие, включения информации об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют правовые основания для включения сведений об ООО «ФТД Промсервис» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Информацию, представленную государственным учреждением Тульской области «Одоевский дом-интернат для престарелых и инвалидов» (вх. № 5255 от 11.11.2019) в отношении общества с ограниченной ответственностью «ФТД Промсервис» (ИНН 6678048988; адрес (место нахождения): 623710, Свердловская область, г. Березовский, поселок Лосиный, ул. Октябрьская, д. 6, офис 1), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. Признать в действиях государственного учреждения Тульской области «Одоевский дом-интернат для престарелых и инвалидов» нарушение части 1 статьи 34, частей 2, 10 статьи 83.2 Закона в их взаимосвязи.

3. Передать материалы настоящего дела соответствующему должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения в рамках административного производства.

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

Председатель Комиссии:

 О.В. Измайлова

Члены Комиссии:

 М.В. Курская

 А.А. Щетинский