

АДМИНИСТРАЦИЯ МУНИЦИПАЛЬНОГО
ОБРАЗОВАНИЯ УЗЛОВСКИЙ РАЙОН
301600, Тульская область, Узловский
район, город Узловая, пл. Ленина, д.1
amo.uzlovaya@tularegion.ru
ИНДИВИДУАЛЬНЫЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ
М. Челябинская область г. Челябинск

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-9/2024

17 января 2024 года

г. Тула

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

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение администрации муниципального образования Узловский район (далее – Заказчик, Администрация) (вх. № 75/24 от 10.01.2024) о размещении информации об индивидуальном предпринимателе М. (Челябинская область г. Челябинск, <.....>) (далее – ИП М., Поставщик, Индивидуальный предприниматель) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 18.09.2023 № 177 на поставку трубной части подогревателя ПП1-53-7-2 для замены в котельной №11 города Узловая (закупка № 0166300015923000088, ИКЗ 233711700685771170100100820040000244) (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:

- представителей ИП М. на основании доверенности;

- представителя Заказчика на основании доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ИП М. в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку трубной части подогревателя ПП1-53-7-2 для замены в котельной №11 города Узловая (закупка № 0166300015923000088) (далее – Закупка).

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 Закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями), предусмотренными Законом (далее – извещение о Закупке), 25.08.2023 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система). 29.08.2023 в извещение о Закупке внесены изменения, которые размещены в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 750 000,00 рублей.

18.09.2023 по итогам Закупки между Заказчиком и Индивидуальным предпринимателем заключен Контракт на сумму 667 500,00 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта поставщик обязуется в установленный срок поставить заказчику трубную часть подогревателя ПП1-53-7-2 для замены в котельной №11 города Узловая (далее – товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к контракту), описанием объекта закупки (Приложение № 2 к контракту), являющимися неотъемлемыми частями настоящего контракта, и с условиями настоящего контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

В соответствии с Приложением № 1 к Контракту «Спецификация» передаче подлежит следующий товар:

№ п/п	Наименование товара	Единица измерения	Кол- во	Цена	Сумма
1	Трубная часть подогревателя пароводяного ПП1-53-7-2 (с трубными досками, завальцованными трубками, отбойным щитом)	шт	1	667 500,00	667 500,00

Пунктом 5 Приложения № 2 к Контракту установлены требования к показателям товара.

Раздел 3 Контракта содержит, в том числе следующие требования о сроке, месте и порядке поставки товара:

- «3.1. Срок поставки товара: 43 (сорок три) рабочих дня со следующего дня после даты заключения контракта. Поставка товара осуществляется транспортом и силами поставщика с осуществлением погрузо-разгрузочных работ. Упаковка товара и грузовая тара должны обеспечивать сохранность товара, исключать его порчу и уничтожение при транспортировке, погрузо-разгрузочных работах и хранении. Поставщик должен уведомить заказчика о времени и дате поставки товара.
- 3.2. Поставщик осуществляет поставку всего количества товара одновременно силами, средствами и транспортом поставщика или (с письменного согласия заказчика) средствами третьих лиц к месту нахождения заказчика (место поставки): Тульская область г. Узловая, ул. Тульская, в районе дома № 3В.
- 3.3. Не заявленный товар не принимается и не оплачивается».

Права и обязанности сторон закреплены в разделе 4 Контракта.

В частности, в пункте 4.2 Контракта установлено, что Поставщик обязан:

- «4.2.1. Осуществить поставку товара, указанного в пункте 1.1 контракта, в соответствии с принятыми на себя обязательствами.
- 4.2.2. В срок, установленный в письменном запросе заказчика, предоставлять информацию о ходе исполнения принятых на себя обязательств.
- 4.2.3. В целях организации экспертизы товара и его приемки, заранее уведомить заказчика о готовности к передаче товара до момента его доставки к месту поставки.
- 4.2.4. Предоставить надлежаще оформленные документы, предусмотренные пунктом 5.2 контракта.
- 4.2.5. Устранить все обнаруженные недостатки товара в порядке и сроки, установленные разделом 5 контракта.
- 4.2.6. Компенсировать заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы, в соответствии с пунктом 5.7 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».

Разделом 5 Контракта определен следующий порядок приемки товара:

- «5.1. Приемка товара осуществляется заказчиком с участием представителя поставщика по месту поставки товара.
- 5.2. В день поставки одновременно с товаром направляет заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 6.5 контракта документ о приемке товара, сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, документы, подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации, товарную накладную, счет, счет-фактуру, либо УПД.
- 5.3. 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.
- 5.4. 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.
- 5.5. Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 20 (двадцати) рабочих дней, включая проведение экспертизы, со дня поставки товара и поступления с использованием единой информационной системы в сфере закупок заказчику документов, предусмотренных пунктом 5.2 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.
- 5.6. В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом или 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.
- 5.7. 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 осуществляет приемку поставленного товара, по результатам которой подписывает (в случае создания приемочной комиссии члены приемочной комиссии подписывают и заказчик утверждает) документ о приемке товара усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика.
- 5.8. При выявлении недостатков поставленного товара заказчик 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 поставленного товара условиям контракта с указанием срока их устранения, а также даты повторной приемки товара.

5.9. В случае выявления недостатков поставленного товара поставщик обязан безвозмездно устранить недостатки в срок, указанный в мотивированном отказе (Приложение № 5 к контракту), и направить заказчику отчет об устранении выявленных недостатков поставленного товара, а также подписанный поставщиком акт приемки-передачи товара для принятия заказчиком поставленного товара в порядке, предусмотренном настоящим контрактом.

5.10. 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 2 (двух) рабочих дней с даты получения отчета об устранении выявленных недостатков поставленного товара, а также документа о приемке товара, принимает поставленный товар, подписывает документ о приемке товара усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе.

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

5.12. 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 документа о приемке товара без замечаний».

В соответствии с пунктом 12.1 Контракта срок его действия составляет с даты заключения контракта до 25 декабря 2023 года (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 настоящему контракту.

Из материалов настоящего дела установлено следующее.

Индивидуальный предприниматель представил в материалы дела договор от 11.09.2023 № П-057, заключенный между ИП М. и непубличным акционерным обществом «Челябинский завод котельного оборудования» (далее – АО «ЧЗКО»), на поставку товара «Трубная часть подогревателя пароводяного ПП1-53-7-2», а также платежное поручение № 89 от 20.09.2023 о выполненной предоплате 50 % по такому договору.

17.11.2023 Поставщик в письме исх. № 97 сообщил Заказчику, что отгрузка товара задерживается по причине задержки на производстве завода-изготовителя из-за отсутствия необходимых комплектующих; Индивидуальный предприниматель указывает, что отгрузка товара будет произведена автотранспортом, о чем дополнительно будет сообщено в ближайшее время.

22.11.2023 Заказчик направил Поставщику претензию (письмо исх. № 15-28/7505), в которой указал, что на текущий момент поставка не осуществлена, в связи с чем Администрацией рассчитана сумма неустойка в виде пени по состоянию на 21.11.2023 и выставлено требование об ее уплате.

27.11.2023 Поставщик сформировал посредством единой информационной системы документы о приемке.

При этом по информации Заказчика фактически поставка товара была осуществлена 05.12.2023.

12.12.2023 Заказчик сформировал посредством единой информационной системы отказ в приемке товара, содержащий, в том числе, Мотивированный отказ (письмо исх. № 15-25/7958) и указанное в качестве приложения к нему экспертное заключение от 05.12.2023.

Мотивированный отказ от 12.12.2023 содержит следующую информацию:

«При проведении внутренней экспертизы Заказчиком было проверено качество предоставленных поставщиком результатов исполнения Контракта в части их соответствия условиям контракта.

В результате проведенной внутренней экспертизы поставленного товара Заказчиком установлено, что в соответствии с описанием объекта закупки (приложение № 2 к муниципальному контракту) Подрядчик должен был поставить трубную часть подогревателя ПП1-53-7-2 из латунных трубок, но по факту предоставил трубную часть подогревателя ПП1-53-7-2 из нержавеющей трубок с указанием в сопроводительной документации неверной информации о товаре, что является несоответствием условиям Контракта.

В соответствии с пунктом 5.2 Контракта Подрядчик в день поставки одновременно с товаром направляет заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 6.5 Контракта документ о приемке товара, сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, документы, подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации, товарную накладную, счет, счет-фактуру, либо УПД.

Предоставленная Заказчику 05.12.2023 трубная часть подогревателя не соответствует условиям Контракта и представленным сопроводительным документам.

При этом сопроводительные документы, сформированные с использованием единой информационной системы, размещены 27.11.2023, а не в день предоставления товара (05.12.2023), а так же не подтверждают качество товара и не соответствуют условиям Контракта.

Заказчик требует от Поставщика устранить вышеуказанные недостатки в течение 3 дней с момента получения настоящего мотивированного отказа от подписания акта приемки-передачи товара.

Повторную приемку товара осуществить в срок, не позднее 15.12.2023.

В соответствии с частью 7 статьи 94 Закона приемка поставленного товара 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 в те же сроки Заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа.

Если поставщик не устранит недостатки поставленного товара, послужившие основанием для отказа в их приемку, Заказчик с учетом положений части 9 статьи 95 Закона вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

На основании вышеизложенного направляем Вам данный мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара и требуем в течение трех дней с момента получения данного мотивированного отказа поставить товар, соответствующий условиям Контракта».

18.12.2023 АО «ЧЗКО» направил Поставщику ответ (письмо исх. № 4452), в котором в ответ на запрос ИП М. от 14.12.2023 завод-изготовитель сообщает, что 27.11.2023 ошибочно была произведена отгрузка трубной системы ПП 12-53-7-2 из нержавеющей стали. Кроме того в письме указано, что по причине включения ОАО «УГМК», являющегося производителем латунных трубок для подогревателей, в санкционные списки, имеются определенные трудности при отгрузке таких комплектующих. При этом необходимый для исполнения Контракта товар должен быть готов к отгрузке в срок до 27.12.2023.

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

На основании 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 Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу пункта 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК 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 неустраняемых 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 Закона) 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.

Вследствие того, что Поставщик не осуществил поставку товара надлежащего качества в установленные Контрактом сроки, Заказчик 19.12.2023 принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта исх. № 15-28/8156 (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 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 об одностороннем отказе от исполнения Контракта сформировано с использованием единой информационной системы 19.12.2023 и получено Поставщиком 19.12.2023.

28.12.2023 Поставщик сформировал посредством единой информационной системы документы о приемке.

28.12.2023 Поставщик направил Заказчику письмо исх. № 163, в котором указал, что отгрузка товара для замены товара, не соответствующего требованиям Контракта, произведена в транспортную компанию 28.12.2023 по УПД № 40.

09.01.2024 Поставщик направил Заказчику письмо исх. № 4, в котором обратился с просьбой отменить Решение или согласовать расторжение Контракта по соглашению сторон с оплатой пени за просрочку, при этом повторно сообщил, что товар отгружен автотранспортом 28.12.2023.

Индивидуальный предприниматель представил в материалы дела договор-заявку от 26.12.2023, заключенный между ИП М. и ИП И. на перевозку автомобильным транспортом груза «Подогреватель 1 шт.» весом 0,7 т с обозначенной датой доставки 10-11.01.2024, а также Акт о приеме-передаче товарно-материальных ценностей на хранение от 10.01.2024 в терминале в городе Тула, подписанный ООО «Байкал-Сервис», с указанием товара «Трубная система».

Вместе с тем, представители ИП М. на заседании Комиссии подтвердили, что товар поступил на склад в транспортную компанию ООО «Байкал-Сервис» в городе Тула только 10.01.2024, при этом товар не был доставлен по адресу, указанному в Контракте.

Представитель Заказчика также сообщил, что товар, предусмотренный Контрактом, по адресу: Тульская область г. Узловая, ул. Тульская, в районе дома № 3В в срок до момента вступления Решения в законную силу (09.01.2024) доставлен не был.

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения, в том числе с момента надлежащего уведомления Поставщика о принятии Заказчиком такого решения, и до момента вступления указанного решения в силу, Индивидуальным предпринимателем не были предприняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

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.

В материалы дела Индивидуальным предпринимателем представлены пояснения, из которых следует, что действительно, при отгрузке товара с завода-изготовителя произошла пересортица и поставлен товар, не соответствующий требованиям Контракта. При этом 28.12.2023 согласно УПД № 40 произведена отгрузка необходимого товара для замены ненадлежащего.

На момент рассмотрения настоящего дела товар находится на ответственном хранении и готов к повторной отгрузке Заказчику.

В связи с изложенным Индивидуальный предприниматель считает, что в его действиях отсутствуют признаки недобросовестности, направленность на уклонение от исполнения Контракта или ненадлежащее исполнение, просит сведения в отношении ИП М. 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 установила следующее.

Согласно части 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

В силу части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом «е» пункта 9 и подпунктом «г» пункта 10 настоящих Правил) орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в следующих случаях:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика

от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Частью 1 статьи 2 Закона предусмотрено, 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 настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ 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.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что 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.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Заключенный сторонами Контракт по своей правовой природе является договором поставки, отношения по которому регулируются главой 30 ГК РФ и Законом.

Пунктом 1 статьи 525 ГК РФ предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.

В силу статьи 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

На основании пункта 2 статьи 525 ГК РФ к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статья 506 - 522), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 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.

Статьей 518 ГК РФ определено, что покупатель (получатель), которому поставлены товары ненадлежащего качества, вправе предъявить поставщику требования, предусмотренные статьей 475 настоящего Кодекса, за исключением случая, когда поставщик, получивший уведомление покупателя о недостатках поставленных товаров, без промедления заменит поставленные товары товарами надлежащего качества.

Согласно пункту 2 статьи 475 ГК РФ в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения 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) покупатель вправе по своему выбору: отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы; потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ). Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товара.

В силу общих положений о договоре купле-продаже, определенных в пункте 1 статьи 469 ГК РФ, продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

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.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ). Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товара.

Таким образом, в силу вышеприведенных положений ГК РФ, условие о сроках поставки товара и его качестве являются существенными для договора поставки.

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон (пункт 4 статьи 523 ГК РФ).

В рассматриваемом случае, Поставщик в десятидневный срок, предусмотренный частью 14 статьи 95 Закона (не позднее 09.01.2023), не устранил нарушения Контракта, послужившие основанием принятия Заказчиком Решения.

Указанный факт подтверждается представленным в материалы дела Актом о приеме-передаче товарно-материальных ценностей на хранение от 10.01.2024 в терминале в городе Тула, подписанный ООО «Байкал-Сервис», с указанием товара «Трубная система» и пояснениями сторон рассматриваемого дела.

Следовательно, факт неисполнения Поставщиком обязательств по контракту в части своевременной поставки товара надлежащего качества обоснован Заказчиком и подтверждается доказательствами, представленными в материалы дела.

При этом доказательств обратного в материалы дела Поставщиком не представлено.

Ввиду данных фактов Комиссия приходит к выводу о том, что решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта не противоречит Закону и является обоснованным.

Согласно пунктам 1-2 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

В силу положений статьи 401 ГК РФ лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. 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.

При этом согласно пункту 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 N 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 7) требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях, в свою очередь обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Также в силу пункта 3 статьи 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.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства.

Таким образом, для признания каких-либо обстоятельств непреодолимой силой необходимо доказать факт невозможности со стороны участника гражданского оборота повлиять на избежание данных обстоятельств.

Согласно фактическим обстоятельствам дела, контрагентом Поставщика была произведена отгрузка товара, не соответствующего условиям Контракта. Вместе с тем, действуя предусмотрительно, Индивидуальному предпринимателю следовало проконтролировать осуществление отгрузки заводом-изготовителем товара в части его соответствия условиям Контракта.

Вместе с этим Индивидуальным предпринимателем такие действия осуществлены не были.

При этом данный товар был необходим Заказчику для проведения текущего ремонта социально-значимого объекта - оборудования котельной, в свою очередь, Поставщик предпринимал попытки поставки товара за пределами срока, предусмотренного Контрактом, уже в период наступления отрицательных температур окружающей среды.

Более того, у Поставщика имелся достаточный срок для того, чтобы исполнить Контракт (до 09.01.2024 включительно), который

значительно превышает срок, предусмотренный пунктом 3.1 Контракта.

Сам по себе факт ошибки при отгрузке товара невозможно расценить в качестве обстоятельства непреодолимой силы, поскольку данное обстоятельство не характеризуется непредсказуемостью и непредотвратимостью.

У Поставщика имелась возможность собственными действиями позаботиться об исполнении предусмотренной Законом обязанности и принять исчерпывающие меры для исполнения Контракта в установленный срок.

При этом, не предприняв подобных действий, Поставщик принял на себя соответствующие предпринимательские риски.

При вышеизложенных фактах ошибка контрагента не может быть признана обстоятельством, исключающим применение мер публично-правовой ответственности к исполнителю Контракта – Индивидуальному предпринимателю.

Ввиду изложенного следует признать, что у ИП М., в настоящем случае, отсутствовали объективные непреодолимые препятствия при исполнении Контракта.

Проанализировав документы и сведения, представленные в материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Заказчиком нарушений, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия Решения, направления его Поставщику и размещению в единой информационной системе, не допущено.

2. В материалы дела Заказчиком представлены документы и информация, подтверждающие факты существенного нарушения Индивидуальным предпринимателем условий контракта.

3. Поставщиком не представлено доказательств и информации, подтверждающих, что ИП М. были приняты исчерпывающие меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

Принимая решение об участии в процедуре публичных закупок и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия), приведших к невозможности надлежащего исполнения принятых на себя обязательств.

В рассматриваемом случае недобросовестность Поставщика выразилась в непредусмотрительном, ненадлежащем (при отсутствии объективных препятствий) исполнении своих обязанностей, возникающих из требований Закона к процедуре исполнения контракта.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение ИП М. условий контракта произошло по вине Заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, не предоставлено.

Так как ИП М. не были предприняты все необходимые и разумные меры для надлежащего исполнения Контракта, то включение сведений в отношении Индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков является необходимой мерой ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от 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:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков информацию об индивидуальном предпринимателе М. (Челябинская область, г. Челябинск, <.....>) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.

2. Датой включения информации в отношении индивидуального предпринимателя М. в реестр недобросовестных поставщиков считать дату, следующую за датой размещения реестровой записи в реестре согласно пункту 17 Правил ведения реестра в соответствии с часовой зоной, в которой расположен орган контроля.

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

Приложение № 1

Дата события*	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС

10.01.2024	12.01.2024	10.01.2024	0	10.01.2024	17.01.2024	17.01.2024	0	22.01.2024	22.01.202
------------	------------	------------	---	------------	------------	------------	---	------------	-----------

*Дата признания участника закупки уклонившимся, дата вступления в силу решения заказчика об одностороннем расторжении контракта или дата вступления в силу судебного акта

2024-261