

Заказчику –

МБДОУ «Средняя
общеобразовательная школа №
11»

г. Уссурийска Уссурийского
городского округа

ул. Горького, д.20 г. Уссурийск,
Приморский край, 692519

СППСК «Борисовский»

ул. Пионерская, д. 45 с.
Борисовка,

г. Уссурийск, Приморский край,
692542

РЕШЕНИЕ РНП № 25-349/04-2024

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по

Приморскому краю по контролю закупок о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

11 сентября 2024 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю по контролю закупок (далее – Комиссия Приморского УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> – начальник отдела контроля торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти;

<...> – специалист-эксперт отдела кадров и делопроизводства,

рассмотрев обращение МБДОУ «Средняя общеобразовательная школа № 11» г. Уссурийска Уссурийского городского округа о включении сведений о СППСК «Борисовский» в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: представитель не прибыл;

от СППСК «Борисовский»: представитель не прибыл,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение МБДОУ «Средняя общеобразовательная школа № 11» г. Уссурийска Уссурийского городского округа о включении сведений о СППСК «Борисовский» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку продуктов питания (молоко и кисломолочная продукция) (извещение № 0120300006524000183).

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные на рассмотрение обращения.

Изучив материалы дела, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

29.05.2024 Администрацией Уссурийского городского округа на официальном сайте в информационно – коммуникационной сети «Интернет» размещено извещение № 0120300006524000183 о проведении электронного аукциона на поставку продуктов питания (молоко и кисломолочная продукция).

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 10.06.2024 №ИЭА1 победителем был признан СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫЙ ПОТРЕБИТЕЛЬСКИЙ ПЕРЕРАБАТЫВАЮЩИЙ СБЫТОВОЙ КООПЕРАТИВ «БОРИСОВСКИЙ» (далее - СППСК «Борисовский», Поставщик).

21.06.2024 г. между МБДОУ «Средняя общеобразовательная школа № 11» г. Уссурийска Уссурийского городского округа и СППСК «Борисовский» по результатам электронного аукциона № 0120300006524000183 был заключен контракт № 3251103774124000012 на поставку продуктов питания (молоко и кисломолочная продукция) (далее - Контракт).

Согласно пункту 1.1. Контракта Поставщик обязуется передать в собственность продукты питания – молоко и

кисломолочная продукция (далее - Товар) Заказчику в обусловленный настоящим контрактом срок, согласно Спецификации (Приложение № 1 к настоящему контракту) и Техническому заданию (Приложение № 2 к настоящему контракту), а Заказчик обязуется принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Наименование и количество поставляемого Товара указаны в Спецификации (Приложение № 1 к настоящему контракту).

Согласно Спецификации (Приложение № 1 к настоящему контракту) поставка осуществляется в 1 этап партиями в соответствии с условиями настоящего контракта по заявкам Заказчикам.

В соответствии с пунктом 11.2 контракта расторжение настоящего контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения настоящего контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации. При этом факт подписания Сторонами соглашения о расторжении настоящего контракта не освобождает Стороны от обязанностей урегулирования взаимных расчетов.

Согласно части 19 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, Поставщик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, 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.

Частью 21 статьи 95 Закона №44-ФЗ решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 22 статьи 95 Закона № 44-ФЗ Поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС:

19.08.2024 Поставщиком было принято решение об одностороннем отказе.

30.08.2024 – дата расторжения контракта.

Комиссией Приморского УФАС России установлено, что основанием для расторжения контракта послужили возникшие непреодолимые обстоятельства, а именно: массовое немотивированное увольнение работников, занятых на производстве, что повлекло невозможность изготовления продукции в необходимом объеме и доставке продукции к конечному получателю.

Между тем, частью 3 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях:

неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;

неоднократной невыборки товаров.

Учитывая, что ГК РФ определен закрытый перечень оснований для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку, решение Подрядчика принято с нарушением части 3 статьи 523 ГК РФ.

Кроме того, Комиссия Приморского УФА России отмечает следующее.

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 (ред. от 22.06.2021) «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» в силу пункта 3 статьи 401 ГК РФ для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо,

чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Согласно Постановлению Арбитражного суда Поволжского округа от 24.01.2017 года по делу № А55-6562/2018 к обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) не могут быть отнесены предпринимательские риски, такие как нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, а также финансово-экономический кризис, изменение валютного курса, девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц.

Учитывая изложенное, увольнение работников, занятых на производстве не может являться обстоятельством непреодолимой силы.

Кроме того, согласно представленным документам, СППСК «Борисовский» размещено объявление о найме нового сотрудника однократно 06.08.2024.

Документов, подтверждающих увольнение сотрудников не представлено.

Учитывая изложенное, Комиссия Приморского УФАС России не может прийти к выводу о подтверждении указанных Поставщиком обстоятельств, а также о принятии им достаточных мер для разрешения сложившейся ситуации.

Рассматриваемые правоотношения носят публичный характер, а потому заинтересованное лицо, принимая решение об участии в конкурентных процедурах для заключения договора, несет повышенную ответственность за свои действия, а также должен действовать с особой разумностью и осмотрительностью с момента подачи заявки до завершения своих обязательств по контракту.

Необходимо отметить, что, принимая решение об участии в закупочной процедуре хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных законодательством о закупках, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого закона.

При этом недобросовестность юридического лица определяется не только его виной, как субъективным отношением к содеянному, но и той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Кроме того, Комиссия Приморского УФАС России отмечает социальную значимость объекта закупки – поставка продуктов питания в детское учреждение, и приходит к выводу о том, что неисполнение Обществом обязательств по поставке продуктов, влекут негативные последствия для Заказчика, неопределенного круга лиц.

Согласно пункту 15 Правил, утвержденных Постановлением Правительства РФ №1078, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика в реестр, если в результате проведения проверок:

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

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

в) 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 введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры 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.

Однако Комиссией не установлено вышеперечисленных обстоятельств, что лишает возможности Комиссию принять решение об отказе во включении информации об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, Комиссия отмечает, что частью 2 статьи 15 Конституции Российской Федерации закреплен обязательный для применения на территории Российской Федерации принцип соблюдения законов.

Таким образом, принимая решение об участии в государственной или муниципальной закупке, участники такой закупки (а впоследствии исполнители контрактов) обязаны соблюдать требования законодательства о контрактной системе и должны осознавать, что за несоблюдение таких требований указанное законодательство предусматривает санкции, в том числе заключающиеся во внесении в РНП сведений об уклоняющемся от заключения или исполнения контракта лице. Порядок применения такой санкции закрытым не является (открыто предусмотрен нормами законодательства о контрактной системе) и также предусмотрен законодательством о контрактной системе. Ввиду изложенного лицо, принявшее участие в государственной и муниципальной закупке должно было предвидеть возможность наступления негативных последствий своих действий (бездействия) выразившихся в уклонении от заключения или исполнения (в том числе надлежащим образом) контракта.

Кроме того, тот факт, что лицо не осуществляло самостоятельных действий, направленных на устранение негативных последствий своего нарушения требований законодательства о контрактной системе, лишь дополнительно свидетельствует, что такое лицо не готово и не может надлежащим образом осуществлять свою деятельность в рамках законодательства о контрактной системе, поскольку такое законодательство предъявляет к своим субъектам более строгие требования, чем гражданское законодательство.

Согласно части 2 статьи 104 Закона № 44-ФЗ, 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.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

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 I разделе		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях II разделе	Регламентированный срок изготовления решения и размещения в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения размещен в ЕИС
30.08.2024	03.09.2024	05.09.2024	2	06.09.2024	13.09.2024	11.09.2024	0	16.09.2024	16.09.2024

Включить сведения о СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОМ ПОТРЕБИТЕЛЬСКОМ ПЕРЕРАБАТЫВАЮЩЕМ СБЫТОВОМ КООПЕРАТИВЕ «БОРИСОВСКИЙ» (ИНН: 2511097902; ОГРН: 1162511051504; адрес: ул. Пионерская, д. 45 с. Борисовка, г. Уссурийск, Приморский край, 692542, председатель: <...>) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с момента размещения сведений о СППСК «Борисовский» в реестре недобросовестных поставщиков на официальном сайте в информационно – коммуникационной сети «Интернет», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на поставку продуктов питания (молоко и кисломолочная продукция) (извещение № 0120300006524000183).

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>