

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-779/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«14» ноября 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии представителя муниципального казенного учреждения «Иволгинское районное управление образования» (далее – МКУ «Иволгинское РУО», Заказчик) <...>. (Доверенность от 25.10.2023 № 34),

в отсутствие индивидуального предпринимателя Червяка Геннадия Ивановича (далее – ИП Червяк Г.И., Поставщик),

рассмотрев обращение МКУ «Иволгинское РУО» (вх. № 4273-ЭП/23 от 07.11.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Червяка Г.И. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку ГСМ на 2023 год, ИКЗ – 233030800314903080100100030011920244, номер извещения – 0302300011823000002, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 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 – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

у с т а н о в и л а:

Из обращения Заказчика и представленных материалов следует, что 10.03.2023 между МКУ «Иволгинское РУО» и ИП Червяк Г.И. заключен контракт № 0302300011823000002 на поставку ГСМ на 2023 год со сроком по 31.12.2023 на сумму 296 725,57 руб. (далее – Контракт).

Заказчик указывает на отсутствие возможности получать Товар ежедневно, круглосуточно в соответствии с пунктом 3.2 Контракта, поскольку выданная Поставщиком топливная карта Вездеход заблокирована, начиная с 18.09.2023. В связи с этим Заказчиком посредством единой информационной системы в сфере закупок Поставщику направлены требования об устранении нарушений условий Контракта и уплаты штрафа от 02.10.2023 № 1306, от 09.10.2023 № 1322 и продублированы на электронную почту Поставщика.

По состоянию на 24.10.2023 разблокировка или замена карты Поставщиком не осуществлена.

Прекращение бесперебойной поставки Товара является существенным нарушением условий Контракта, влияет на нормальную хозяйственную деятельность Заказчика.

В связи с длительным ненадлежащим исполнением Поставщиком обязательств по Контракту,

Заказчиком 24.10.2023 принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

ИП Червяк Г.И. на рассмотрение дела не явился, каких-либо пояснений и документов, свидетельствующих об отсутствии недобросовестного поведения, не представил.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

13.02.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakurki.gov.ru> размещено извещение № 0302300011823000002 о проведении электронного аукциона: «Поставка ГСМ на 2023 год». Начальная (максимальная) цена контракта – 299 964,17 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 27.02.2023 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем аукциона признается участник закупки идентификационный № 113605410, с ценовым предложением 296 725,57 руб.

10.03.2023 между Заказчиком и ИП Червяк Г.И. заключен контракт № 0302300011823000002 (реестровый номер – 03023000118230000020001).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Поставщик обязуется поставить Заказчику ГСМ на 2023 год (далее именуемый «Товар») в количестве согласно Спецификации товаров, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1), а Заказчик обязуется принять товар и оплатить обусловленную настоящим Контрактом цену.

Согласно пункту 1.2 Контракта Товар поставляется с момента заключения контракта по 31.12.2023 года, включительно (ежедневно, круглосуточно).

На основании пункта 3.1 Контракта место поставки товара: поставка товара с использованием топливных карт на АЗС, указанных в перечне АЗС (приложение № 2 к Контракту), расположенных в Республике Бурятия.

Заказчик получает Товар через сеть АЗС, определяемую Поставщиком, ежедневно, круглосуточно со дня подписания Контракта по 31.12.2023 г включительно (пункт 3.2 Контракта).

В соответствии с подпунктом 4.1.1 пункта 4.1 Контракта Поставщик обязан передать Заказчику товар по наименованиям, в количестве, ассортименте и с характеристиками согласно Спецификации товаров (Приложение № 1 к Контракту), осуществить все виды погрузочно-разгрузочных работ своими силами и средствами или с привлечением третьих лиц за свой счет.

В силу подпункта 4.3.3 пункта 4.3 Контракта Заказчик обязан взаимодействовать с Поставщиком при исполнении, изменении, расторжении контракта, применять меры ответственности и совершать иные действия в случае нарушения Поставщиком условий контракта.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 12.2 Контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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, в том числе:

- отказ поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему (пункт 1 статьи 463, абзац второй статьи 464 ГК РФ);

- невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара (пункт 1 статьи 480 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) (пункт 2 статьи 475 ГК РФ);

- неоднократного нарушения сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

Также вышеуказанные обязанность и право Заказчика поименованы в пунктах 4.3, 4.4 Контракта.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено в ЕИС 24.10.2023 05:59 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 24.10.2023.

Согласно части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, а указанный контракт расторгнут 07.11.2023.

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 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Как следует из представленных материалов, до вступления решения в силу нарушения условий Контракта, послужившие основанием для принятия такого решения, Поставщиком не устранены – обязательства по Контракту не исполнены.

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

В соответствии с вышеуказанной нормой Заказчиком 07.11.2023 направлено обращение в антимонопольный орган о включении информации об ИП Червяке Г.И. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в действиях Заказчика по расторжению контракта с Исполнителем в одностороннем порядке и направлению сведений в отношении Поставщика в Бурятское УФАС России нарушений Закона о контрактной системе не установлено.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе 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.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное

поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Заказчиком до заседания Комиссии были представлены документы, подтверждающие нарушение Поставщиком условий Контракта (вх. № 4383-ЭП/23 от 13.11.2023).

Из анализа представленных документов Комиссией установлено следующее.

18.09.2023 водителем Заказчика составлена служебная записка о невозможности заправить служебный автомобиль, по причине блокировки предоставленной ИП Червяком Г.И. бензиновой карты.

02.10.2023 Заказчиком в адрес Поставщика направлено требование об устранении нарушений условий Контракта и уплаты штрафа № 1306, в котором сообщено о неудачной попытке использовать топливную карту 18.09.2023, о необходимости устранить нарушение условий Контракта и оплатить штраф, а также Поставщик был предупрежден о праве Заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта с последующим включением ИП Червяка Г.И. в реестр недобросовестных поставщиков.

09.10.2023 Заказчиком направлено аналогичное требование № 1322 с откорректированной суммой штрафа.

20.10.2023 Заказчиком направлено в адрес ПАО «Совкомбанк» требование об оплате суммы штрафа по независимой гарантии № 2447495 от 03.03.2023. Требование было удовлетворено, сумма штрафа в размере 29 672,56 руб. перечислена на счет Заказчика платежным поручением № 447495 от 26.10.2023.

Из докладной записки начальника хозяйственно-транспортного отдела Заказчика от 03.11.2023 следует, что в процессе повторной попытки заправить ГСМ зафиксирована блокировка топливной карты.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснила, что направленные в адрес Поставщика требования оставлены без ответа, действий по устранению выявленного Заказчиком нарушения условий Контракта ИП Червяком Г.И. не осуществлялось.

Проверка 03.11.2023 топливной карты была осуществлена с целью решения Заказчиком вопроса о возможности отмены решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, однако карта оставалась заблокированной, новую карту Поставщик не направлял. В связи с чем основания для отмены вышеуказанного решения у Заказчика отсутствовали.

Комиссия, исследовав представленные материалы и фактические обстоятельства дела, приходит к выводу о виновности участника закупки в недобросовестном характере его поведения, выразившегося в ненадлежащем исполнении своих обязательств, предусмотренных Контрактом.

Доказательств совершения Поставщиком действий, направленных на исполнение государственного контракта, а также доказательств устранения нарушений, послуживших основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в подтверждение своей добросовестности ИП Червяком Г.И. не представлено.

Действуя в рамках заключения и исполнения Контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени

ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

При этом, участие лиц в государственных и муниципальных закупках, проводимых в рамках Закона о контрактной системе, является добровольным, следовательно, прежде чем подать заявку на участие в такой закупке и принять участие в ее проведении, лицо должно оценить свои возможности по исполнению контракта, а также проанализировать наличие у него необходимых ресурсов для исполнения контракта, в случае, если данное лицо будет признано победителем закупки.

Поставщик, не исполнивший обязательства по Контракту, образует существенное нарушение условий контракта, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении настоящего Контракта.

Комиссия приходит к выводу о виновности ИП Червяка Г.И. в ненадлежащем исполнении своих обязательств, предусмотренных Контрактом, о недобросовестном характере его поведения.

Согласно пункту 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непреотвратимым, 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.

Указанная позиция изложена в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств».

Также по мнению Верховного суда РФ под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непреотвратимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Доказательства, свидетельствующие о невозможности поставить топливо в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ИП Червяком

Г.И. не представлены.

Наличие иных не зависящих от Поставщика причин, препятствовавших ему надлежащим образом исполнить свои обязательства по Контракту, в ходе рассмотрения обращения не установлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ИП Червяком Г.И. не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом, в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях Поставщика как лица, профессионально занимающегося предпринимательской деятельностью, поведения виновного и недобросовестного характера, о не проявлении надлежащей осмотрительности и заботливости относительно прав и законных интересов Заказчика, об отсутствии действий по принятию всех необходимых мер для исполнения предусмотренных контрактом обязанностей.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также принимая во внимание поведение Поставщика, выразившееся в ненадлежащем исполнении принятых на себя обязательств, что привело к неисполнению в установленный срок Контракта, и, как следствие, к неэффективному использованию бюджетных средств, принимая во внимание обращение Заказчика, произведя анализ документов, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника закупки, ущерб, нанесенному Заказчику и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

1. Включить сведения об индивидуальном предпринимателе Червяке Геннадии Ивановиче ИНН 032621895501, адрес (местонахождение): <...>, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении ИП Червяк Г.И. считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.