

Администрация г. Магнитогорска (Управление муниципального заказа)

455044, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

пр. Ленина, 72

Муниципальное бюджетное учреждение «Отдых» города Магнитогорска

455051, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

ул. Жукова, д.3

Общество с ограниченной ответственностью «Весна»

450078, Республика Башкортостан,

г. Уфа,

ул. Революционная, 154, корп.1

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д.23-А

## **РЕШЕНИЕ № 074/06/104-121/2020**

**(РНП-74-71/2020)**

**об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных**

**поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 29 января 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 03 февраля 2020 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: «<...>» - «<...>»

Членов Комиссии: «<...>» - «<...>»

«<...>» - «<...>»

рассмотрев обращение Муниципального бюджетного учреждения «Отдых» города Магнитогорска (далее – МБУ «Отдых» г. Магнитогорска, заказчик) о включении

сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Весна» (далее – ООО «Весна», Общество, участник закупки, победитель электронного аукциона, поставщик), учредителях, членах коллегиального исполнительного органа ООО «Весна» лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Весна» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 302 на поставку товара от 16.12.2019, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку подушек (извещение № 0169300000319003161), в присутствии:

- представителей МБУ «Отдых» г. Магнитогорска «<...>», действующих на основании доверенностей №№ 12, 13 от 28.01.2020;

- представителя ООО «Весна» директора «<...>», действующего на основании доверенности б/н от 28.01.2020, решения № 1 от 06.04.2015, приказа № 1 от 24.04.2015;

- в отсутствие представителя Администрации г. Магнитогорска (Управление муниципального заказа) (далее – уполномоченный орган), уведомлены о времени и месте заседания Комиссии.

#### **УСТАНОВИЛА:**

В соответствии с частью 4 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение заказчика о включении ООО «Весна», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа ООО «Весна» лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Весна» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 302 на поставку товара от 16.12.2019, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку подушек (извещение № 0169300000319003161) (далее – аукцион, закупка).

Согласно материалам дела, МБУ «Отдых» г. Магнитогорска объявлен аукцион путем размещения уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) 20.11.2019 в 14:41 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 155 868,00 рублей.

Протокол №0169300000319003161 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 29.11.2019.

Протокол №0169300000319003161 подведения итогов электронного аукциона от 03.12.2019.

Контракт № 302 на поставку товара заключен 16.12.2019.

Из обращения заказчика следует, что по контракту № 302 на поставку товара от 16.12.2019 ООО «Весна» с нарушением сроков осуществлена поставка товара, не

соответствующего требованиям, предъявляемым к качеству товара (что нашло отражение в Акте комиссионной приемки товара по контракту). В виду истечения срока действия контракта, МБУ «Отдых» г. Магнитогорска 31.12.2019 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

***Изучив представленные сторонами документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.***

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), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 части 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 ГК РФ, 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.

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

В силу части 1 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товаров (часть 2 статьи 523 ГК РФ).

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе определено, что информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется заказчиками в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Между Муниципальным бюджетным учреждением «Отдых» города Магнитогорска и Обществом с ограниченной ответственностью «Весна» 16.12.2019 заключен контракт № 302 на поставку товара (далее - контракт).

Согласно пункту 1.1 контракта в целях обеспечения нужд заказчика поставщик обязуется поставить подушки (далее – товар), а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

В силу пункта 1.2 контракта наименование, количество и иные характеристики поставляемого товара указаны в спецификации (Приложение №1 к настоящему контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта.

Срок поставки товара: с момента заключения контракта по 22.12.2019 г. (одной партией для каждого места поставки) (пункт 1.3 контракта).

Поставка товара заказчику осуществляется силами поставщика. Место поставки: Детский загородный комплекс «Абзаково», расположенный по адресу: Республика Башкортостан, Белорецкий район, Белорецкое лесничество, Абзаковское

участковое лесничество, квартала № 31, части выделов №№ 26, 44, 46, 57, 74, с понедельника по пятницу с 8:00 до 15:00 часов (пункт 1.4 контракта).

Пунктом 2.1.1 определена обязанность поставщика поставить товар, соответствующий спецификации (Приложение №1 к настоящему контракту) по ценам, ассортименту, количеству, качеству, нормативно-технической документации.

В силу пункта 2.4 контракта заказчик вправе:

2.4.1. осуществлять контроль за порядком и сроками поставки товара, требовать передачи товара в соответствии с условиями настоящего контракта и сопроводительными документами в установленный срок;

2.4.2. письменно запрашивать у поставщика информацию о ходе исполнения обязательств поставщика по контракту. На данный запрос поставщик предоставляет ответ в письменной форме в течение 2 рабочих дней;

2.4.3. требовать возмещения убытков в соответствии с разделом 8 контракта, причиненных по вине поставщика;

2.4.4. отказаться от приемки и оплаты товара, не соответствующего условиям контракта;

2.4.5. принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством;

2.4.6. отказаться от принятия товара, поставка которого просрочена, письменно уведомив об этом поставщика в течение одного рабочего дня.

Приемка товара регламентирована разделом 4 контракта. Так, например, в силу пункта 4.5 контракта приемка товара по качеству, в том числе экспертиза поставленного товара (проверка предоставленных поставщиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта) производится заказчиком (приемочной комиссией (в случае создания приемочной комиссии)) в течение пяти рабочих дней с даты подписания заказчиком товарной накладной (или иного документа, подтверждающего факт передачи товара). При проведении приемки Товара по качеству и экспертизе поставленного товара заказчик (приемочная комиссия (в случае создания приемочной комиссии)), в том числе осуществляет проверку целостности и маркировки упаковки, вскрытие упаковки (в случае, если товар поставляется в упаковке), осмотр товара на наличие внешних повреждений и других недостатков, проверку соответствия товара требованиям контракта. Заказчик (приемочная комиссия (в случае создания приемочной комиссии)) вправе осуществить выборочную проверку качества товара. В случае, если при осуществлении выборочной проверки обнаружен товар (часть товара), качество которого не соответствует требованиям контракта утвержденным заказчиком, результаты такой проверки распространяются на всю партию товара, поставляемую по товарной накладной (или иному документу, подтверждающему факт передачи товара).

Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, 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.

В случае привлечения к проведению экспертизы результатов, предусмотренных контрактом экспертов (экспертных организаций), заказчик вправе продлить срок приемки товара по качеству на срок проведения такой экспертизы, но не более чем на 15 календарных дней.

Заказчик в течение пяти рабочих дней с даты подписания товарной накладной (или иного документа, подтверждающего факт передачи товара), принимает решение о приемке поставленного товара и подписании акта приемки товара или направляет поставщику в письменной форме мотивированный отказ от приемки товара, в котором указываются недостатки и сроки их устранения (пункт 4.6 контракта).

В силу пункта 4.7 контракта по результатам приемки товара, при отсутствии претензий относительно ассортимента, количества, качества и других характеристик товара заказчик подписывает акт приемки товара (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком). Документом о приемке в соответствии с настоящим контрактом является подписанный заказчиком акт приемки товара. Срок документального оформления результатов приемки товара составляет не более 1 рабочего дня с даты принятия решения о приемке товара. Подписанный заказчиком акт приемки товара является подтверждением проведенной заказчиком экспертизы результатов, предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 4.8 контракта в случае получения от заказчика мотивированного отказа от приемки товара, содержащего требование о замене некачественного товара, утвержденным заказчиком, поставщик обязан заменить товар за свой счёт в течение 3 (трех) рабочих дней с даты поступления такого мотивированного отказа от заказчика. Мотивированный отказ от приемки с требованием о замене некачественного товара заказчик вправе подать поставщику посредством факсимильной связи или по электронной почте, с указанием наименования, количества товара.

В силу пункта 6.11 контракта заказчик вправе отказаться от исполнения контракта в одностороннем порядке в случаях:

существенного нарушения Поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение Заказчиком неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или в срок, установленный п. 4.8 контракта или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков (пункт 6.11.1);

неоднократного нарушения поставщиком срока поставки товара (пункт 6.11.2);

наступления иных оснований, предусмотренных Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств (пункт 6.11.3).

Настоящий контракт вступает в силу с момента заключения контракта и действует по 31 декабря 2019 г., а в части оплаты (возмещения убытков, выплаты неустойки) – до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту (пункт 11.2 контракта).

Приложением № 1 к контракту (Спецификация) определены функциональные, технические и качественные характеристики подушки - размер 50x70 см. Наполнитель: синтетический наполнитель. Материал чехла: 100% хлопок. Вид: стеганый. Вид стежки: многоиголка. Цвет белый. В комплекте съемный чехол на молнии из бязи отбеленной в соответствии с ГОСТ 29298-2005. «Ткани хлопчатобумажные и смешанные бытовые. Общие технические условия». Размер съемного чехла 52x72 см. Вес наполнителя в одной подушке: 800-900 г.

Как следует из материалов дела, в претензии № 3006 от 25.12.2019 заказчик обращает внимание Общества на срок поставки товара, место поставки, а также уведомляет о допущенной поставщиком просрочки исполнения обязательств поставщиком. МБУ «Отдых» г. Магнитогорска уведомило ООО «Весна» о возможном направлении требования об уплате неустоек (штрафов, пеней), потребовало осуществить поставку товара в срок не позднее 26.12.2019. Указанная претензия направлена Обществу по электронной почте **26.12.2019 в 13:18**. Необходимо отметить, что пунктом 4.8 контракта предусмотрена обязанность поставщика по замене некачественного товара в течение **3 (трех) рабочих дней** с даты поступления такого мотивированного отказа от заказчика. Однако то обстоятельство, что претензия направлена поставщику в день, когда заказчик потребовал исполнить обязательство, фактически исключает возможность замены товара поставщиком в установленный срок.

Заказчиком 27.12.2019 составлен Акт комиссионной приемки товара по контракту № 302 от 16.12.2019, согласно заключению комиссии по которому, выявлено несоответствие товара условиям контракта, а именно, товар не маркирован, поставленный съемный чехол имеет размер 50x72 см, требовался - 52x72 см, наполнитель подушки содержит «мусор», который нельзя идентифицировать как «синтетический наполнитель», синтетический наполнитель неоднородный – комками; заказчик полностью отказывается от приемки товара.

В гарантийном письме № 79 от 27.12.2019 Общество гарантировало заказчику замену поставленного товара с наполнителем ненадлежащего качества на товар, соответствующий условиям контракта.

Некачественный товар вывезен поставщиком 28.12.2019.

Претензией № 3044 от 30.12.2019 МБУ «Отдых» г. Магнитогорска сообщило ООО «Весна» об обнаружении при приемке товара нарушение требований контракта, а именно: отсутствие маркировки; несоответствие съемного чехла требуемым спецификацией размерам. Кроме того, заказчик обратил внимание поставщика на пункт 1.5 контракта, согласно которому **после истечения срока действия контракта, указанного в пункте 11.2 контракта, обязательства сторон прекращаются, за исключением обязательств по оплате товара, обязательств по возмещению убытков и выплате неустойки (штрафа, пени), стороны после наступления указанной даты не вправе требовать исполнения контракта в части поставки и приемки товара** (претензия направлена по электронной почте 31.12.2019 10:20).

ООО «Весна» в письме-разъяснении по поставке подушек по контракту № 302 от 16 декабря 2019 года обратило внимание заказчика, что поставщик изъявил готовность поставить товара надлежащего качества в срок до 10 января 2020 года. Указало, что в соответствии с условиями контракта замена товара

осуществляется в течение 3 (трех) рабочих дней с даты поступления мотивированного отказа. С учетом правил переноса сроков, предусмотренных гражданским законодательством, последним днем замены товара признается 09 января 2020 г. Однако, срок действия контракта предусмотрен до 31.12.2019, что исключает возможность ООО «Весна» исправить ситуацию. Общество уведомило, что не может быть признано недобросовестным поставщиком ни по одному из оснований, установленных пунктами 6.11.1 (неустранимые недостатки товара), 6.11.2 (неоднократное нарушение сроков поставки товара) контракта. Выразило полную готовность поставить товар в течение 2020 года, несогласие с требованиями заказчика по уплате штрафа на неисполнение принятых на себя обязательств в размере, установленном заказчиком. Сообщило о готовности произвести оплату штрафа в меньшем размере.

Решение МБУ «Отдых» г. Магнитогорска об одностороннем отказе от исполнения контракта принято заказчиком 31.12.2019, **направлено ООО «Весна» по электронной почте 09.01.2020, а также по почте заказным письмом с уведомлением о вручении 16.01.2019.**

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта опубликовано в единой информационной системе 09.01.2020 в разделе дополнительная информация о закупке.

Дата надлежащего уведомления - 10.01.2020.

Контракт, по мнению заказчика, расторгнут 21.01.2020. Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 22.01.2020.

В мотивировочной части решения заказчик сослался поставку товара не соответствующего требованиям контракта и отказе от приемки некачественного товара.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, причиной расторжения контракта явилось неоднократное нарушение сроков поставки товара.

Вместе с тем, из представленных сторонами на заседание Комиссии документов не представляется возможным сделать однозначный вывод о поставке ООО «Весна» товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок. Кроме того, неоднократность нарушения сроков поставки товара также исключена по причине фактического непредоставления МБУ «Отдых» г. Магнитогорска Обществу срока для устранения недостатков и поставки товара надлежащего качества, что исключает основание для одностороннего отказа от исполнения контракта, указанное в статье 523 ГК РФ.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения

(Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Как следует из документов, представленных на заседание Комиссии, ООО «Весна» предпринимало действия, направленные на исполнение контракта, а именно: поставило товар.

Из пояснений представителей заказчика следует, что МБУ «Отдых» г. Магнитогорска в виду завершения финансового года не имело возможности оплатить товар по рассматриваемому контракту в случае его поставки в 2020 году.

Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что совокупность проанализированной информации, представленной сторонами, не позволяет сделать вывод об обоснованности одностороннего отказа от исполнения контракта, поскольку разумные сроки для устранения недостатков товара или поставки товара Обществу заказчиком не устанавливались.

С учетом изложенного, по мнению Комиссии Челябинского УФАС России, в действиях ООО «Весна» не усматриваются признаки недобросовестности, что не позволяет включить участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

*С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),*

#### **РЕШИЛА:**

Сведения, представленные Муниципальным бюджетным учреждением «Отдых» города Магнитогорска об ООО «Весна» (ИНН 0278904697), его учредителе, лице, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «<...>»

Члены Комиссии «<...>»

«<...>»