

Управление муниципальных закупок Администрации города Челябинска

454080, г. Челябинск,

ул. Сони Кривой, д.32

Муниципальное бюджетное учреждение здравоохранения детский санаторий №2

454047, г. Челябинск,

ул. Мира, 34

Индивидуальный предприниматель

«<...>»

АО «Единая Электронная

Торговая Площадка»

115114, г. Москва,

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-2678/2019

(РНП-74-510/2019)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 26 декабря 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 30 декабря 2019 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 здравоохранения
детский санаторий № 2 (далее - МБУЗ ДС № 2, заказчик) о включении сведений об
Индивидуальном предпринимателе «<...>» (далее – ИП «<...>») в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним
отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 1114087 на
поставку товара для муниципальных нужд от 24.12.2018, заключенного по результатам
проведения электронного аукциона на поставку рыбы мороженой (извещение
№0169300000118003237), в присутствии:

- представителей МБУЗ ДС № 2 «<...>», действующих на основании доверенностей №№
117, 118 от 25.12.2019;

- представителя Управления муниципальных закупок Администрации города Челябинска (далее – уполномоченный орган) «<...>», действующего на основании доверенности № 6 от 06.02.2019;

- ИП «<...>», представителя ИП «<...>», действующего на основании доверенности № 85 от 23.12.2019.

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 ИП «<...>» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 1114087 на поставку товара для муниципальных нужд от 24.12.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку рыбы мороженой (извещение №0169300000118003237) (далее – аукцион, закупка).

Согласно материалам дела, МБУЗ ДС № 2 объявлен аукцион путем размещения уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 20.11.2018 в 16:10 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 167 175,00 рублей.

Протокол рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме (электронном аукционе) (0169300000118003237) от 04.12.2018.

Протокол подведения итогов аукциона в электронной форме (электронного аукциона) (0169300000118003237) от 10.12.2018.

Контракт № 1114087 на поставку товара для муниципальных нужд заключен 24.12.2019.

Из обращения заказчика следует, что по контракту № 1114087 от 24.12.2018 ИП Мироновой Г.Н. осуществлялась поставка рыбы мороженой. В ходе проверки 19.09.2019 Контрольно-ревизионным управлением Администрации города Челябинска – осмотра склада педиатрического отделения № 2, склада педиатрического отделения № 1, обнаружено, что товар поставлен в соответствии с ТУ, а не ГОСТ, как установлено условиями контракта. МБУЗ ДС № 2 02.12.2019 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 здравоохранения детский санаторий № 2 и Индивидуальным предпринимателем «<...>» 24.12.2018 заключен контракт № 1114087 на поставку товара для муниципальных нужд (далее - контракт).

Согласно пункту 1.2 контракта поставщик обязуется в обусловленный настоящим контрактом срок поставить товар заказчику, а заказчик обязуется обеспечить приемку и оплату поставленного товара, наименование и стоимость которого, указывается в спецификации, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1 к контракту).

В силу пункта 2.1 контракта поставщик обязуется:

2.1.1 поставить товар заказчику по номенклатуре, ценам и в количестве согласно Приложению № 1 к контракту по заявкам заказчика;

2.1.2 поставить товар заказчику, в срок, согласно условиям контракта;

2.1.3 произвести отгрузку товара заказчику за свой счет;

2.1.4 предоставить заказчику товарно-сопроводительные документы (счета, счета-фактуры (при наличии), накладные (универсальный передаточный документ));

2.1.5 товар должен соответствовать обязательным требованиям к качеству и безопасности, которые предусмотрены для данного вида товаров действующим законодательством РФ;

2.1.6 обеспечить поставку товара согласно спецификации (Приложение № 1 к контракту);

2.1.7 в случае выявления недопоставки или поставки некачественной продукции произвести поставку недостающего количества или замену продукции за счет собственных средств и своими силами в течение 20 часов (в рабочее время санатория) с момента предъявления заказчиком соответствующей претензии. Претензии могут быть переданы как в устной форме представителю поставщика, так и письменной форме, а также переданных с помощью факсимильных или электронных средств связи;

2.1.8 поставлять продукты в соответствии с графиком поставки (Приложение №2 к контракту) согласно предварительной заявке заказчика, поданной за 1 рабочий день до поставки;

2.1.9 скоропортящиеся пищевые продукты перевозить в охлаждаемых или изотермических транспортных средствах, обеспечивающих сохранение температурных режимов транспортировки, имеющих санитарные паспорта;

2.1.10 поставить продукцию с запасом срока годности не менее 6-ти месяцев от срока, установленного производителем и указанного на упаковке срока годности продукции;

2.1.11 предоставлять оформленные сопроводительные документы: сертификаты соответствия, качественные удостоверения, иные документы, подтверждающие качество поставляемой продукции;

2.1.12 требования к фасовке: рыбная продукция, предназначенная для реализации,

должна быть расфасована в упаковку, соответствующую требованиям технического регламента Таможенного союза «О безопасности упаковки» (ТР ТС 005/2011) и обеспечивающую безопасность и сохранение потребительских свойств рыбы требованиям технического регламента в течение срока их годности;

2.1.13 требования к маркировке: рыбная продукция должна сопровождаться информацией для потребителей, соответствующей требованиям технического регламента Таможенного союза «Пищевая продукция в части ее маркировки» (ТР ТС 022/2011);

2.1.14 производить сверку расчетов по настоящему контракту ежемесячно до 15 числа месяца, следующего за отчетным;

2.1.15 на момент поставки товар должен соответствовать требованиям, предусмотренным: Федеральным законом от 02.01.2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов»; Федеральным законом от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»;

2.1.16 при поставке товара поставщик обязан выполнять требования следующих санитарно-эпидемиологических правил и нормативов: СанПиН 2.3.2.1078-01 «Гигиенические требования к безопасности и пищевой ценности пищевых продуктов»; СП 2.3.6.1066-01 «Санитарно-эпидемиологические требования к организациям торговли и обороту в них продовольственного сырья и пищевых продуктов»; СанПиН 2.3.2.1324-03 «Гигиенические требования к срокам годности и условиям хранения пищевых продуктов», утвержденными постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 22.05.2003 № 98 (далее по тексту СанПиН 2.3.2.1324-03); СанПиН 2.3.2.1940-05 «Организация детского питания»;

2.1.17. качество товара должно соответствовать требованиям следующих документов: ГОСТ 32366-2013 «Рыба мороженая. Технические условия», ГОСТ Р 51493-99 «Рыба разделанная и неразделанная мороженая. Технические условия». Технический регламент Таможенного союза «О безопасности упаковки» (ТР ТС 005/2011). Технический регламент Таможенного союза «Пищевая продукция в части ее маркировки» (ТР ТС 022/2011).

Не допускается поставка пищевых продуктов, полученных с использованием генно-инженерно-модифицированных организмов (ГМО), в том числе пищевых продуктов с наличием генно-инженерно-модифицированных микроорганизмов (ГММ).

Содержание радионуклидов, токсичных элементов, пестицидов, нитратов и других вредных веществ в поставляемых продуктах не должно превышать допустимые уровни, установленные СанПиН 2.3.2. 1078-01 «Гигиенические требования безопасности и пищевой ценности пищевых продуктов», а также ТР ТС 029/2012 «Требования безопасности пищевых добавок, ароматизаторов и технологических вспомогательных средств»

Органолептические показатели должны соответствовать требованиям:

ОРГАНОЛЕПТИЧЕСКИЕ ПОКАЗАТЕЛИ РЫБЫ МОРОЖЕНОЙ

Органолептические показатели рыбы мороженой		
Вид рыбы	Консистенция после размораживания	Запах после размораживания и варки
Рыба мороженая	Плотная, присущая рыбе данного вида	Свойственный свежей рыбе, без посторонних запахов

Согласно пунктам 3.2, 3.3, 3.4 контракта в стоимость контракта входят все затраты на поставку продуктов питания: стоимость продуктов питания с учетом стоимости упаковки,

доставки до пищеблоков и продуктовых складов 2-х отделений (Гастроэнтерологического по ул. Мира, 34 и Пульмонологического по ул. Первого Спутника, 13) заказчика, затраты на оформление товарно-сопроводительных документов (в том числе деклараций о соответствии и иных документов, удостоверяющих качество продукции), погрузочно-разгрузочные работы, а также расходов на уплату налогов, сборов и обязательных платежей.

Оплата производится согласно контракту, в течение 15 рабочих дней с момента подписания заказчиком документа о приемке (документом о приемке является товарная накладная или универсальный передаточный документ). Оплата осуществляется безналичным перечислением денежных средств на расчетный счет поставщика.

Невыборка продукции на полную сумму контракта, не является недопоставкой и неисполнением контракта.

Срок поставки товара с момента заключения контракта по 15.12.2019 г. Поставка осуществляется поставщиком отдельными партиями по предварительной заявке заказчика, поданной за 1 рабочий день до поставки, согласно графика поставки (Приложение №2 к контракту) (пункт 4.1 контракта).

Согласно Приложению № 1 к контракту

№ п/п	Наименование товара, страна происхождения	Функциональные, технические и качественные характеристики товара			Ед. изм.	Кол-во	Цена	Сумма
		Показатель (наименование характеристики)	Значение	Показатели, которые не могут изменяться				
1	2	3	4	5	6	7		
1	Минтай обезглавленный потрошенный мороженый	Сорт Внешний вид	Показатели объекта закупки участника	Первый Поверхность рыбы чистая, естественной окраски, присущей рыбе данного вида, без наружных повреждений	Кг	400,0	120,30	48 120,00
2	Горбуша обезглавленная потрошенная мороженая	Сорт Внешний вид	Показатели объекта закупки участника	Первый Поверхность рыбы чистая, естественной окраски, присущей рыбе данного вида, без наружных повреждений	Кг	499,0 1,0	236,91 1,03	118 218,09 1,03

Согласно Приложению № 2 к контракту

№ п/п	Наименование продукции	Ед. изм.	Кол-во	График поставки	Примерный разовый объем поставки
1	Минтай обезглавленный потрошенный мороженный	кг	400,0	2 раз в 7-10 дней с 08:00-12:00, согласно предварительной заявке Заказчика, поданной за 1 рабочий день до поставки. Поставка с 09.01.2019 г.	4-10 кг.
2	Горбуша обезглавленная потрошенная мороженная	кг	500,0	2 раз в 7-10 дней с 08:00-12:00, согласно предварительной заявке Заказчика, поданной за 1 рабочий день до поставки. Поставка с 09.01.2019 г.	4-5 кг

Из представленных заказчиком в материалы дела информации и документов следует, что 19.09.2019 инспекцией Контрольно-ревизионного управления Администрации города Челябинска (далее – КРУ) составлен Акт осмотра складов педиатрических отделений №№ 1, 2 в рамках проверки исполнения контракта № 1114087 от 24.12.2018 на поставку рыбы мороженной. В данном акте указано, что представлена упаковка от рыбы, на которой проставлена маркировка ТУ 9261-006-26191641-01. На момент проверки срок годности продукта не истек, о чем свидетельствует дата на упаковке.

Заказчиком подготовлено уведомление № 60 от 23.10.2019 о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по контракту от 24.12.2018 № 1114087, которым указано поставщику на выявление КРУ факта ненадлежащего исполнения контракта в части поставки товара не соответствующего условиям контракта. Данным уведомлением МБУЗ ДС № 2 потребовало поставщика поставлять товар согласно условиям контракта.

В ответ на уведомление № 60 от 23.10.2019 ИП «<...>» пояснениями № 298 от 24.10.2019 ответила заказчику, что рыбная продукция поставлялась в учреждение не по ГОСТ, а по ТУ, качество продукции было выше (на момент поставки лучше, чем по ГОСТ), все лабораторные исследования проведены, в системе «Меркурий» документы в норме, что подтвердил ветеринарный врач «Озерской ветстанции»... По показателям безопасности мороженная рыба соответствовала требованиям, без посторонних запахов и повреждений....

Инспекцией КРУ 05.11.2019 выдано предписание № 9-18п/8, согласно которому МБУЗ ДС № 2 надлежало в срок не позднее 31 января 2020 года устранить нарушение требований пункта 3 части 1 статьи 94, пункта 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе путем применения мер ответственности к исполнителю по контракту от 24.12.2018 № 1114087 на поставку рыбы мороженной за допущенные им нарушения условий контракта; направить в адрес КРУ информацию об исполнении предписания с приложением подтверждающих документов.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что ИП «<...>» осуществлена поставка товара на 99%, о чем свидетельствуют универсальные передаточные документы (например, от 15.01.2019, 16.01.2019, 23.01.2019, 28.01.2019 и т.д. до 17.10.2019), платежные поручения (например, № 63179 от 21.02.2019, № 82289 от 04.03.2019, № 123784 от 21.03.2019; № 141692 от 01.04.2019, № 42522 от 17.10.2019), представленные сторонами в материалы дела. Весь поставленный товар принят МБУЗ ДС № 2, претензии к качеству рыбной продукции у заказчика отсутствовали, что не опровергали представители МБУЗ ДС № 2 на заседании Комиссии.

Решение об одностороннем отказе МБУЗ ДС № 2 от исполнения контракта от 24.12.2018 № 1114087 принято заказчиком 02.12.2019 № 242/7, **направлено ИП «<...>» по почте заказным письмом с уведомлением о вручении, а также по электронной почте 02.12.2019.**

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта опубликовано в единой информационной системе 03.12.2019 в разделе дополнительная информация о закупке.

Дата надлежащего уведомления - 05.12.2019.

Контракт, по мнению заказчика, расторгнут 16.12.2019. Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 17.12.2019.

Вместе с тем, из указанных документов не представляется возможным сделать однозначный вывод о поставке индивидуальным предпринимателем продукции ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, что является основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта в силу части 2 статьи 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, ИП «<...>» предпринимала действия, направленные на исполнение контракта, а именно: поставила рыбу мороженую в количестве, предусмотренном контрактом.

При этом, антимонопольный орган отмечает, что процедура одностороннего отказа от исполнения контракта на основании того, что поставляемый товар не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к поставляемому товару, предусмотрена частью 15 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в силу части 2 статьи 104, части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контракта по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Из пояснений представителя заказчика и ИП «<...>» следует, что поставлен товар (рыба мороженая) не соответствующий контракту.

Поставка товара с характеристиками, не предусмотренными контрактом, не является основанием для одностороннего отказа в силу статьи 523 ГК РФ, в том числе существенным нарушением условий контракта, в связи с чем, включение индивидуального предпринимателя в реестр по указанному основанию не предусмотрено законодательством о контрактной системе.

Кроме того, заказчиком не выставлялась претензия поставщику о замене товара на товар надлежащего качества, поскольку поставленный товар был израсходован на нужды МБУЗ ДС № 2.

Таким образом, МБУЗ ДС № 2 не представлены документы, подтверждающие что товар, поставленный заказчику, является товаром ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для заказчика срок, что не позволяет сделать вывод об обоснованности одностороннего отказа от исполнения контракта в указанной части.

С учетом изложенного, по мнению Комиссии Челябинского УФАС России, в действиях ИП «<...>» 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 здравоохранения детский санаторий № 2 об Индивидуальном предпринимателе «<...>» (ИНН «<...>») 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 «<...>»

«<...>»