РЕШЕНИЕ

по делу № РНП 69-79-2018 об отказе во включении информации

в реестр недобросовестных поставщиков

23 октября 2018 года

г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в составе:

в присутствии представителей Муниципального унитарного предприятия г. Твери «Жилищно-эксплуатационный комплекс» (далее – Заказчик): ***

в присутствии представителей ООО «Логистика» (далее – Общество) ***

рассмотрев в соответствии со статьей 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), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, (далее – Правила) обращение Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр) информации об Обществе.

УСТАНОВИЛА:

09.10.2018 Заказчик во исполнение требований части 6 статьи 104 Закона обратился в Тверское УФАС России с обращением о включении информации об Обществе в Реестр в связи с принятым им решением об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку песка строительного для приготовления пескосоляной смеси для нужд МУП "ЖЭК".

Комиссией в ходе рассмотрения обращения Заказчика установлено следующее.

06.08.2018 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении аукциона на право заключения контракта на поставку песка строительного для приготовления пескосоляной смеси для нужд МУП "ЖЭК", (извещение от 06.08.2018 № 0536600013418000075) и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составила 20 010 000,00 руб.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 28.08.2018 минимальное предложение о цене контракта поступило от Общества (заявка зарегистрирована под порядковым номером 87 и составило 14 207 099,00 руб.; снижение, относительно начальном (максимальной) цены контракта составило 28 %; Общество было признано победителем аукциона.

10.09.2018 между Заказчиком и Обществом в установленном Законом порядке заключен контракт (реестровый номер контракта на официальном сайте 3690104318418000064) (далее –

Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Заказчик поручает, а Поставщик обязуется поставить и передать Заказчику песок природный, именуемую в дальнейшем – товар, в ассортименте, количестве и по ценам согласно Спецификации поставляемого товара (Приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта, а Заказчик обязуется принять и оплатить поставленный товар на условиях настоящего контракта.

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта Товар надлежащего качества поставляется Поставщиком Заказчику с момента заключения настоящего контракта по 25.12.2018 года. Поставка осуществляется Поставщиком в соответствии с Графиком поставки товара (Приложение № 3 к контракту).

В соответствии с пунктом 3.3 Контракта Поставщик должен уведомлять Заказчика о дате и времени поставки товара не менее чем за 3 (три) рабочих дня до осуществления поставки.

Согласно пункту 3 приложения № 1 к Контракту (Техническое задание) количество поставляемого песка природного для приготовления ПСС должно составлять не менее 29 000 м³.

Приложением № 3 к Контракту (График поставки товара) определено, что товар поставляется круглосуточно (с 00:00 до 24:00) по предварительной заявке Заказчика, дни поставки определяются в заявке Заказчика.

13.09.2018 Заказчиком в адрес Общества направлена заявка на поставку песка строительного для приготовления ПСС, в которой указано, что песок строительный должен поставляться с 14.09.2018 по 1000 м³ ежедневно, до момента поставки песка в объеме 20 000 м³.

В нарушение условий заявки на поставку песка, по состоянию на 14.09.2018 Обществом товар Заказчику поставлен не был.

18.09.2018 Заказчик в адрес Общества направил претензию №1313 с требованием об исполнении обязательств по Контракту до 24.09.2018.

25.09.2018 Заказчиком составлен акт № 1 о ненадлежащем исполнении обязательств по Контракту.

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 (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с пунктом 10.3 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона 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

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.

В соответствии с частью 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.

25.09.2018 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в тот же день решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено на официальном сайте и направлено Обществу по адресу электронной почты и заказным письмом с уведомлением и описью вложения, по указанному в контракте адресу.

В тот же день, представители Заказчика выехали по адресу Общества, указанному в Контракте, для вручения решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. По прибытии на место, представителями Заказчика было установлено, что Общество по указанному адресу не находится, а потому датой надлежащего уведомления в соответствии с пунктом 13 статьи 95 Закона было признано 25.09.2018, а датой вступления в силу решения об одностороннем отказе 06.10.2018.

Однако, 04.10.2018 Обществом было получено письмо с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта по адресу указанному в Контракте, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 170016527021133 на официальном сайте «Почта России».

Согласно абзацу 2 пункта 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 30.07.2013 № 61 «Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т.п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомερных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации; далее - ГК РФ»).

Комиссия в этой связи приходит к выводу о том, что Общество получает юридически значимую информацию по адресу указанному в контракте и являющийся юридическим адресом Общества, следовательно довод Заказчика о том, что датой надлежащего уведомления Общества о принятом решении является, дата установления отсутствия Общества по юридическому адресу указанному в Контракте, то есть 25.09.2018, является ошибочным. Поскольку Заказчиком неверно определена дата уведомления Общества о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, дата вступления в законную силу принятого решения также определена Заказчиком с нарушением требования Закона.

Вместе с тем, на заседании Комиссии представитель Общества пояснил, что после получения заявки Заказчика от 13.09.2018, начались подготовительные работы для осуществления поставки песка в объемах требуемых Заказчиком, однако ввиду того, что объем требуемого в

заявке песка и сроки его поставки (1000 м³ ежедневно) оказались для Общества более существенными, потребовалось дополнительное время и ресурсы для организации бесперебойной поставки.

26.09.2018 Обществом в адрес Заказчика направлено уведомление, в котором указано о готовности поставки песка с 01.10.2018 ежедневно. Повторное уведомление было направлено 27.09.2018. Данные уведомления оставлены Заказчиком без ответа.

С 01.10.2018 по 07.10.2018 Обществом осуществлена поставка песка в объеме 1168 м³.

05.10.2018 Заказчик направил в адрес Общества ответ на уведомление о начале поставке песка, в котором указало на вступление в силу решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта с 06.10.2018.

08.10.2018 Обществом доставлен Заказчику песок для приготовления ПСС, однако Заказчик без объяснений причин отказался принимать товар.

На заседании Комиссии представители Заказчика не отрицали, что Обществом была принята попытка поставить товар 08.10.2018.

Факт доставки песка Заказчику и отказа от его приемки зафиксированы транспортной компанией в актах об отказе грузополучателя от груза от 08.10.2018 и уведомлениями грузополучателя о возврате перевозчиком груза грузополучателя, а так же договором на оказание транспортных услуг по перевозке грузов автомобильным транспортом от 02.10.2018 №П02-04/2018.

Изучив представленные доказательства и сведения, выслушав пояснения сторон Комиссия не находит оснований для включения информации об Обществе в Реестр.

Так, в соответствии с частью 16 статьи 95 Закона информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном Законом порядке в Реестр.

Согласно части 2 статьи 104 Закона в Реестр 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.

В соответствии с частью 6 статьи 104 Закона в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно части 7 статьи 104 Закона в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Закона, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона, в Реестр в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно пунктам 11 и 12 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации

и документов, указанных в пунктах 6 – 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, 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.

По смыслу Закона ведение Реестра призвано обеспечивать защиту государственных и муниципальных заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении и исполнении государственных и муниципальных контрактов.

В результате осуществления Комиссией проверки факта одностороннего расторжения Заказчиком Контракта, проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя) установлено, что в адрес Общества была направлена только одна заявка от 13.09.2018 на поставку песка в объеме 20 000 м³, по 1000 м³ в день. При этом повторной заявки или иных заявок на поставку песка Обществу не направлялось.

Данная заявка содержала требование о поставке песка уже на следующий день с даты формирования и направления заявки, что нарушает условия исполнения Контракта, в частности пункт 3.3 Контракта, в котором указано, что Поставщик должен уведомлять Заказчика о дате и времени поставки товара не менее чем за 3 (три) рабочих дня до осуществления поставки.

При этом Общество исполнило условия исполнения Контракта и уведомило Заказчика о готовности поставить товар не менее чем за 3 рабочих дня до дня осуществления поставки.

Кроме того, безосновательный вывод Заказчика о дате надлежащего уведомления Общества о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта и о вступлении данного решения в силу, привело к невозможности Общества устранить допущенное нарушение условия исполнения Контракта, которое предусмотрено частью 14 статьей 95 Закона и является нарушением порядка расторжения Контракта, предусмотренного Законом.

При этом Общество принимало меры направленные на устранение допущенных нарушений, однако доставленный Обществом товар Заказчиком принят не был, что зафиксировано в актах от 08.10.2018.

Комиссия считает, что включению в Реестр подлежат сведения о тех участниках закупки, действия (бездействия) которых свидетельствуют о намеренном неисполнении контракта. Включение сведений об Обществе в Реестр, с учетом того, что Общество предпринимало действия, направленные на исполнение контракта, а Заказчиком не созданы условия для надлежащего его исполнения, не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, и в данном случае является явно несоразмерным характеру допущенного нарушения.

Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, пунктом 7.10 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15,

РЕШИЛА:

Информацию, предоставленную Муниципальным унитарным предприятием г. Твери «Жилищно-эксплуатационный комплекс» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Логистика» (111250, г. Москва, ул. Лефортовский Вал, д. 24, подвал. помещ. IV, ком. 2, оф. 25 ИНН 9729114228) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Согласно части 11 статьи 104 Закона включение в реестр недобросовестных поставщиков информации об участнике закупки, уклонившемся от заключения контракта, о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт расторгнут по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков информация, неисполнение действий, предусмотренных частью 9 статьи 104 Закона, могут быть обжалованы заинтересованным лицом в судебном порядке.