

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
fo37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е

РНП - №37-052 по делу №037/10/104-317/2023 (07-02/2023-052)

**об отказе включения сведений о недобросовестном поставщике в
реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 14 июня 2023 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 19 июня 2023 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:

членов Комиссии: «...»

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей ООО «МОТТЕКС» (далее – Общество, Поставщик) – «...»,

в отсутствие представителей МКУ «Дорожное городское хозяйство» (указанное лицо надлежащим образом уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения обращения),

на основании ст. 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), п. 13 Постановления 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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 06.06.2023 от МКУ «Дорожное городское хозяйство» поступило обращение о включении сведений об ООО «МОТТЕКС», генеральном директоре Общества, об участнике юр. лица, способного оказывать влияние на деятельность этого юридического лица – участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку битума нефтяного дорожного (электронный аукцион №0833600000823000148, реестровый номер контракта 3370000043523000019) в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные МКУ «Дорожное городское хозяйство», ООО «МОТТЕКС» документы, заслушав представителей Общества при рассмотрении обращения, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России установила следующее.

21.02.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение №0833600000823000148 о проведении электронного аукциона на поставку битума нефтяного дорожного. Начальная (максимальная) цена контракта – 8 124 999 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 07.03.2023 №ИЭА1 по окончании срока подачи заявок было подано шесть заявок на участие в закупке с идентификационными номерами 1, 2, 3, 4, 5, 6; участники с идентификационными номерами заявок 1, 2, 3, 5, 6 были признаны

соответствующими требованиями извещения о проведении закупки и Закону о контрактной системе. Победителем электронного аукциона было признано ООО «МОТТЕКС» (идентификационный номер заявки 2), которое предложило по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта наиболее низкую цену контракта – 5 568 750 руб.

По итогам проведения указанной закупки 20.03.2023 между МКУ «Дорожное городское хозяйство» и ООО «МОТТЕКС» был заключен контракт № ЭА3.23 на поставку битума нефтяного дорожного (далее – Контракт).

Согласно п. 3.1 Контракта срок поставки товара: с даты заключения контракта по 30.09.2023 г. Товар поставляется по заявкам Заказчика. Поставка товара осуществляется силами Поставщика в течение 2 (двух) календарных дней со дня подачи заявки Заказчиком.

В марте-апреле 2023 года Поставщиком по заявкам Заказчика осуществлена поставка битума нефтяного дорожного на сумму 1 505 604, 39 руб.

11.05.2023 Заказчиком в адрес Общества была направлена очередная заявка на поставку битума нефтяного дорожного в количестве 25 тонн.

Поставка, в соответствии с п. 3.1 Контракта, должна была быть осуществлена до 13.05.2023 года.

Вместе с тем, поставка Обществом в срок произведена не была.

16.05.2023 Заказчиком в адрес Общества была направлена претензия №444 с указанием на нарушение срока поставки товара, а также указание на возможность расторжения контракта Заказчиком в одностороннем порядке. Заказчиком в адрес Общества была также направлена заявка на поставку битума нефтяного дорожного в количестве 25 тонн.

16.05.2023 Общество в адрес Заказчика направило письмо, в котором указало, что несвоевременная поставка очередной партии битума вызвана отсутствием квот на продукцию на заводе-изготовителе в связи с повышенным спросом. Обществом заблаговременно была произведена оплата, а также направлены заявки в адрес производителя. В данный момент Общество прикладывает все возможные усилия по поиску производителей и дилеров битумной продукции для того, чтобы поставить очередную партию продукции в ближайшие дни.

Как было установлено, партия битума по заявке Заказчика от 16.05.2023 поставлена не была.

25.05.2023 Заказчиком в адрес Общества была направлена претензия №482 с требованием об уплате неустойки (штрафов, пени) в связи с просрочкой исполнения обязательств.

Обществом данное требование было исполнено в полном размере, о чем свидетельствует платежное поручение №1451 от 30.05.2023.

В соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

Согласно п. 11.2 Контракта расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством, в том числе в случаях:

- 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);
- нарушения сроков поставки товара.

В силу ч. 1 ст. 523 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

На основании ч. 2 ст. 523 ГК РФ 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.

В связи с неоднократным нарушением Поставщиком сроков поставки товаров, установленных Контрактом, Заказчиком 25.05.2023 было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 12.1 Закона о контрактной системе 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.

Заказчиком своевременно были выполнены указанные требования Закона о контрактной системе. 25.05.2023 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено на официальном сайте, 25.05.2023 направлено Обществу. Датой надлежащего уведомления признается соответственно 25.05.2023.

На основании ч. 13 ст. 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.

Учитывая изложенное, правовые последствия в виде расторжения контракта наступили в рассматриваемом случае с 06.06.2023.

В соответствии с ч. 16 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).

На основании указанной нормы, Заказчик 06.06.2023 направил в Ивановское УФАС России документы, предусмотренные Законом о контрактной системе.

Общество в письменных пояснениях, направленных в адрес Ивановского УФАС России письмом №200 от 06.06.2023, а также представители Общества на рассмотрении обращения Заказчика Комиссией Ивановского УФАС России, подтвердили изложенные в письмах Общества в адрес Заказчика причины нарушения сроков поставки битума нефтяного дорожного, пояснив, также, что поставка битума из дальних районов России не представлялась возможной, так как при транспортировке битума на дальние расстояния нарушается технология его хранения и перевозки, что ведет к поставке товара ненадлежащего качества.

Из смысла ст. 104 Закона о контрактной системе следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств.

Таким образом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Изучив обстоятельства, на основании которых Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

В силу ч. 2 ст. 104 Закона 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.

Основанием для расторжения контракта (и для включения сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков) может являться **не любое нарушение** таким участником условий контракта, а именно существенное, под которым надлежит понимать такое нарушение, которое является непреодолимым и неустранимым в разумный срок и объективно лишает заказчика того, на что он вправе был рассчитывать при заключении контракта, и которое влечет за собой препятствия последнему в осуществлении своей деятельности или исполнении своих обязательств перед третьими лицами. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта подрядчиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого подрядчика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям законодательства о контрактной системе и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона о контрактной системе.

Вывод Комиссии Ивановского УФАС России в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, о том, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При этом «автоматическое» включение лица, нарушившего условия контракта, в реестр недобросовестных поставщиков без указания причины

его отнесения к таковым, без учета степени его вины ограничивает право на осуществление коммерческой деятельности по выполнению работ для государственных и муниципальных нужд, негативно сказывается на деловой репутации и снижает в целом конкурентоспособность на рынке.

Закон о контрактной системе не содержит безусловной обязанности уполномоченного на то органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Как было установлено, Обществом предпринимались действия по исполнению Контракта. Обществом в адрес производителя направлялись заявки на поставку битума, однако все заявки отклонялись в связи с отсутствием битума у производителя. Обществом осуществлялся поиск иных дилеров и производителей битума. Общество не отказывалось от исполнения своих обязательств, а также исполнило предъявленное Заказчиком требование об оплате неустойки. Кроме того, Обществом, до возникновения проблем с поставкой товара, условия Контракта выполнялись надлежащим образом и без претензий.

При указанных обстоятельствах, а также учитывая многочисленные исполненные контракты Общества, у Комиссии Ивановского УФАС России отсутствуют правовые основания для включения сведений об ООО «МОТТЕКС» в реестр недобросовестных поставщиков

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 95, 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные МКУ «Дорожное городское хозяйство» в отношении ООО «МОТТЕКС, генерального директора Общества, участника юр. лица, способного оказывать влияние на деятельность этого юридического лица – участника закупки в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку битума нефтяного дорожного (электронный аукцион № 0833600000823000148, реестровый номер контракта 3370000043523000019), в реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии