

«22» апреля 2019 года

г. Липецк

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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия Липецкого УФАС России) проведена проверка информации и документов, поступивших от администрации Лебедянского муниципального района Липецкой области Российской Федерации об одностороннем отказе от исполнения контракта от 20.11.2018 с реестровым номером 3481100224618000055 на поставку открыток поздравительных, заключенного с индивидуальным предпринимателем <...> по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер <...>) на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика.

Проверка проведена в присутствии представителей:

- администрации Лебедянского муниципального района Липецкой области Российской Федерации,

В адрес индивидуального предпринимателя направлены уведомления о дате и времени рассмотрения документов и сведений в рамках проведения проверки.

Место проведения проверки: г.Липецк, пл. Плеханова, д.1.

В Липецкое УФАС России 10.04.2019, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от администрации Лебедянского муниципального района Липецкой области Российской Федерации (далее - заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с индивидуальным предпринимателем <...> (далее – поставщик).

Присутствующие при проведении проверки представители заказчика по факту одностороннего отказа от исполнения контракта пояснили, что 20.11.2018 между заказчиком и поставщиком заключен контракт на поставку открыток поздравительных. Поставщик свои обязательства по контракту не исполнил. В связи с вышеизложенным, заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения в отношении поставщика подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение и документация об электронном аукционе на поставку открыток поздравительных.

20.11.2018 между администрацией Лебединского муниципального района Липецкой области Российской Федерации и индивидуальным предпринимателем <...> заключен контракт (реестровый номер <...>) на поставку открыток поздравительных (далее – контракт).

В силу пункта 1.1. предметом контракта является поставка открыток поздравительных (далее - товар) в соответствии с приложенной спецификацией (приложение N 1 к Контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта.

Существенным условием рассматриваемого контракта является срок поставки.

Так, в п.3.2. контракта установлено, что поставка товара должна быть осуществлена в течение 7 дней со дня заключения контракта.

Согласно пункту 3.3. контракта, датой поставки товара является дата подписания заказчиком соответствующей товарной накладной (Акта сдачи-приемки товара).

Вместе с тем, в материалы проверки не представлено документов, свидетельствующих о поставке товара поставщиком.

30.01.2019 заказчиком на почтовый адрес поставщика направлена претензия (исх. №383 от 30.01.2019). Кроме того, 31.01.2019 указанная претензия отправлена на адрес электронной почты поставщика.

В указанной выше претензии заказчик просит осуществить поставку товара по контракту в течение 7 дней с момента получения претензии и добровольно перечислить сумму неустойки (пени).

Вместе с тем, указанное почтовое отправление было возвращено заказчику.

14.02.2019 заказчиком на почтовый адрес поставщика направлена претензия (исх. №573 от 14.02.2019), в которой заказчик сообщает о необходимости уплаты штрафных санкций. 15.02.2019 указанная претензия отправлена на адрес электронной почты поставщика.

Указанное почтовое отправление было также возвращено заказчику.

Исходя из представленных документов и сведений следует, что в срок, указанный в контракте, а также в претензии, товар не был поставлен заказчику.

В силу статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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). 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.

27.02.2019 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Частью 1 статьи 2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных

законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, 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 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, 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.

Пунктом 10.1. контракта установлено, что расторжение контракта осуществляется по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно пункту 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 настоящим Кодексом, 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.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

При этом, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров (абзац 3 пункта 2 статьи 523 ГК РФ).

Таким образом, на основании вышеизложенного, неоднократное нарушение сроков поставки товара для данного контракта является существенным.

В связи с тем, что поставщик не осуществил поставку товара в сроки, указанные в контракте, а также в направляемых заказчиком претензиях, заказчиком 27.02.2019 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 настоящей части 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 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 заказчика поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В рассматриваемом случае решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в установленный законом срок размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>, направлено поставщику по адресу электронной почты и почтовому адресу, указанным в контракте.

При этом, подтверждение о вручении поставщику принятого заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта до истечения тридцати дней с даты размещения решения не поступило заказчику.

Таким образом, дата указанного надлежащего уведомления определена заказчиком как дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Датой расторжения контракта является 10.04.2019.

Согласно пункту 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 этих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 10 рабочих дней с даты их поступления.

Пунктом 12 данных Правил установлено, что 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.

В результате проверки предоставленных документов и информации на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика, Комиссия считает, что сведения о поставщике подлежат включению в реестр.

В силу ч.2 ст.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.

Комиссией из анализа представленных документов установлено, что поставщиком не исполнены обязательства, предусмотренные контрактом, товар, соответствующий условиям контракта, не поставлен.

В соответствии с требованием части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Однако, в материалы дела не было представлено ни одного документального подтверждения того, что в установленный частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе срок, поставщиком предпринимались какие-либо меры для устранения нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от его исполнения.

Таким образом, Комиссией Липецкого УФАС России в ходе проведения проверки установлено, что поставщик не действовал правомерно и добросовестно, а также не предпринял все зависящие от него меры для исполнения принятых на себя обязательств по контракту. Следовательно, в рассматриваемом случае, имеются основания для включения сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков.

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Согласно ч. 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

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.

Участвуя в государственных и муниципальных закупках, осуществляя тем самым предпринимательскую деятельность, участник принял на себя риски наступления неблагоприятных последствий, связанных с ведением данного вида деятельности и соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством.

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

В связи с вышеизложенным, Комиссия Липецкого УФАС России не может прийти к выводу о том, что поставщик проявил такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту.

В рамках проверки, исходя из представленных доводов и доказательств Комиссией Липецкого УФАС России не установлено добросовестного поведения поставщика при исполнении контракта.

При этом включение в данном случае сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет в значительной степени его экономическую самостоятельность и инициативу, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности общества (Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков может являться для него препятствием исключительно при намерении участвовать в торгах на право заключения отдельных государственных и муниципальных контрактов. При этом такое ограничение будет иметь место только в тех случаях, когда заказчик реализовал свое право (не обязанность), предусмотренное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной системе и установил требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки -юридического лица.

Каким-либо иным образом, включение поставщика в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивает его предпринимательскую деятельность.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Следовательно, включение сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в соответствующий реестр направлено на обеспечение и защиту публичных интересов.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о

контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о включении сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с вышеизложенным, Комиссия, руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)",

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года следующие сведения об индивидуальном предпринимателе <...>, в связи с односторонним отказом администрации Лебедянского муниципального района Липецкой области Российской Федерации от исполнения контракта от 20.11.2018 (реестровый номер <...>) на поставку открыток поздравительных:

- индивидуальный предприниматель <...>;

- дата заключения контракта – 20.11.2018;

- реестровый номер контракта - 3481100224618000055;

- предмет контракта — поставка открыток поздравительных;

- цена контракта — 18 369,03 рублей;

- срок исполнения обязательств поставщика по контракту — в течение 7 дней со дня заключения контракта;

- основание расторжения контракта - решение администрации Лебедянского муниципального района Липецкой области Российской Федерации от 27.02.2019;

- дата расторжения контракта - 10.04.2019.

2. Датой включения сведений об индивидуальном предпринимателе <...> в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.