

РЕШЕНИЕ

«13» января 2021г.

Резолютивная часть решения оглашена «12» января 2021г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «13» января 2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии: начальника отдела контроля в сфере закупок;
ведущего специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок

рассмотрев материалы дела 042/06/104-1/2022, возбужденного на основании обращения МБУ «Комбинат питания» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Ресурс»,

УСТАНОВИЛА:

28.12.2021 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение заказчика МБУ «Комбинат питания» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Ресурс», в отношении которого применена процедура одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту № АЭФ4-262/21 от 23.08.2021г.

В ходе рассмотрения материалов обращения Комиссией Кемеровского УФАС России установлено следующее:

23.08.2021 между Заказчиком и ООО «Ресурс» был заключен контракт № АЭФ4-262/21 от 23.08.2021 «Поставка продуктов питания» на сумму 781 667,50 рублей.

15.10.2021 на основании ч. 9 ст. 95 Федерального закона № 44-ФЗ и п. 11.2 контракта заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

По мнению заказчика, основанием для применения одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту послужило ненадлежащее исполнение ООО «Ресурс» условий контракта № АЭФ4-262/21 от 23.08.2021 «Поставка продуктов питания».

Согласно п. 1.1. Поставщик обязуется передать в собственность продукты питания (далее - Товар) Заказчику в обусловленный настоящим Контрактом срок, согласно Спецификации (Приложение N 1 к настоящему Контракту) и Техническому заданию (Приложение N 2 к настоящему Контракту), а Заказчик обязуется принять и оплатить Товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

Согласно 3.1. Товар Заказчику поставляется партиями в соответствии с условиями настоящего Контракта. Количество и ассортимент Товара в каждой партии определяется на основании Заявки Заказчика на поставку Товара. Заказчик

направляет Заявки в пределах срока, установленного настоящим пунктом. При этом направление Заявок за пределами срока, установленного настоящим пунктом, не допускается. Поставка Товара на основании не подписанной Заказчиком Заявки не допускается. Заявка направляется Заказчиком не позднее чем за 2 (два) календарных дней до предполагаемой поставки Товара в пределах срока, установленного пунктом 11.1 настоящего Контракта. Заявка на поставку продукции направляется Заказчиком Поставщику по электронной почте: Заказчик sklad.kshp12@yandex.ru, sklad.kshp@yandex.ru, Поставщик resurs.21@internet.ru; или факсимильной связью по телефону: Заказчик 8(38475) 2-26-33, 8(38475) 6-06-16, 2-11.80, 2-08,66 Поставщик тел./факс +7-900-054-54-65. Поставка Товара по Заявкам осуществляется за счет Поставщика, по дням и часам, указанным в настоящем Контракте по местному времени Заказчика.

По фактам неисполнения поставок по контракту в адрес поставщика были направлены претензии от 23.09.2021, 30.09.2021, 25.11.2021 о ненадлежащем исполнении поставщиком своих обязательств по контракту требования (исх. №83 от 23.09.2021, № 89 от 30.09.2021, № 138 от 25.11.2021) об уплате неустойки (штрафа) по каждому факту неисполнения поставщиком обязательств.

По состоянию на 28.12.2021 г. поставка Товара, согласно направленных на адрес электронной почты Поставщика заявок, в место доставки товара не произведена.

В соответствии с пунктом 4.1.2. Поставщик обязан обеспечить соответствие поставляемого Товара требованиям качества, безопасности, иным требованиям, установленным стандартами, техническими регламентами и санитарно-эпидемиологическими требованиями, а также требованиям, установленным Контрактом.

Согласно пунктам 6.1., 6.2., 6.3. Контракта, Поставщик гарантирует безопасность Товара в соответствии с техническими регламентами, санитарно-эпидемиологическими требованиями и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, устанавливающими требования к качеству Товара, Товар не должен представлять опасности для жизни и здоровья граждан., Товар должен быть пригодным для целей, для которых Товар такого рода обычно используется, и соответствовать условиям Контракта.

Частью 8 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что 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 пунктом 11.2 Расторжение настоящего Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации. При этом факт подписания Сторонами соглашения о расторжении настоящего Контракта не освобождает Стороны от обязанностей урегулирования взаимных расчетов.

В соответствии с частью 9 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Установлено, что в связи с ненадлежащим исполнением контракта Заказчиком 15.10.2021г. было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое размещено 15.10.2021г. на официальном сайте ЕИС и направлено в адрес поставщика заказным письмом с уведомлением - 19.10.2021 (решение, направленное посредством почтовой связи получено ООО «Ресурс» - 22.10.2021).

Согласно части 12.1 статьи 95 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.

Согласно части 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 заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из вышеизложенного следует, что решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам электронного аукциона, вступило в силу и контракт считается расторгнутым - 03.12.2021.

Как видно из материалов обращения, основанием для применения одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту послужило нарушение Обществом сроков поставки товара, установленных контрактом. Следовательно, заказчик к установленному в контракте сроку не получил того результата, на который он вправе был рассчитывать.

В силу пункта 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).

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 (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

Следовательно, материалы обращения свидетельствуют о недобросовестности поведения общества при исполнении условий контракта, неоднократном нарушении сроков поставки товаров по контракту, о поставке товаров, не соответствующих требованиям Технического задания, что недопустимо с учетом специфики деятельности заказчика - обеспечение бесперебойным питанием обучающихся (воспитанников) муниципальных бюджетных учреждений и предмета поставки, когда даже однократное нарушение может привести к нарушению деятельности Заказчика, при этом нарушение условий контракта со стороны ООО «Ресурс» носило системный характер.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта является обоснованным и законным.

Принимая участие в аукционах на право заключения государственных или муниципальных контрактов, участник закупки должен знать и соблюдать действующее законодательство и осознавать меру и степень ответственности наступления для него неблагоприятных последствий.

Действия ООО «Ресурс», выразившиеся в неисполнении условий контракта, привели к нарушению права заказчика относительно условий контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке. Невыполнение в данном случае участником закупки требований закона влечет невозможность исполнения контракта, что приводит к нарушению интересов не только заказчика, но и публичных интересов, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Объективных доказательств невозможности осуществления поставки продуктов питания к установленному в контракте сроку в материалы обращения Обществом не представлено, что свидетельствует о нарушении поставщиком обязательств, принятых по контракту.

Учитывая, что отношения по заключению договора (контракта) носят гражданско-правовой характер, в данном случае общество обязано было доказать, что при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательств. Доказательств добросовестности своего поведения ООО «Ресурс» в комиссию не представило.

Исследовав и оценив представленные в материалы дела доказательства, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Ресурс» допущено существенное нарушение условий контракта.

В соответствии с ч.16 ст.95 ФЗ № 44-ФЗ Заказчик в день 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).

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» 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.

Из анализа положений статьи 104 ФЗ № 44-ФЗ следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах закупки по размещению государственных и муниципальных закупок.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 г. № 13-П, от 21.11.2002 г. № 15-П, определения от 07.06.2001 г. №139-О, от 07.02.2002 г. № 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Комиссия Кемеровского УФАС России устанавливает виновность и противоправность действий ООО «Ресурс», отсутствие объективных причин, которые бы способствовали неисполнению данным хозяйствующим субъектом контракта № АЭФ4-262/21 от 23.08.2021 «Поставка продуктов питания».

Согласно пп. «а» пункта 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Комиссия Кемеровского УФАС России рассматривает включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам МБУ «Комбинат питания».

Руководствуясь статьями 99, 104 Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные МБУ «Комбинат питания» об ООО «Ресурс» (ИНН 4205397562, КПП 420501001, 650055, г. Кемерово, пр. Кузнецкий, 85А, этаж 1, пом. 107), сведения о лице, имеющем право без доверенности действовать от имени юридического лица (Комякова Анна Евгеньевна ИНН 420540469880), сведения об учредителях (участниках) юридического лица Комякова Анна Евгеньевна ИНН 420540469880) включить в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом от исполнения договора поставки сроком, на два года.

2. Датой включения сведений в отношении ООО «Ресурс» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе.

3. Сведения о недобросовестном поставщике исключаются из реестра недобросовестных поставщиков со дня, следующего за датой, в которую такая информация подлежала размещению в реестре.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

Члены комиссии