

## РЕШЕНИЕ

по делу № РНП 69-57-2018 об отказе во включении информации

в реестр недобросовестных поставщиков

17 августа 2018 года  
Тверь

г.

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

\*\*\*

в присутствии представителей Государственного комплекса «Завидово» Федеральной службы охраны Российской Федерации (далее – Заказчик): \*\*\*,

в присутствии Индивидуального предпринимателя \*\*\* (далее – Предприниматель),

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 о Предпринимателе.

### УСТАНОВИЛА:

03.08.2018 Заказчик во исполнение требований части 6 статьи 104 Закона обратился в Тверское УФАС России с обращением о включении информации о Предпринимателе в Реестр в связи с принятым им решением об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку запасных частей к средствам малой механизации

Комиссией в ходе рассмотрения обращения Заказчика установлено следующее.

05.03.2018 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) размещены извещение о проведении аукциона на право заключения контракта на поставку запасных частей к средствам малой механизации (извещение от 05.03.2018 № 0336100009718000010) и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составила 260 000 руб.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 27.03.2018 победителем электронного аукциона признан Предприниматель (ИП \*\*\*).

16.04.2018 между Заказчиком и Предпринимателем заключен контракт № 140 (реестровый номер контракта на официальном сайте 1691100232418000026) (далее – контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 контракта Предприниматель обязуется поставить, а Заказчик принять и оплатить запасные части к средствам малой механизации для нужд Государственного комплекса «Завидово» Федеральной службы охраны Российской Федерации в соответствии с техническим заданием

В соответствии с пунктом 3.1 контракта срок поставки товара - в течение 30 (Тридцати) дней с даты заключения контракта.

В соответствии с пунктом 11.1 контракт вступает в силу с момента его подписания, действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств по контракту.

Срок окончания поставки товара по Контракту – 16.05.2018.

В нарушение условий контракта по состоянию на 05.06.2018 Предпринимателем товар Заказчику поставлен не был.

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 12.2 контракта в случае просрочки поставки товара свыше 5 (пяти) дней Заказчик имеет право на односторонний отказ от исполнения контракта в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, или обратиться в суд с иском о расторжении контракта и взыскании штрафных санкций.

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.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Закона 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 статьи 95 Закона. 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.

Согласно пункта 2 статьи 450 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.

Согласно 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).

Согласно пункта 2 статьи 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.

06.06.2018 в связи с нарушением Предпринимателем сроков исполнения контракта 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 Предпринимателю по адресу электронной почты, указанному в контракте.

09.06.2018 Заказчик решение об одностороннем отказе от исполнения контракта

направил Предпринимателю заказным почтовым отправлением с уведомлением.

С учетом положений части 12 статьи 95 Закона датой уведомления Предпринимателя о принятом Заказчиком решении считается дата по истечении тридцати дней с даты размещения Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, то есть 06.07.2018.

Согласно части 13 статьи 95 Закона такое решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта должно было вступить в силу 16.07.2018.

Вместе с тем, 13.07.2018 Заказчиком был заключено Дополнительное соглашение № 1 с Предпринимателем, согласно которому стороны договорились о поставке товаров по позициям №№ 10, 12, 15 и 21, с характеристиками, потребительские свойства которого являются улучшенными, в тот же день Предприниматель осуществил поставку части товара, предусмотренного контрактом и дополнительным соглашением, на сумму 178 625 руб.

Как указано выше, согласно части 14 статьи 95 Закона 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.

Как указано выше, 13.07.2018 Заказчик заключил с Предпринимателем дополнительное соглашение, в рамках которого принял часть предусмотренного контрактом и поставленного Предпринимателем товара, что свидетельствует о фактической отмене Заказчиком ранее принятого решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и об обязанности Заказчика документально оформить решение об отмене не вступившего в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта; при этом последнее предложение части 14 статьи 95 Закона свидетельствует об обязанности Заказчика при вышеуказанных обстоятельствах повторно осуществить процедуру одностороннего отказа от исполнения контракта.

При таких обстоятельствах Комиссия считает, что отсутствуют процессуальные основания для включения информации о Предпринимателе в Реестр.

Кроме того, Комиссия учитывает следующее.

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.

Согласно статье 2 ГК РФ гражданское законодательство исходит из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Согласно статье 10 ГК РФ участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно и разумно.

Участие в закупках для потенциальных участников является делом добровольным, вместе с тем, налагающим на него определенную ответственность, в том числе ответственность за недобросовестные действия, в частности, в виде включения информации о таких лицах, не исполняющих контракт, в реестр недобросовестных поставщиков.

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.

Реестр является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого

включения может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах по закупке товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Комиссия считает, что включению в Реестр подлежат сведения о тех участниках закупки, действия (бездействия) которых свидетельствуют о намеренном неисполнении контракта. Включение сведений о Предпринимателе в Реестр, с учетом того, что Предприниматель предпринял действия, направленные на исполнение контракта, 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 Государственным комплексом «Завидово» Федеральной службы охраны Российской Федерации в отношении Индивидуального предпринимателя \*\*\* (125635, г. Москва, ул. Новая, д. 3, кв. 100, ИНН 774312238345) 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.