

РЕШЕНИЕ № 003/06/104-704/2022

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«1» сентября 2022 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>, заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей Министерства внутренних дел по Республике Бурятия <...>, <...>, доверенность от 17.08.2022 № Д/47, представителя ИП <...> по доверенности от 01.03.2022 № 1-Л <...>,

рассмотрев обращение Министерства внутренних дел по Республике Бурятия (далее – Заказчик) (вх. от 25.08.2022 № 5317) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений об индивидуальном предпринимателе <...> (далее, в т.ч. Поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на поставку расходных материалов для нужд ДНК-лаборатории ЭКЦ МВД по Республике Бурятия, № 0302100004522000011 (далее – Аукцион), в соответствии с 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 о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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",

у с т а н о в и л а:

Из представленных документов Заказчика следует, что 11.05.2022 между Заказчиком и ИП <...> заключен государственный контракт на поставку расходных материалов для нужд ДНК-лаборатории ЭКЦ МВД по Республике Бурятия (далее – контракт), на сумму 213 396,19 рублей.

Согласно условиям контракта срок выполнения работ до 01.06.2022.

В связи с неисполнением контракта в адрес Поставщика направлено письмо (исх. №9/1634СЭД от 02.06.2022) с требованием сообщить конкретные сроки поставки товара. 16.06.2022 повторно направлено письмо (исх.9/1797СЭД от 16.06.2022) с требованием поставки товара в срок до 30.06.2022.

16.06.2022 Поставщиком направлено письмо (вх. №1885СЭД от 17.06.2022) о том, что 16.06.2022 организовали отгрузку товара на сумму 169 638,55 рублей, а также просили продлить сроки допоставки товара до 31.08.2022, а в случае несогласия со сроками ожидания расторгнуть контракт в оставшейся части по соглашению сторон.

30.06.2022 доставлен груз (5 мест, 25 кг), а документ в ЕИС по приемке товара был размещен 08.07.2022. При приемке товара на соответствие требованиям контракта установлено, что весь поставленный товар не соответствует требованиям, указанным в контракте. Отказ от приемки товара в ЕИС размещен 19.07.2022.

20.07.2022 в адрес Поставщика направлено письмо (исх. №9/2216СЭД от 20.07.2022) с требованием в срок до 01.08.2022 заменить товар. 08.08.2022 непринятый товар (5 мест, 25 кг)

отправлен Поставщику обратно в полном объеме (на основании заключения о приемке товаров).

В связи с неисполнением условий контракта Заказчиком на основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 2.1.7 контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган для рассмотрения.

Представитель ИП <...> поясняет, что Поставщик не уклонялся от исполнения контракта, а напротив, предпринимал все меры для его исполнения, о чем свидетельствует соответствующая переписка.

Действуя добросовестным образом, Поставщик предварительно, после признания его победителем закупки, приступил к исполнению обязательств, в связи с чем, заказал и оплатил медицинские изделия, предусмотренные контрактом.

Однако, товар, приобретенный для исполнения настоящего контракта, на склад Поставщика в установленные сроки не поступил, в связи с предельно-максимальной перегруженностью международных Российско-китайских границ, из-за чего возникла существенная задержка ввоза заказанного товара на территорию Российской Федерации, и что привело к нарушению сроков исполнения обязательств по контракту, о чем свидетельствует письмо транспортной компании (ООО «ТРАСКО»), осуществляющей доставку товара Поставщику. О данных обстоятельствах Поставщик незамедлительно сообщил Заказчику письмом № 65 от 16.06.2022.

Одновременно, понимая, что Поставщиком допускаются просрочка поставки товара по указанным выше причинам, ИП <...> изыскал дополнительные источники и 16.06.2022 организовал в адрес Заказчика отгрузку товара на сумму 169 638, 55 рублей.

Однако, по сообщению МВД по Республике Бурятия приемке подлежал товар на сумму 41 619,70 рублей, товар на сумму 128 018,85 рублей должен быть возвращен и заменен Поставщиком.

По информации поставщика (ООО «Меркатор Медика»), осуществляющего отгрузку товара ИП <...>, доставка медицинских изделий, заказанная и оплаченная 05.05.2022, запланирована на склад Поставщика не позднее 05.09.2022. Учитывая сложившуюся ситуацию ИП <...> обратился к Заказчику с письмом № 161 от 09.08.2022 о предоставлении отсрочки допоставки до 05.09.2022.

На основании изложенного следует, что Поставщик исполнял свои обязательства по контракту допуская, при этом, просрочку поставки товара по обстоятельствам, не зависящим от воли ИП <...> (задержка медицинских изделий на Российско-китайской границе).

Изложенные выше обстоятельства, свидетельствуют о том, что ИП <...> не уклонялся от исполнения контракта, в связи с чем, просит сведения о нем не включать в реестр.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Обществом, установила следующее.

Дата размещения на официальном сайте в Единой информационной системе извещения о проведении Аукциона – 12.04.2022. Начальная (максимальная) цена контракта – 384 496,91 рублей.

11.05.2022 между МВД по Республике Бурятия и ИП <...> заключен контракт на поставку расходных материалов для нужд ДНК-лаборатории ЭКЦ МВД по Республике Бурятия, на

сумму 213 396,19 рублей.

Пунктом 1.1 контракта предусмотрено, что Поставщик обязуется поставить Заказчику расходные материалы для нужд ДНК-лаборатории ЭКЦ МВД по Республике Бурятия в соответствии с Приложением №1 (Спецификация товара), а Заказчик обязуется принять и оплатить товар.

Согласно пункту 4.1 контракта срок поставки товара – в течение 20 дней с даты заключения контракта (то есть до 01.06.2022).

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

На основании части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 12.2 контракта 11.08.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с тем, что принятые обязательства Поставщиком не исполнены, товар в установленный контрактом срок не поставлен.

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней Федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей. В реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами (части 1, 2).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях ИП <...> отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснением Общества, а также копиями представленных документов.

Установлено, что 06.12.2021 между Поставщиком и ООО «Меркатор Медика» заключен договор поставки № 33-П на поставку товаров медицинского назначения, со сроком действия

до 31.12.2022. Установлен срок поставки товара не позднее 27.05.2022.

05.05.2022 ИП <...> направил заявку в адрес ООО «Меркатор Медика» на поставку необходимо Заказчику товара, оплатил товар (платежное поручение от 05.05.2022 № 273).

Между ООО «Меркатор Медика» и ИП <...> 19.07.2021 заключен договор поставки на медицинские изделия, со сроком действия до 31.12.2022.

16.06.2022 Поставщиком направлена претензия № 156 в адрес ООО «Меркатор Медика» о том, что поставщиком нарушаются условия договора и до настоящего времени предусмотренный заявкой товар в адрес ИП <...> в полном объеме не поступил.

На данную претензию ООО «Меркатор Медика» сообщило, что товар, приобретенный для исполнения договора задержан, в связи с предельно-максимальной перегруженностью международных Российско-Китайских границ, ввиду чего возникла существенная задержка ввоза заказанного товара на территории Российской Федерации.

Письмом транспортная компания «ТРАСКО» информирует, что груз в адрес ИП <...> в настоящее время находится на складе хранения в г. Манчжурия (Китай), вывоз груз на данный момент не представляется возможным по следующим причинам: для погрузки машин в Китае используется метод перецепки полуприцепа на нейтральной территории, в соответствии с которым российская машина оставляет пустой полуприцеп и выезжает обратно в РФ, а китайский тягач подцепляет полуприцеп и довозит его до места погрузки в Китае. Подрядчики, ответственные за перегонку прибывающих прицепов, не справляются в срок и забирают прицеп для погрузки в течение нескольких дней, из-за чего возникает затор прицепов на китайской стороне, таким образом в Маньчжурии скопилось большое количество не вывезенных вовремя прицепов.

16.06.2022 Поставщик направил в адрес Заказчика письмо № 65, в котором сообщает о сложившейся ситуации на границе, в том числе с возникшей сложной внешнеполитической ситуацией и введением политических и экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации импорт товара европейского (американского) производства (позиция № 5 спецификации) приостановлен до неопределенного времени. Кроме того, сообщил, что изыскал дополнительные источники и организовал в адрес Заказчика отгрузку товара на сумму 169 638, 55 рублей. Поставщик просил продлить срок допоставки товара до 31.08.2022 либо в случае несогласия со сроками ожидания расторгнуть контракт в оставшейся части по соглашению сторон.

Заключением о приемке товаров от 18.07.2022 Заказчиком в ходе проверки количества и качества предоставленного товара на соответствие требованиям контракта установлено, что товар не соответствует требованиям контракта. Поставленные 10 упаковок наконечников с артикулом BFT1200 соответствует требованиям контракта, однако не представлены документы, подтверждающие гарантийные условия Поставщика на товар, предусмотренные контрактом. Заключение: Поставленный товар на сумму 169 638,55 рублей не принимается.

Таким образом, Поставщиком предприняты меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта, следовательно, в действиях ИП <...> отсутствует вина, а также недобросовестное поведение.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от исполнения заключенного

контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от исполнения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт неисполнения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 ГК РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Подрядчик осуществлял свои гражданские права, связанные с исполнением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

С учетом изложенного, уполномоченный орган при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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"

р е ш и л а:

1. Отказать заказчику – Министерству внутренних дел по Республике Бурятия» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об индивидуальном предпринимателе <...>.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.