РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-30-2020

10.07.2020 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

при участии представителя заказчика – <…>, без участия ИП Кезина А.С., извещенного надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от МОГБУ «Центр мониторинга качества образования» материалов о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ИП Кезина А.С. по результатам проведения электронного аукциона «Поставка наушников полноразмерных» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки факта уклонения участника от заключения контракта на основании пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062

УСТАНОВИЛА:

1. 21.02.2020 МОГБУ «Центр мониторинга качества образования» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка наушников полноразмерных» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 601 134,18 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 02.03.2020 10:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников – 02.03.2020; дата проведения аукциона в электронной форме – 03.03.2020.

На основании протокола рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 07.05.2020 № 1-0347200006720000021ЭА-20 принято решение заключить контракт с ГБПОУ «МКЭИС».

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 02.03.2020 №0347200011020000005-1 на участие в закупке было подано 4 заявки. Все участники были признаны соответствующими установленным требованиям.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 03.03.2020 №0347200011020000005-3, в результате рассмотрения вторых частей заявок, победителем электронного аукциона признан Индивидуальный предприниматель Кезин Александр Сергеевич, предложивший цену гражданско-правового договора – 320 835 рублей 57 копеек.

2. Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно п. 10.1 договора №0347200011020000005 от 16.03.2020 *«расторжение Договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством»*.

Согласно части 12 статьи 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 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.

В соответствии с п. 1.1 Договора, в соответствии с настоящим Договором Поставщик обязуется поставить наушники полноформатные в обусловленный Договором срок, описание и количество которых определено Спецификацией на поставку товара (Приложение № 1 к настоящему Договору), а Заказчик обязуется обеспечить приемку Товара надлежащего качества и его оплату.

Из представленных заказчиком материалов следует, что ИП Кезиным А.С. ненадлежащим образом выполнены обязательства по контракту, в связи с чем, 08.04.2020 заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Во исполнение требований ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 13.04.2020, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе (далее – ЕИС) 19.05.2020. По данному факту, представитель заказчика пояснил, что в связи с техническими неисправностями ЕИС, возможность разместить решение в срок отсутствовала, поскольку в предлагаемом реестре контрактов отсутствовали сведения о необходимом контракте. При этом, по данному контракту сведения были поданы в ЕИС 19.03.2020. В подтверждение изложенных пояснений, заказчиком были

представлены доказательства обращения в техническую поддержку сайта. Исходя из представленных документов, проблема была решена 19.05.2020. В этот же день заказчик разместил решение об одностороннем отказе на сайте.

Решение направлено в адрес ИП Кезина А.С почтой (специальное отправление) – 09.04.2020.

Согласно реестру отправлений официального сайта ФГУП «Главный центр специальной связи», вручить получателю письмо не удалось.

Ввиду неполучения индивидуальным предпринимателем решения об одностороннем отказе по почте, отсутствия у заказчика уведомления, датой вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта признано – **19.06.2020** (по истечении 30 дней с момента размещения решения в единой информационной системе).

Таким образом заказчиком верно рассчитан срок надлежащего уведомления индивидуального предпринимателя о принятии решения об одностороннем отказе в соответствии с ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с 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.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является 30.06.2020.

30.06.2020 информация о расторжении контракта была размещена Заказчиком в ЕИС.

Следовательно, Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения договора.

3. Согласно ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе, в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик <u>в течение трех рабочих дней</u> с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также

копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Исходя из положений ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе, заказчик в срок до 03.07.2020 должен направить в территориальное управление материалы об одностороннем расторжении контракта.

Материалы о включении ИП Кезина А.С. в реестр недобросовестных поставщиков были направлены в Магаданское УФАС России 03.07.2020 исх. №б/н.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

4. Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком является ненадлежащее исполнение обязательств по контракту.

Согласно п. 1.1 Договора, поставщик обязуется поставить наушники полноформатные в соответствии со спецификацией на поставку товара (Приложение №1 к Договору).

Согласно п. 14.1 Договора, настоящий Договор вступает в силу с момента подписания его Сторонами и действует до 31.12.2020 года.

При приемке товара приемочной комиссией Заказчика было выявлено несоответствие поставленного товара заявленным характеристикам. Заказчиком была проведена экспертиза №049/01/00013 и составлен акт о выявленных недостатках поставленного товара №1/0347200011020000005 от **30.03.2020.**

В ходе проведения исследования товара, экспертом установлено, что произошло повреждение 5 экземпляров наушников из 254 ввиду отсутствия жесткой упаковки товара при транспортировке.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что коробки и наушники пришли отдельно, при этом наушники были упакованы в пластиковый мешок, не являющийся надежной защитой хрупкого товара.

Экспертизой также установлено отсутствие звуковой карты и USB подключения, что исключает использование наушников в предполагаемом процессе обучения персонала.

Срок устранения выявленных недостатков установлен заказчиком до **07.04.2020.** В указанный срок поставщик не устранил недостатки и **08.04.2020** заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

17.04.2020 от ИП Кезина А.С. поступило официальное письмо о том, что в связи с пандемией COVID-19 заменить товар и поставить его в адрес заказчика не представляется возможным, торговая деятельность в городе Москве приостановлена. В подтверждении невозможности замены товара в данный период, индивидуальный предприниматель также приложил письмо от ООО «ГАДЖЕТ ЛАЙН» - импортера торговой марки BLAST, осуществляющего поставку наушников BAH-450 Computer.

Как пояснил представитель заказчика, переписка велась с поставщиком преимущественно через мессенджер WhatsApp. Официального ответа на данное письмо заказчик не направлял.

30.06.2020 решение об одностороннем отказе вступило в силу, договор был расторгнут.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что заказчиком был установлен ограниченный срок для устранения недостатков товара, ввиду потребности поставки товара к моменту проведения обучения, при этом, в указанный период у поставщика такая возможность отсутствовала ввиду приостановления торговой деятельности в связи с пандемией. Кроме того, исходя из пояснений заказчика, ИП Кезин А.С. сразу после размещения итогового протокола начал предпринимать действия по отправке товара, поддерживал связь с заказчиком, что свидетельствует о намерении индивидуального предпринимателя исполнить договор.

Таким образом, в действиях ИП Кезина А.С. отсутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, индивидуальный предприниматель не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

5. В соответствии с частью 2 статьи 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.

Включение индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Как следует из материалов дела и пояснений заказчика, индивидуальным предпринимателем был своевременно поставлен

товар. Однако, ввиду независящих от подрядчика обстоятельств, допоставка поврежденного при транспортировке товара, замена несоответствующего товара не могла быть осуществлена.

Кроме того, установлено, что поставщик выходил на связь с заказчиком, от обязательств по договору не отказывался.

Следовательно, при указанных обстоятельствах, действия Поставщика по исполнению Договора, Комиссией признаны добросовестными, информация в отношении ИП Кезина Александра Сергеевича не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МОГБУ «Центр мониторинга качества образования» об участнике закупки – ИП Кезине Александре Сергеевиче, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Поставка наушников полноразмерных» (реестровый номер <...>) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.