

«14» октября 2020 года
Липецк

г.

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 (далее – Правила), Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия, Комиссия Липецкого УФАС России)

проведена проверка информации и документов, поступивших от ОГБУ «Реабилитационный центр для детей и подростков с ограниченными возможностями «Седьмой лепесток» об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку овощей свежих на 3 кв. 2020 г (реестровый номер [2482100950820000026](#)), заключенного с индивидуальным предпринимателем <...> по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер [0346200008120000017](#)), будет проведена проверка представленных заказчиком документов и сведений на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность данного индивидуального предпринимателя.

Индивидуальному предпринимателю <...> и ОГБУ «Реабилитационный центр для детей и подростков с ограниченными возможностями «Седьмой лепесток» направлены уведомления о месте и времени проведения проверки.

Проверка проведена в отсутствие представителей сторон.

Проверка начата 08.10.2020, окончена 14.10.2020.

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

В Липецкое УФАС России 07.10.2020 в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от ОГБУ

«Реабилитационный центр для детей и подростков с ограниченными возможностями «Седьмой лепесток» (далее по тексту – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с индивидуальным предпринимателем <...> (далее по тексту также – ИП <...>, поставщик).

Так, как следует из представленной заказчиком информации, 23.06.2020 между заказчиком и ИП <...> был заключен контракт №ОВ-18-ЭА-20 (реестровый номер [2482100950820000026](#)) на поставку овощей свежих на 3 кв. 2020г. В соответствии с условиями контракта, товар должен поставляться в период с 01.07.2020г. по 30.09.2020г. В связи с чем, поставщик принял на себя обязательства по поставке товара в определенные сроки. Однако, из всего запрашиваемого заказчиком перечня товаров, товар полностью, в установленный контрактом срок, поставлен не был. В связи с чем, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения о поставщике подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Руководствуясь пунктом 11 Правил, в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

ОГБУ «Реабилитационный центр для детей и подростков с ограниченными возможностями «Седьмой лепесток» проведен электронный аукцион на поставку овощей свежих на 3 кв. 2020 г (реестровый номер [0346200008120000017](#)).

Победителем электронного аукциона признана ИП <...>, предложение о цене контракта которой является минимальным, и заявка которой признана соответствующей требованиям документации.

23.06.2020 между заказчиком и поставщиком был заключен контракт №ОВ-18-ЭА-20 на поставку овощей свежих на 3 кв. 2020г. (реестровый номер [2482100950820000026](#)) (далее – контракт).

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о контрактной системе 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 п.8 ст.3 Закона о контрактной системе, под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

В соответствии со статьей 525 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (пункт 2 статьи 530 ГК РФ).

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

Согласно п.1.1 контракта, поставщик обязуется передать заказчику овощи свежие в ассортименте, количестве, по ценам и в соответствии с характеристиками, указанными в спецификации (приложение), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях настоящего контракта.

Приложение №1 (Спецификация) к контракту содержит перечень товаров, состоящий из 6 наименований.

А в соответствии с п.3.1 контракта, товар должен поставляться в период с 01.07.2020 года по 30.09.2020 г, с 08 и до 14 часов по адресу: Липецкая область, г.Елец, ул.Л. Толстого, 79, склад заказчика. Ритмичность поставки: 2 раза в неделю, партиями по заявкам заказчика.

При этом, согласно п.5.1.1-5.1.3 контракта, поставщик обязался:

-Согласовать с заказчиком дату и время поставки каждой партии товара.

-Доставить товар заказчику собственным транспортом или с привлечением транспорта третьих лиц за свой счет. Все виды погрузочно-разгрузочных работ осуществить собственными средствами или за свой счет.

-Поставщик обязан при поставке каждой партии товара передать заказчику товарную накладную, счет, счет-фактуру (в зависимости от применяемой системы налогообложения), а также оригиналы или надлежаще заверенные копии деклараций о соответствии.

А в соответствии с п.5.2.1-5.2.2 контракта, заказчик обязался:

-Не позднее, чем за 2 дня до даты поставки товара направить поставщику заявку на поставку товара с указанием его ассортимента и количества.

-Принять и оплатить товар в соответствии с условиями настоящего контракта.

Как следует из материалов проверки, начиная с 29.07.2020 поставщиком нарушались условия заключенного контракта в части поставки товаров в установленный заказчиком в контракте срок.

Как установлено, заказчиком 03.08.2020 поставщику, по адресу его электронной почты, направлена претензия, из содержания которой следует, что в период с 29.07.2020 по 03.08.2020 поставщиком не была осуществлена поставка требуемого товара. В связи с чем, заказчик требовал надлежащим образом исполнить обязательства по контракту.

06.08.2020 заказчик направил поставщику по адресу электронной почты заявку на поставку товаров 11.08.2020, с указанием их

количества.

Согласно акту приема-передачи поставленного товара от 12.08.2020, поставщик поставил товар в полном объеме (капуста свежая – 240 кг, лук репчатый – 40 кг, морковь столовая свежая – 70 кг, картофель свежий – 650 кг, свекла столовая – 20 кг), однако, часть товара (картофель свежий – 650 кг, лук репчатый – 40 кг, морковь столовая свежая – 2 кг, капуста свежая – 3 кг) была возвращена по причине его несоответствия требованиям контракта.

Таким образом, требуемый заказчику товар в полном объеме, соответствующий условиям контракта, в установленный срок, поставщиком поставлен не был.

17.08.2020 заказчик направил поставщику по адресу электронной почты заявку на поставку товаров 20.08.2020, с указанием их количества.

Однако, как следует из представленных актов, датированных 20.08 и 21.08.2020, требуемый заказчику товар, в установленный в заявке срок, поставлен не был.

Таким образом, поставщиком допущено неоднократное нарушение сроков поставки товара.

Согласно п.2 ст.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 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 п.1 ст.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 ч.1 ст.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 (ч.2 ст.450 ГК РФ).

При этом, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров (ч.2 ст.523 ГК РФ).

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

Согласно ч.8 ст.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 ч.9 ст.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.

Пунктами 5.3., 11.3 контракта предусмотрена возможность его расторжения в одностороннем порядке.

21.08.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое в этот же день направлено поставщику по почтовому адресу, указанному в контракте, а также 24.08.2020 размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> и 25.08.2020 направлено исполнителю по адресу электронной почты, указанному в контракте.

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 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 результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу.

Контракт расторгнут 05.10.2020, в силу выше обозначенных положений Закона о контрактной системе.

Пунктом 12 Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в п.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.

Таким образом, для включения информации об участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) необходимо выявить факт недобросовестного поведения при исполнении контракта. При этом, согласно сложившейся судебной практике, под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения условий заключенного контракта.

Рассмотрев представленную информацию и документы, оценив приведенные заказчиком доводы, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о наличии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Размещение на официальном сайте извещения о проведении электронного аукциона, аукционной документации (включая проект контракта, заключаемого по результатам проведения процедуры закупки) является публичной офертой в соответствии с ч.2 ст.437 ГК РФ, акцепт которой образует договор и порождает обязанность его исполнить. Заявка на участие в электронном аукционе рассматривается в качестве акцепта оферты. Согласно ч.1 ст.438 ГК РФ, акцепт должен быть полным и безоговорочным, поэтому условия исполнения государственного или муниципального контракта, указанные в заявке, должны соответствовать условиям исполнения контракта, предусмотренным документацией об электронном аукционе. Этими условиями являются, в том числе, сроки поставки товаров ИП <...> Однако, как установлено при проведении проверки, товары, предложенные индивидуальным предпринимателем в своей аукционной заявке и характеристики которого содержатся в контракте, не были поставлены заказчику в полном объеме и в сроки, содержащиеся в заявках заказчика, и установленные в порядке, предусмотренном контрактом.

При этом, заказчик требовал от индивидуального предпринимателя поставки предложенного им товара, что соответствует требованиям

Закона о контрактной системе и условиям контракта.

Между тем, каких-либо неоспоримых доказательств, свидетельствующих о наличии в действиях индивидуального предпринимателя добросовестного поведения при исполнении контракта, поставщиком представлено не было.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 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.

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.

На проведение проверки доказательств возникновения у ИП <...> каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ей исполнить надлежащим образом условия контракта и в установленные сроки, не представлено.

В связи с чем, Комиссия Липецкого УФАС России не может прийти к выводу о том, что индивидуальный предприниматель 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 индивидуального предпринимателя при исполнении контракта.

При этом, включение в данном случае сведений об индивидуальном предпринимателе 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 его хозяйственной деятельности (см. Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений об индивидуальном предпринимателе 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 систем 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 общества 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 размещения заказов 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 об обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года следующие сведения в отношении индивидуального предпринимателя <...> в связи с односторонним отказом ОГБУ «Реабилитационный центр для детей и подростков с ограниченными возможностями «Седьмой лепесток» от исполнения контракта на поставку овощей свежих на 3 кв. 2020 г (реестровый номер [2482100950820000026](#)), заключенного с индивидуальным предпринимателем <...> по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер [0346200008120000017](#)):

- индивидуальный предприниматель <...>
- дата заключения контракта – 23.06.2020;
- предмет контракта — поставка овощей свежих на 3 кв. 2020 г;
- цена контракта — 78 466,20 рублей;
- срок исполнения обязательств поставщика по контракту — с 01.07.2020 года по 30.09.2020 г;
- основание расторжения контракта - решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 21.08.2020;
- дата расторжения контракта - 05.10.2020.

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

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