

Администрация Озерского городского округа Челябинской области (Управление экономики администрации Озерского городского округа)

456780, Челябинская область,

г. Озерск,

ул. Блюхера, 2а

Муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад №1 общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением познавательно-речевого направления развития воспитанников»

456780, Челябинская область,

г. Озерск,

пр. Победы, 4а

Общество с ограниченной ответственностью «Фортуна»

454045, г. Челябинск,

ул. Маслобазовая, д. 6

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

119435, г. Москва,

Большой Саввинский переулок, д. 12, стр. 9

**РЕШЕНИЕ № 074/06/104-2422/2019**

**(РНП-РНП-74-461/2019)**

**об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных**

**поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 02 декабря 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 04 декабря 2019 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: «<...>» - «<...>»

Членов Комиссии: «<...>» - «<...>»

«<...>» - «<...>»

рассмотрев обращение Муниципального бюджетного дошкольного

образовательного учреждения «Детский сад №1 общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением познавательного-речевого направления развития воспитанников» (далее – МБДОУ ДС № 1, заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Фортуна» (далее – ООО «Фортуна», участник закупки, поставщик), учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Фортуна» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 39-2019 на поставку творога от 14.06.2019, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку творога (извещение № 0169300044219000264), в присутствии:

- представителей МБДОУ ДС № 1 «<...>», действующих на основании доверенностей №№ 1, 2 от 29.11.2019; распоряжения № 505лс от 18.11.2019;

- представителей ООО «Фортуна» «<...>», действующих на основании решения № 1 от 24.09.2019, доверенности № 7 от 01.11.2019;

- в отсутствие представителей Администрации Озерского городского округа (далее – уполномоченный орган), ходатайство заместителя главы Озерского городского округа № 01-02-09/2591 от 28.11.2019 о проведении заседания Комиссии в отсутствие представителя администрации Озерского городского округа Челябинской области (Управления экономики администрации Озерского городского округа).

#### **УСТАНОВИЛА:**

В соответствии с частью 4 статьи 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение заказчика о включении ООО «Фортуна», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Фортуна» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 39-2019 от 14.06.2019, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку творога (извещение № 0169300044219000264) (далее – аукцион, закупка).

Согласно материалам дела, МБДОУ ДС № 1 объявлен аукцион путем размещения уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) 21.05.2019 в 14:52 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 490 988,85 рублей.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе 0169300044219000264 от 30.05.2019.

Протокол проведения электронного аукциона 0169300044219000264 от 03.06.2019.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 28,04%.

Протокол подведения итогов электронного аукциона 0169300044219000264 от 03.06.2019.

Контракт № 39-2019 на поставку творога заключен 14.06.2019.

Из обращения заказчика следует, что по контракту № 39-2019 от 14.06.2019 ООО «Фортуна» неоднократно осуществлена поставка некачественного товара. Поскольку в установленные заказчиком сроки замечания поставщиком не устранены, МБДОУ ДС № 1 17.10.2019 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

***Изучив представленные сторонами документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.***

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.

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 части 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Частью 2 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

В силу части 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.

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 (часть 2 статьи 523 ГК РФ).

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 о контрактной системе 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе определено, что информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется заказчиками в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Между Муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад №1 общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением познавательного-речевого направления развития воспитанников» и Обществом с ограниченной ответственностью «Фортуна» 14.06.2019 заключен контракт № 39-2019 на поставку творога (далее - контракт).

Согласно пункту 1.1 контракта поставщик обязуется поставить творог (далее – товар) в соответствии со спецификацией (Приложение № 1 к контракту), а заказчик обязуется принять и оплатить товар в соответствии с условиями контракта.

Пунктом 4.1.1 Контракта установлено поставщик обязуется своевременно и надлежащим образом поставить заказчику товар в наименовании, количестве и иными техническими характеристиками поставляемого товара, указанными в

спецификации и предоставить заказчику документы, предусмотренные контрактом.

Сроки поставки товара: с даты заключения контракта по 31.12.2019г. Периоды поставки: по предварительным заявкам Заказчика, согласно графику поставки товара (Приложение № 2 к контракту) (пункт 1.3 контракта).

Поставка осуществляется партиями, согласно спецификации (Приложение № 1 к контракту) и графику поставки товара (Приложение № 2 к контракту), по адресу: 456780, Российская Федерация, в пределах города Озёрска Челябинской области, склады зданий МБДОУ ДС №1 по следующим адресам: пр. Победы 4а, ул. Музрукова 28а, ул. Ермолаева 2а, ул. Еловая 1а, пр. Ленина 24а, пр. Ленина 47а, по предварительным заявкам заказчика, в течение всего действия контракта. Заявка в устной форме, по телефону. Размер партии и содержание по ассортименту партии определяется заказчиком самостоятельно в зависимости от нужд. Периодичность поставок, количество партий и содержание по ассортименту партии не обязательно может быть равномерным. Дата, время и адреса поставки указываются в заявке заказчика в зависимости от нужд заблаговременно, но не позднее, чем за 7 дней (пункт 3.1 контракта).

В силу пункта 3.5 контракта приемка товара осуществляется в течение одного дня с момента поставки товара представителем заказчика в присутствии представителя поставщика, в соответствии с наименованием, количеством и иными характеристиками поставляемого товара, указанными в спецификации (Приложение № 1 к контракту), а также другими условиями контракта. Представитель заказчика проводит проверку соответствия наименования, количества и иных характеристик поставляемого товара, указанным в спецификации (Приложение № 1 к контракту), сведениям, содержащимся в сопроводительных документах поставщика.

В соответствии с пунктом 3.7 контракта поставщик гарантирует надлежащее качество товара, его соответствие государственным стандартам и техническим условиям. Поставщик предоставляет копию декларации соответствия заказчику. При поставке товара ненадлежащего качества заказчик вправе в течение 1 (одного) календарного дня с момента получения товара заявить поставщику претензию по качеству товара.

Согласно пункту 3.8 контракта поставщик обязан устранить недостатки или заменить товар ненадлежащего качества в течение 2 (двух) дней с момента получения претензии по качеству товара.

Пунктом 4.3.2 контракта установлена обязанность заказчика провести экспертизу поставленных товаров для проверки их соответствия условиям контракта, своими силами или привлеченными экспертами, экспертными организациями, выбор которых осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 5 апреля 2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Поставщик обеспечивает поставку товара надлежащего качества в соответствии с требованиями и условиями хранения товара, срокам годности и хранения (пункт 5.3 контракта).

Пунктом 9.1 контракта определено, что претензии сторон, возникающие в связи с

исполнением настоящего контракта, включая споры и разногласия по техническим и финансовым вопросам (условиям), рассматриваются сторонами в течение 30 дней путем переговоров с оформлением соответствующих документов.

В материалах дела представлена переписка между заказчиком и Обществом по вопросам исполнения контракта.

Согласно Протоколу лабораторных испытаний № 25855 от 24.09.2019 Федерального бюджетного учреждения здравоохранения «Центр гигиены и эпидемиологии в Челябинской области» Испытательного лабораторного центра, в представленных заказчиком образцах проб творога (м.д.ж. 5%; даты изготовления 09.09.2019; в упаковке фольга, 200г; срока годности 7 суток, при температуре  $4 \pm 2^{\circ}\text{C}$ ; объем партии 3,8 кг; вес (объем) пробы для испытаний 7 шт.) обнаружены бактерии группы кишечных палочек (колиформы) и плесени. В пункте 6 указанного протокола отмечено, что дата и время отбора 09.09.2019 16:00, отобрана и доставлена заказчиком, дата и время доставки в ИЛЦ 10.09.2019 09:50.

Претензионным письмом № 124/2 от 07.10.2019 МБДОУ ДС № 1 сообщило, что 09.09.2019 заказчиком был передан на экспертизу товар Творог м.д.ж. 5%; дата изготовления 09.09.2019, отобранный из поставленной партии 09.09.2019 по накладным №№ 5498, 5499, 5500, 5501 от 09.09.2019. согласно результатам испытаний, поставленная продукция (Творог 5%) является некачественной (см. Протокол лабораторных испытаний № 25855 от 24 сентября 2019), а именно- результаты испытаний продукта не соответствуют величине допустимого уровня. МБДОУ ДС № 1 обратило внимание поставщика, что «некачественная поставка товара для заказчика является существенным условием»; предложило добровольно перечислить штраф за ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств.

Письмом на поставку товара ненадлежащего качества № 126/9 от 11.10.2019 заказчик попросил Общество сообщить о возможности дальнейшей поставки товара надлежащего качества, указав, что «к ответу желательно приложить Протокол лабораторных испытаний (количественный химический анализ и микробиологические исследования)».

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято заказчиком 17.10.2019 № 128/3, **направлено ООО «Фортуна» по почте заказным письмом с уведомлением о вручении, а также по электронной почте 18.10.2019.**

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта опубликовано в единой информационной системе 18.10.2019 в разделе дополнительная информация о закупке.

Дата надлежащего уведомления - 07.11.2019.

Контракт, по мнению заказчика, расторгнут 19.11.2019. Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 20.11.2019.

Таким образом, заказчиком соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе.

**Решение заказчика № 128/3 от 17.10.2019 об одностороннем отказе от исполнения контракта не содержит ссылки на статью ГК РФ как на основание принятия решения. При этом, в указанном решении МБДОУ ДС № 1 уведомило, что заказчик не получил ответ на письмо № 126/3 от 11.10.2019. Из пояснений представителей заказчика, данных на заседании Комиссии, следует, что фактически заказчиком дан срок поставщику устранить недостатки в приемлемый для МБДОУ ДС № 1 (трехдневный) срок.**

Комиссия антимонопольного органа критически относится к указанному доводу заказчика, поскольку МБДОУ ДС № 1 не подтверждено, что письмо заказчика № 126/3 от 11.10.2019 направлялось Обществу по электронной почте и было получено Обществом. Кроме того, контрактом не урегулировано как осуществляется взаимодействие сторонами по вопросу исполнения контракта.

Общество в письме № 3014 от 17.10.2019 сообщило заказчику, что по контракту № 39-2019 от 14.06.2019 на поставку творога найден производитель, предложило расторгнуть контракт по соглашению сторон.

Согласно «Ответу на уведомление о расторжении контракта от 14.06.2019 № 39-2019 на поставку творога в одностороннем порядке» № 344 от 08.11.2019 ООО «Фортуна» обратило внимание заказчика, что 31.10.2019 Обществом получено письмо с уведомлением о расторжении контракта, протоколом лабораторных испытаний № 25855, претензионным письмом № 124/20 от 07.10.2019, письмом на поставку товара надлежащего качества № 126/3 от 11.10.2019. При этом указанные документы находились в одном конверте, с описью вложения. Поставщик указал, что с решением № 128/3 от 17.10.2019 не согласен, так как претензионное письмо и письмо на поставку товара надлежащего качества получили 31.10.2019, а в силу пункта 9.1 контракта по урегулированию споров сторонами, на рассмотрение претензии дается 30 дней путем переговоров с оформлением соответствующих документов. Общество уведомило заказчика, что для соблюдения условий контракта по качеству поставляемой продукции ООО «Фортуна» заключили договор на поставку продуктов питания с ООО «Оптовые решения»; для утверждения качества продукции по запросу могут быть представлены результаты лабораторных исследований»; ООО «Фортуна» готова поставлять товар надлежащего качества в соответствии с заявками заказчика.

В письме № 140 от 18.11.2019 заказчик уведомил поставщика, что решение о расторжении в одностороннем порядке контракта № 39-2019 от 14.06.2019 вступило в законную силу и контракт считается расторгнутым с 19.11.2019.

Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что установлен факт частичной поставки товара по контракту, что подтверждается представленными Обществом товарными накладными, из содержания которых следует принятие товара заказчиком.

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

В материалы дела представлены сведения о надлежащем исполнении Обществом принятых на себя обязательств, что подтверждается счетами-фактурами № 142 от 20.06.2019, № 144 от 27.06.2019, № 149 от 04.07.2019, № 153 от 18.07.2019, от 25.07.2019, № 164 от 31.07.2019, № 167 от 08.08.2019, № 176 от 29.08.2019, № 180 от 05.09.2019, № 184 от 12.09.2019, № 187 от 20.09.2019.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 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.

Принимая во внимание указанные факты и совокупность обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об ООО «Фортуна», его директоре и учредителе.

*С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),*

#### **РЕШИЛА:**

Сведения, представленные Муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад №1 общеразвивающего вида с приоритетным осуществлением познавательного-речевого направления развития воспитанников» об ООО «Фортуна» (ИНН 7451420360), его учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «<...>»

Члены Комиссии «<...>»

«<...>»