

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
fo37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е

РНП - №37-062 по делу № 037/06/104-391/2022 (07-02/2022-062)

**об отказе включения сведений о недобросовестном поставщике в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 09 августа 2022 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 11 августа 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:

членов Комиссии: «...»

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии:

- ИП (далее – Поставщик);

- представителя ГУ – Ивановского РО Фонда социального страхования Российской Федерации (далее – Заказчик) – «...»,

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), п. 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 №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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 03.08.2022 от ГУ – Ивановского РО Фонда социального страхования Российской Федерации поступило обращение о включении сведений об ИП в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку канцелярских товаров для обеспечения ГУ – Ивановского РО Фонда социального страхования Российской Федерации (электронный аукцион №0233100001122000052, реестровый номер контракта 1372900969522000064) вследствие существенного нарушения ИП условий контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные ГУ – Ивановским РО Фонда социального страхования Российской Федерации, ИП документы, заслушав представителей лиц, участвующих в заседании, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

02.06.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение №0233100001122000052 о проведении электронного аукциона на поставку канцелярских товаров для обеспечения ГУ – Ивановским РО Фонда социального страхования Российской Федерации. Начальная (максимальная) цена контракта – 200 683,04 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 15.06.2022 №ИЭА1 по окончании срока подачи заявок на участие в закупке была подана единственная заявка на участие в электронном аукционе с идентификационным номером 1 (ИП).

По итогам проведения указанной закупки 27.06.2022 между ГУ – Ивановским РО Фонда социального страхования Российской Федерации и ИП был заключен контракт №196 на поставку канцелярских товаров для обеспечения ГУ – Ивановского РО Фонда социального страхования Российской Федерации (далее – Контракт).

На основании п. 4.2 Контракта поставка Товара производится в течение 10

рабочих дней со дня заключения Контракта (т.е. до 10.07.2022).

27.06.2022 в адрес Заказчика ИП было направлено письмо №5 от 27.06.2022, в котором Поставщик просил расторгнуть Контракт по соглашению сторон, так как цена на отпускаемую продукцию увеличилась в два раза. К письму были приложены ценовые предложения №190 от 12.06.2022 от ИП Г.М.А. (цена за товары составляла 373 273, 66 руб.) и №1557699 от 22.09.2022 от ООО «Комус» (цена за товары составляла 366 192, 29 руб.).

30.06.2022 в адрес Поставщика было направлено письмо Заказчика №01-19-04/12-10373 от 30.06.2022 об отказе расторгнуть Контракт по соглашению сторон ввиду того, что Поставщик в силу своей деятельности обязан предвидеть повышение цен.

В установленный Контрактом срок ИП товар поставлен не был.

13.07.2022 в адрес Поставщика Заказчиком было направлено письмо №01-19-04/15-11085 от 13.07.2022 с требованием об исполнении Контракта и поставки товара до 18.07.2022.

15.07.2022 от Поставщика в адрес Заказчика поступило письмо №5 от 15.07.2022 с просьбой расторгнуть Контракт по соглашению сторон, так как цена на отпускаемую продукцию увеличилась в два раза.

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 (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу п. п. 9.1, 9.2 Контракта расторжение настоящего Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны Контракта от исполнения отдельных видов обязательств по Контракту в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, по основаниям и в порядке, предусмотренным Законом о контрактной системе. Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством, по основаниям и в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

Согласно 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.

Согласно ч. 2 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Учитывая изложенное, в связи с невыполнением обязанной стороной (ИП) обусловленных контрактом обязательств, 20.07.2022 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Заказчиком своевременно были выполнены указанные требования Закона о контрактной системе. 20.07.2022 Заказчиком с использованием единой информационной системы было сформировано решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписано усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Заказчика, и размещено на официальном сайте.

Датой надлежащего уведомления является дата поступления поставщику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, т.е. дата размещения в соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта на официальном сайте в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик, а именно: 20.07.2022.

В ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе указано, что 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 связи с этим, в рассматриваемом случае гражданско-правовые последствия в виде расторжения контракта наступили 02.08.2022.

Соответствующая информация о расторжении контракта размещена Заказчиком на официальном сайте.

Согласно ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В соответствии с ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Заказчик 03.08.2022 направил указанное обращение и документы, предусмотренные Законом о контрактной системе, в Ивановское УФАС России.

Согласно пояснениям ИП, направленным в адрес Ивановского УФАС России письмом №12 от 05.08.2022, а также пояснениям Поставщика, данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, до подачи заявки на участие в электронном аукционе, контрагентом (ИП Г.М.А.) было предоставлено ценовое предложение №155 от 08.06.2022 на сумму 180 352, 52 руб., в рамках которого исполнение государственного Контракта являлось возможным. Однако 12.06.2022 от ИП Г.М.А. было получено ценовое

предложение №190 от 12.06.2022 (после подачи ИП заявки на участие в закупке) на те же позиции товаров только уже на сумму 373 273, 66 руб., что значительно превышает сумму Контракта и первоначальное ценовое предложение. ИП были предприняты действия по поиску альтернативных способов выполнения Контракта, а именно поиск другого контрагента с ценой, позволяющей исполнить Контракт должным образом. Так, иной контрагент (ООО «Комус») предоставил ценовое предложение №15576799 от 22.06.2022 на сумму 366 192, 29 руб., что также не позволяет произвести поставку товаров Заказчику. Таким образом, цена поднялась на 110%, что является обстоятельством, независящим от сторон контракта и влекущим невозможность его исполнения. ИП не уклонялся от исполнения Контракта, осуществлял действия, направленные на его исполнение (поиск других контрагентов).

Согласно пояснениям представителя Заказчика, данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, Заказчик не настаивает на включении ИП в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Изучив обстоятельства, на основании которых Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

Из смысла ст. 104 Закона о контрактной системе следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств.

Таким образом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

В силу ч. 2 ст. 104 Закона 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.

Основанием для расторжения контракта (и для включения сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков) может являться не любое нарушение таким участником условий контракта, а именно существенное, под которым надлежит понимать такое нарушение, которое является непреодолимым и неустранимым в разумный срок и объективно лишает заказчика того, на что он вправе был рассчитывать при заключении контракта, и которое влечет за собой препятствия последнему в осуществлении своей деятельности или исполнении своих обязательств перед третьими лицами. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта подрядчиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого подрядчика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям законодательства о контрактной системе и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона о контрактной системе.

Вывод Комиссии Ивановского УФАС России в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, о том, что 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, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При этом «автоматическое» включение лица, нарушившего условия контракта, в реестр недобросовестных поставщиков без указания причины

его отнесения к таковым, без учета степени его вины ограничивает право на осуществление коммерческой деятельности по выполнению работ для государственных и муниципальных нужд, негативно сказывается на деловой репутации и снижает в целом конкурентоспособность на рынке.

Закон о контрактной системе не содержит безусловной обязанности уполномоченного на то органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

ИП не уклонялся от исполнения Контракта, принимал меры, направленные на его надлежащее исполнение (поиск новых контрагентов). В материалах дела отсутствуют бесспорные доказательства, подтверждающие недобросовестное поведение ИП или его намеренное уклонение от исполнения заключенного Контракта.

При изложенных выше обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что Поставщиком предпринимались действия к исполнению Контракта, что свидетельствует о его добросовестном поведении. Следовательно, включение сведений об ИП в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно, так как не отвечает принципам и целям применения рассматриваемой санкции.

Руководствуясь ст. 95, 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные ГУ – Ивановским РО Фонда социального страхования Российской Федерации в отношении ИП в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку канцелярских товаров для обеспечения ГУ – Ивановским РО Фонда социального страхования Российской Федерации (электронный аукцион №0233100001122000052, реестровый номер контракта 1372900969522000064), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки,

предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии