

решение по делу № РНП-74-196/2021

Муниципальное бюджетное
учреждение «Спортивно-
оздоровительный комплекс «Умка»
города Магнитогорска

455034, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

ул. Советская, 211

Управление муниципального заказа
администрации г. Магнитогорска

455044, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

пр. Ленина, 72

Индивидуальный предприниматель

«<...>»

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А,

25 этаж, помещение 1

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-1666/2021

№ РНП-74-196/2021

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 22 июня 2021 года

В полном объеме решение изготовлено 25 июня 2021 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:	Ливончик В.А.	-	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Фадеевой Н.В.	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	Черенковой Е.Б.	-	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Муниципального бюджетного учреждения «Физкультурно-оздоровительный комплекс «Умка» города Магнитогорска (далее – МБК «СОК «Умка», заказчик) о включении «<...>» (далее – ИП «<...>», индивидуальный предприниматель, участник закупки, поставщик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 21-ЭА/20 на поставку товаров от 09.11.2020, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 49156-2020-ЭА-1967 на поставку шахматных фигур и досок согласно спецификации (извещение № 0169300000320001987), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя МБК «СОК «Умка» «<...>», действующего на основании доверенности б/н от 19.03.2021;

- представителя ИП «<...>», действующего на основании доверенности б/н от 22.06.2021,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьями 95, 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 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) 15.06.2021 поступило обращение МБК «СОК «Умка» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП «<...>» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 21-ЭА/20 на поставку товаров от 09.11.2020, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 49156-2020-ЭА-1967 на поставку шахматных фигур и досок согласно спецификации (извещение № 0169300000320001987) (далее – аукцион, закупка).

Согласно материалам дела, заказчиком объявлен аукцион путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок 13.10.2020 в 13:13 извещения о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 97 200,00 рублей.

Протокол № 0169300000320001987 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе: Поставка шахматных фигур и досок согласно спецификации Заказчик - Муниципальное учреждение дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа № 4» города Магнитогорска от 23.10.2020.

Протокол проведения электронного аукциона от 26.10.2020.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 25%.

Протокол № 0169300000320001987 подведения итогов электронного аукциона: Поставка шахматных фигур и досок согласно спецификации Заказчик - Муниципальное учреждение дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа № 4» города Магнитогорска от 27.10.2020.

Согласно условиям контракта, заключенного по результатам осуществления закупки, поставщику надлежало поставить товар в срок по 30 ноября 2020 года. Индивидуальным предпринимателем поставка товара осуществлена 02.12.2020. Однако, товар поставлен ненадлежащего качества (несоответствующие: материал, размеры клеток). Замена товара поставщиком не осуществлена, стороны договорились о поставке в феврале 2021 года. В дальнейшем поставщик обязался заменить товар на товар надлежащего качества в срок до 01.03.2021. Данное обстоятельство не удовлетворило заказчика. По состоянию на 16.03.2021 контракт расторгнут.

Представитель индивидуального предпринимателя представил письменные пояснения и указал, что после победы в аукционе товар закуплен и поставлен заказчику. Однако в ходе проведения экспертизы заказчиком установлено несоответствие материала товара материалу, заявленному в техническом задании. При этом от производителя товара в Польше получена информация о прекращении использования материала товара, необходимого заказчику. Найти производителя индивидуальному производителю удалось только в Индии, заказ оплачен 08.12.2021. Однако в связи со сложной обстановкой с Covid в данном

регионе производство и поставка товара затянулась по времени. Товар отправлен 24 мая 2021 года и поставка ожидается к середине июля.

При рассмотрении вопроса о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольным органом установлено следующее.

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.

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).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчик

обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 статьи 95 Закона о контрактной системе. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

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

Согласно 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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 523 ГК РФ 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.

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, расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Между Муниципальным учреждением дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа № 4» города Магнитогорска и Индивидуальным предпринимателем «<...>» 09.11.2020 заключен контракт №21-ЭА/20 на поставку товаров (далее – контракт).

В соответствии с Постановлением № 8202-II от 30.07.2020 «О реорганизации Муниципального бюджетного учреждения «Физкультурно-оздоровительный комплекс «Умка» города Магнитогорска в форме присоединения к нему Муниципального учреждения «Спортивная школа № 2» города Магнитогорска и Муниципального учреждения дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа № 4» города Магнитогорска» Муниципальное бюджетное

учреждение «Физкультурно-оздоровительный комплекс «Умка» города Магнитогорска реорганизовано в форме присоединения к нему Муниципального учреждения «Спортивная школа № 2» города Магнитогорска и Муниципального учреждения дополнительного образования «Детско-юношеская спортивная школа № 4» города Магнитогорска». После завершения процесса реорганизации наименование изменено на Муниципальное бюджетное учреждение «Спортивно-оздоровительный комплекс «Умка» города Магнитогорска.

Пунктом 1.1 контракта установлено, что поставщик обязуется поставить и передать заказчику шахматные фигуры и доски согласно спецификации (Приложение № 1 к контракту) (далее - товар) в установленный контрактом срок, а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

Срок поставки товара заказчику – с даты заключения контракта по 30 ноября 2020 г. (пункт 4.2 контракта).

Местом поставки товара: 455026, Челябинская обл., г. Магнитогорск, ул. Дружбы, 29 (пункт 1.5 контракта).

Согласно пункту 3.5.1 контракта поставщик обязан своевременно и надлежащим образом поставить товар в соответствии с условиями контракта. В соответствии с пунктом 3.5.5 контракта поставщик обязан передать заказчику товары надлежащего качества, в количестве, ассортименте и комплектации согласно Спецификации (Приложение № 1). По требованию заказчика за свой счет в срок, *согласованный с заказчиком*, произвести замену товара ненадлежащего качества, количества, ассортимента или комплектации.

Согласно спецификации (Приложение № 1 к контракту) к поставке требуются: шахматные фигуры в количестве 30 наборов с одним из показателей: материала изготовления: натуральное дерево – палисандр; шахматные доски в количестве 30 штук, с одним из показателей: размер клетки 5,5 см.

Разделом 5 контракта определен порядок приемки. Так, документом о приемке товара является товарная накладная или универсальный передаточный документ, составленный и подписанный обеими сторонами, в двух экземплярах (пункт 5.1 контракта). Приемка и экспертиза поставленного товара осуществляется заказчиком в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента предоставления поставщиком результатов исполнения контракта. В случае обнаружения недостатков в товаре при его приемке, заказчик имеет право отказаться от приемки такого товара, либо оговаривает эти недостатки в акте приёмки товара или в ином документе, удостоверяющем приёмку либо возможность последующего предъявления требования об их устранении. При принятии товара ответственное лицо проверяет соответствие их объему, качеству, требованиям, установленным в контракте и сведениям, указанным в сопроводительных документах (пункт 5.4 контракта). Срок документального оформления результатов исполнения контракта не должен превышать 3 (трёх) рабочих дней с даты окончания приёмки. В случае не подписания товарной накладной заказчиком, последний в течение пяти рабочих дней со дня получения товарной накладной, готовит мотивированный отказ и направляет его поставщику. В случае составления заказчиком мотивированного отказа стороны составляют двусторонний акт с перечнем необходимых доработок и сроков их исполнения (пункт 5.5 контракта). Поставщик обязан рассмотреть мотивированный отказ от подписания товарной

накладной и устранить замечания в срок, указанный заказчиком в мотивированном отказе, а если срок не указан, то в течение 10 дней с момента его получения. Поставщик своими силами и без увеличения стоимости обязан в установленный заказчиком срок устранить выявленные недостатки (пункт 5.6 контракта).

Пунктами 9.1, 9.2 контракта установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации. 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. До принятия такого решения заказчик вправе провести экспертизу поставленных товаров с привлечением экспертов, экспертных организаций.

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

Согласно акту № 2122020 приемки товара по количеству и качеству от 02.12.2020 количество товара соответствовало условиям контракта, однако установлено несоответствие товара заявленной спецификации и техническому заданию.

В соответствии с экспертным заключением от 02.12.2020 рекомендовано отказаться от исполнения контракта в виду несоответствия условиям контракта следующего результата: 1) несоответствие размеров клетки шахматной доски (согласно спецификации - 5,5 см., фактический размер – 5,1-5,2 см; 2) материал изготовления шахматных фигур (согласно спецификации – палисандр, фактически – бук или иное).

Мотивированный отказ от приемки товара подготовлен заказчиком 04.12.2020 за №257. Так, согласно содержанию данного мотивированного отказа, при проведении внутренней экспертизы заказчиком было установлено несоответствие поставленного индивидуальным предпринимателем товара условиям контракта. МБК «СОК «Умка» потребовало от поставщика устранить выявленные недостатки в течение 7 дней с момента получения мотивированного отказа. Срок для повторной приемке товара установлен не позднее 15 декабря 2020 г.

Согласно «Претензии № 1» от 04.12.2020 № 258 индивидуальному предпринимателю направлен мотивированный отказ от приемки товара. За факт ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом, индивидуальному предпринимателю установлен штраф в размере 1000 рублей. Поставщику предложено в течение 7 дней с момента получения претензии поставленный товар заменить на товар, соответствующий спецификации к контракту.

В ответе на письмо заказчика поставщик сообщил, что «шахматы на палисандре делает Индия, но на данный момент ни у кого из поставщиков данного товара нет и индийское представительство ответили официальным письмом, что данный товар будет в России к февралю 2021г.», попросил не расторгать контракт. Указанное письмо зарегистрировано заказчиком (16.12.2020 за № 262).

В направленном индивидуальному предпринимателю ответном письме № 261 от

16.12.2020 МБК «СОК «Умка» выразило согласие « подождать » поставку шахмат, «указать конкретную дату поставки товара», а также «уплатить штраф в размере 1000 рублей в течение трех рабочих дней со дня получения настоящей претензии».

Соглашением от 26.01.2021 к контракту стороны изложить контракт в новой редакции, изменив пункт 2.5.2 контракта в части указания бюджета, а также изменены платежные реквизиты заказчика.

В очередном ответном письме (б/н, б/д) индивидуальный предприниматель обязуется заменить товар ненадлежащего качества в срок до 01.03.2021 в связи с увеличением срока поставки производителем.

Приказом от 01.02.2021 № 19 в МБК «СОК «Умка» создана комиссия о принятии решения об одностороннем расторжении контракта.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 21-ЭА/20 принято заказчиком 02.02.2021, направлено в адрес ООО «МАН» по электронной почте, заказным письмом с уведомлением 04.02.2021.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта опубликовано в единой информационной системе 29.12.2020 в разделе дополнительная информация о закупках.

Контракт расторгнут 16.03.2021 (истечение 30 дней с даты размещения сведений о принятом решении заказчика в ЕИС, десяти дней с даты надлежащего уведомления поставщика о принятом МБК «СОК «Умка» решении).

Информация о расторжении контракта опубликована 16.03.2021, что соответствует части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

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

Необходимо отметить, что основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта фактически подтверждаются материалами дела (представленными документами и информацией).

Вместе с тем, Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что индивидуальным предпринимателем осуществлялись действия, направленные на исполнение обязательств по контракту. Так, осуществлена поставка товара, как указано в мотивированном отказе заказчика - не соответствующего условиям контракта. Действия заказчика по согласованию переноса срока поставки товара за пределы установленных в контракте также свидетельствуют о выраженном намерении поставщика исполнить контракт.

Однако не стоит забывать, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший

решение об участии в закупке и снижении начальной (максимальной) цены контракта. Принимая решение об участии в процедуре закупки для муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, индивидуальный предприниматель несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (поставщиком). Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

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 подрядчике, 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.

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 совокупности 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) сведений об ИП «<...>»

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 учреждением «Физкультурно-оздоровительный комплекс «Умка» города Магнитогорска об Индивидуальном предпринимателе «<...>» (ИНН «<...>») 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 В.А. Ливончик

Члены Комиссии Н.В. Фадеева

Е.Б. Черенкова

2021-8929