

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения обращения об отказе во включении

сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

Дело № 021/10/104-399/2024 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 28 мая 2024 года.

Решение изготовлено в полном объеме 29 мая 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 9 в составе:

"...",

в присутствии представителей от:

Заказчика – бюджетного учреждения Чувашской Республики «Республиканский противотуберкулезный диспансер» Министерства здравоохранения Чувашии – "...", представителя по доверенности,

Исполнителя – ИП Кузьмина К.В. – "...", представителей по доверенности,

рассмотрев в режиме ВКС обращение, представленное Бюджетным учреждением Чувашской Республики «Республиканский противотуберкулезный диспансер» Министерства здравоохранения Чувашии (далее — Заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) сведений об индивидуальном предпринимателе Кузьмине Константине Владиславовиче (далее — ИП Кузьмин К.В.) (ИНН 212101819909; ОГРНИП 314213406300010),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии 21.05.2024 поступило обращение Бюджетного учреждения Чувашской Республики «Республиканский противотуберкулезный диспансер» Министерства здравоохранения Чувашии о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений об индивидуальном предпринимателе Кузьмине Константине Владиславовиче (далее – Исполнитель) в связи с односторонним отказом от исполнения контракта.

Федеральный закон 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) регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (пункт 1 статьи 1 Закона о контрактной системе).

В целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры исполнения обязательств по государственным или муниципальным контрактам, защиты добросовестной конкуренции и предотвращения злоупотреблений в сфере закупок со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков) Законом о контрактной системе предусмотрено создание реестра недобросовестных поставщиков. Ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок (часть 1 статьи 104 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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.

В соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации факта ненадлежащего исполнения контракта и соблюдения, предусмотренных Законом о контрактной системе, процедуры и сроков для

одностороннего отказа от исполнения контракта.

Постановлением 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" (далее - ПП № 1078) утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 3 части II Правил ведение реестра, в том числе включение (исключение) в реестр информации о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях), осуществляется Федеральной антимонопольной службой.

В силу пункта 13 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления. Рассмотрение обращения и проведение таких проверок осуществляются органом контроля на коллегиальной основе на заседании комиссии (инспекции) по проведению плановой (внеплановой) проверки. Заказчик, участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе участвовать в заседании комиссии (инспекции) органа контроля.

Заказчик вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта). Участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие отсутствие фактов его недобросовестности при заключении контракта или при исполнении контракта.

Изучив представленные документы и осуществив на основании пункта 5 части 15 статьи 99 Закона о контактной системе внеплановую проверку, Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установила следующее.

22.03.2024 года между БУ «Республиканский противотуберкулезный диспансер» Минздрава Чувашии и Индивидуальным предпринимателем Кузьминым Константином Владиславовичем, ИНН: 212101819909 заключен контракт № 203 на поставку мебели металлической (далее - Контракт).

Цена Контракта составляет "...", НДС не облагается, облагается в связи с установлением для Поставщика упрощенной системы налогообложения в соответствии со ст. 346.11 Налогового кодекса РФ.

Согласно п. 3.1. раздела III «Порядок, сроки и условия поставки и приемки Товара» Контракта Поставщик самостоятельно доставляет Товар Заказчику по адресу: 428025, Чувашия, г. Чебоксары, ул. Пирогова д. 4 В. Поставка Товара осуществляется с даты заключения контракта в течение 10 календарных дней.

24.04.2024 Заказчиком направлено с помощью системы ЕИС претензионное письмо, в котором был установлен крайний срок поставки товара 07.05.2024 года.

По состоянию на 08.05.2024 года товар поставлен не был.

Согласно ст. 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.

08.05.2024 бюджетным учреждением Чувашской Республики «Республиканский противотуберкулезный диспансер» Министерства здравоохранения Чувашской Республики принято решение: отказаться в одностороннем порядке от исполнения условий контракта № 203 от 22.03.2024 года на поставку мебели металлической (ИКЗ 242212900951821300100100910013101244, номер извещения о проведении электронного аукциона 0815500000524001789) в связи с существенным нарушением условий контракта Индивидуальным предпринимателем Кузьминым Константином Владиславовичем, а именно неисполнение обязательств по контракту.

Статьей 95 Закона о контрактной системе предусмотрен специальный порядок изменения, расторжения государственного и муниципального контракта (ов).

В соответствии с частью 9 статьи 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.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи 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.

Согласно части 13 статьи 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, об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика вступило в законную силу 21.05.2024, и с этой даты Контракт считается расторгнутым.

ИП Кузьмин К.В., со своей стороны, сообщает следующее:

Приступив к исполнению взятых на себя обязательств согласно Контракту, ИП Кузьмин К.В., проведя ряд предпоставочных мероприятий, пришёл к выводу, согласно которому технические характеристики поставляемого товара и того товара, который на тот момент времени уже был в наличии у Заказчика - не совпадают между собой, что, в конечном итоге, могло привести к неблагоприятным для Заказчика последствиям.

Согласно п.4.2.6. Контракта, Поставщик вправе по согласованию с Заказчиком (путем заключения дополнительного соглашения) поставить Товар, качество, технические и функциональные характеристики которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в Контракте (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»).

С учетом выявленного несоответствия в технических характеристиках, руководствуясь п. 4.2.6. Контракта, ИП Кузьмин К.В. принял решение обратиться к Заказчику с предложением о заключении Дополнительного соглашения к Контракту.

Указанное обращение было изложено в официальном письме, в котором, помимо прочего, была приведена сравнительная таблица параметров товара согласно Контракту и предложенных (улучшенных) Поставщиком.

На указанное предложение, со стороны Заказчика, последовало согласие, после чего между сторонами было заключено Дополнительное соглашение №1 к контракту №203 от 22.03.2024 г. (далее - Дополнительное соглашение).

После заключения указанного выше Дополнительного соглашения, с целью исполнения Контракта, ИП Кузьмин К.В. - 03.04.2024 г. - заключил Договор поставки с Обществом с ограниченной ответственностью «Стальпром» (далее - ООО «Стальпром»).

Согласно пунктам указанного Договора поставки:

1.1. Поставщик обязуется передать, а Покупатель - принять и оплатить Товар. Количество и характеристики которого устанавливаются в Спецификации и товаросопроводительных документах (Универсальный передаточный документ, товарная накладная ТОРГ-12, счёт-фактура, товарноЭранспортная накладная), которые являются неотъемлемой частью настоящего договора.

3.1. Цена на Товар определяется исходя из действующего прейскуранта Поставщика (отпускных цен) на день получения заявки от Покупателя. При поступлении заявки Поставщик выставляет Покупателю счёт на оплату Товара. Счёт может быть получен Покупателем непосредственно в офисе Поставщика, направлен по электронной почте или иным способом, согласованным с Поставщиком.

Товар, согласно указанному Договору поставки, предоставляется Покупателю только после его 100% предоплаты.

На следующий день - 04.04.2024 г. - ИП Кузьмин К.В. перевел на расчетный счёт ООО «Стальпром» денежные средства в размере "...", необходимые для поставки последними товара согласно Договору поставки.

Согласно п.5.1. Договора поставки, поставки Товара по настоящему Договору производятся на основании заявок Покупателя в сроки, согласованные Сторонами отдельно для каждой партии Товара. При отсутствии Товара на складе Поставщика срок поставки составляет не менее 20 (двадцати) рабочих дней.

Предполагалось, что каких-либо проблем с поставкой товара не возникнет, ООО «Стальпром» о трудностях не сообщало.

Однако, 07.05.2024 г. ИП Кузьмин К.В. получил письмо от ООО «Стальпром», в котором были принесены извинения за задержку в отгрузке товара и сообщено о готовности осуществить поставку товара в срок до 10.06.2024 г.

Указанное выше является единственной причиной, в связи с которой ИП Кузьмин К.В. не смог своевременно исполнить Государственный контракт.

В качестве подтверждения факта своей добросовестности и отсутствия систематического нарушения действующего законодательства доводим до сведения, что Индивидуальный предприниматель Кузьмин Константин Владиславович ведет свою деятельность с 2014г. Общее количество государственных контрактов по Федеральному закону №44-ФЗ - 34, на исполнении в данный момент - 4, исполнено в полном объеме - 29.

При рассмотрении сведений Комиссия изучила материалы на предмет установления:

- факта нарушения законодательство о контрактной системе;
- существенность нарушенных требований закона и условий контракта;

- наличие вины в действиях/бездействии ответчика;
- последствия нарушения для заказчика;
- соразмерность меры ответственности.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В свою очередь, такая правовая категория, как "недобросовестность", является оценочным понятием и складывается из ряда элементов поведения хозяйствующего субъекта в ходе заключения либо исполнения контракта.

С учетом изложенного контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или не включении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее

законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядчике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание общества недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие исполнителя, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 N 139-О, от 07.02.2002 N 16-О, постановлениях от 21.11.2002 N 15-П, от 30.07.2001 N 13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 N С1-7/смп-1341 "Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие" указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) 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 целым и охраняемым законами интересам, а также характеру совершенного деяния.

Ни Закон о контрактной системе, ни Правила, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные

заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в соответствующий Реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий Контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Исследовав представленные доказательства, учитывая фактические обстоятельства дела, Комиссия установила, что ИП Кузьминым К. В. осуществлялись действия, направленные на фактическое исполнение контракта и свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от исполнения принятых на себя обязательств по контракту.

Санкция, вменяемая антимонопольным органом, влечет для участника торгов значительные неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку в будущем может ограничить права такого участника на участие в торгах по размещению государственных и муниципальных закупок.

Реализация положений статьи 104 Закона о контрактной системе, требует комплексной оценки действиям (бездействию) заказчика и его контрагента ввиду критерия добросовестного стремления того и другого к надлежащему (скорому и качественному) исполнению условий Контракта.

Учитывая, что вопросы исполнения контракта регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, то Комиссия антимонопольного органа, в силу своей компетенции проверив действия Заказчика и Исполнителя на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

Согласно статье 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. По смыслу данной статьи во взаимосвязи со статьей

10 Конституции Российской Федерации, именно суду принадлежит исключительное полномочие принимать окончательные решения в споре о праве, что, в свою очередь, означает недопустимость подмены иными органами государственной власти компетенции суда посредством юрисдикционного акта административного органа.

Вместе с тем, заказчик не настаивал о включении сведений об индивидуальном предпринимателе Кузьмине Константине Владиславовиче в Реестр недобросовестных поставщиков, Комиссия Чувашского УФАС России приходит к выводу, что необходимость включения сведений об индивидуальном предпринимателе Кузьмине Константине Владиславовиче в Реестр отсутствует.

В соответствии с вышеизложенным, руководствуясь пунктом 15 Постановления Правительства РФ от 30 июня 2021 г. № 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" статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Бюджетным учреждением Чувашской Республики «Республиканский противотуберкулезный диспансер» Министерства здравоохранения Чувашии об сведений об индивидуальном предпринимателе Кузьмине Константине Владиславовиче (ИНН 212101819909; ОГРНИП 314213406300010), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Председатель "..."

Члены Комиссии "..."