

## РЕШЕНИЕ

«21» января 2022г.

Резолютивная часть решения оглашена «18» января 2022г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «21» января 2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;  
Членов комиссии: начальника отдела контроля в сфере закупок;  
ведущего специалиста - эксперта отдела контроля в сфере закупок

рассмотрев материалы дела 042/06/104-28/2022, возбужденного на основании обращения МБУ «Комбинат питания управления образования Администрации г.Кемерово» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...>

### УСТАНОВИЛА:

11.01.2022 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение МБУ «Комбинат питания управления образования Администрации г.Кемерово» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП <...>, в отношении которого 24.11.2021 было принято решение о расторжении муниципального контракта № 172-ЭА-2021 от 09.08.2021г. на поставку продуктов питания.

В ходе рассмотрения материалов обращения Комиссией Кемеровского УФАС России установлено следующее:

09.08.2021 между Заказчиком и ИП <...> был заключен контракт № 172-ЭА-2021 от 09.08.2021г. на поставку продуктов питания на сумму 1 597 000,00 рублей.

24.11.2021 на основании ч. 9 ст. 95 Федерального закона № 44-ФЗ и п. 11.2 контракта заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

По мнению заказчика, основанием для применения одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту послужило ненадлежащее исполнение ИП <...> условий контракта № 172-ЭА-2021 от 09.08.2021г. на поставку продуктов питания.

Условиями п.3.1 Контракта предусмотрено, что Поставщик обязуется поставлять продукты питания – крупу гречневую, (Приложение № 1 к Контракту) партиями по заявке Заказчика в количестве 21000 кг в течение срока поставки Товара со дня, следующего за днем заключения Контракта в течение 120 дней (п.3.1.1 Контракта).

Согласно п. 3.1.1 Контракта заявка направляется Заказчиком не позднее, чем за 3 (Три) рабочих дня до предполагаемой поставки товара

в пределах срока, установленного техническим заданием (Приложение № 2 Контракта).

Согласно п.3.1.2 - 3.2 Контракта поставка товара по заявкам осуществляется в течение 1 (Одного) рабочего дня на дату поставки товара по адресу: Кемеровская обл., г. Кемерово, ул. 2-я Камышинская, 2д и по адресам учреждений образования, перечень которых указан в Приложении № 8 к Контракту, указанным в заявках, в пределах территории г. Кемерово.

В адрес Поставщика 29.09.2021 была направлена заявка (посредством электронной почты, указанной в Контракте) на поставку товара – крупы гречневой в количестве 2000 кг с датой поставки 05.10.2021.

05.10.2021 поставка данного товара не состоялась, что является нарушением условий Контракта.

В связи с нарушением условий Контракта, Заказчиком в адрес Поставщика (посредством электронной почты, указанной в Контракте) была направлена претензия № 1 от 06.10.2021 (исх. № 1141 от 06.10.2021).

Таким образом, заявка от 29.09.2021 не выполнена Поставщиком, что является нарушением условий Контракта.

13.10.2021 в адрес Поставщика (посредством электронной почты, указанной в Контракте) была повторно направлена претензия № 2 от 13.10.2021 (исх. № 1252 от 13.10.2021), о неисполнении контракта с требованием произвести оплату штрафа в размере 5000 (пять тысяч) рублей 00 копеек.

В адрес Поставщика 07.10.2021 была направлена заявка (посредством электронной почты, указанной в Контракте) на поставку товара – крупы гречневой в количестве 2000 кг с датой поставки 13.10.2021.

13.10.2021 поставка данного товара не состоялась, что является нарушением условий Контракта.

В связи с нарушением условий Контракта, Заказчиком в адрес Поставщика (посредством электронной почты, указанной в Контракте) была направлена претензия № 3 от 15.10.2021 (исх. № 1261) с требованием произвести оплату штрафа в размере 5000 (пять тысяч) рублей 00 копеек.

Заявка от 07.10.2021 не выполнена Поставщиком, что является нарушением условий Контракта.

Кроме того, заявка от 23.09.2021 на поставку крупы гречневой в количестве 2000 кг. исполнена не полностью, было поставлено 1600 кг, недопоставка составила 400 кг.

Также заявка от 15.10.2021 на поставку крупы гречневой в количестве 3000 кг и заявка от 25.10.2021 на поставку крупы гречневой в количестве 2000 кг не исполнены.

Таким образом Поставщиком не поставлен товар по четырём заявкам, поступившим от Заказчика от 29.09.2021, от 07.10.2021, 15.10.2021, от 25.10.2021, а также не полностью исполнена заявка от 23.09.2021.

В соответствии с п. 9.1 Контракта сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по Контракту, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

На основании п. 9.2 Контракта о возникновении и прекращении обстоятельства непреодолимой силы стороны уведомляют друг друга письменно в течение 7 (Семи) календарных дней с даты их возникновения или прекращения. После прекращения обстоятельства непреодолимой силы сторона, прекратившая исполнение обязательства по Контракту, незамедлительно возобновляет его исполнение. Извещение должно содержать данные о наступлении и характере обстоятельств и возможных последствиях.

Частью 8 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

13.10.2021 от Поставщика по электронной почте поступило письмо о невозможности поставки товара и просьбой о расторжении настоящего контракта № 172-ЭА-2021 от 09.08.2021 по соглашению сторон в связи с обстоятельствами непреодолимой силы.

15.10.2021 рассмотрев данное письмо, Заказчик не нашел оснований для расторжения данного контракта, обстоятельства непреодолимой силы, на которые ссылается Поставщик, не были представлены, о чем письменно уведомил Поставщика (исх. 1263 от 15.10.2021)

15.10.2021 в адрес Заказчика от ИП <...> по электронной почте поступило письмо о прекращении деятельности в качестве индивидуального предпринимателя, но выписка из ЕГРИП от 23.11.2021, не подтвердила о внесении прекращения деятельности ИП <...>

В соответствии с п. 11.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, то есть в соответствии со ст. 523 Гражданского кодекса Российской Федерации («Односторонний отказ от исполнения договора поставки»).

В соответствии с частью 9 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ 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.

Установлено, что в связи с ненадлежащим исполнением контракта Заказчиком 24.11.2021г. было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое размещено 24.11.2021г. на официальном сайте ЕИС и направлено в адрес поставщика заказным письмом с уведомлением - 24.11.2021 (решение, направленное посредством почтовой связи не получено ИП <...> -

29.11.2021).

Согласно части 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 (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из вышеизложенного следует, что решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам электронного аукциона, вступило в силу и контракт считается расторгнутым - 10.01.2022.

Как видно из материалов обращения, основанием для применения одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту послужило нарушение Обществом сроков поставки товара, установленных контрактом. Следовательно, заказчик к установленному в контракте сроку не получил того результата, на который он вправе был рассчитывать.

В силу пункта 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).

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 (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

Следовательно, материалы обращения свидетельствуют о недобросовестности поведения общества при исполнении условий контракта, неоднократном нарушении сроков поставки товаров по контракту, о поставке товаров, не соответствующих требованиям Технического задания, что недопустимо с учетом специфики деятельности заказчика - обеспечение бесперебойным питанием обучающихся (воспитанников) муниципальных бюджетных учреждений и предмета поставки, когда даже однократное нарушение может привести к нарушению деятельности Заказчика, при этом нарушение условий контракта со стороны ИП <...> носило системный характер.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта является обоснованным и законным.

Принимая участие в аукционах на право заключения государственных или муниципальных контрактов, участник закупки должен знать и соблюдать действующее законодательство и осознавать меру и степень ответственности наступления для него неблагоприятных последствий.

Действия ИП <...>, выразившиеся в неисполнении условий контракта, привели к нарушению права заказчика относительно условий контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке. Невыполнение в данном случае участником закупки требований закона влечет невозможность исполнения контракта, что приводит к нарушению интересов не только заказчика, но и публичных интересов, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Объективных доказательств невозможности осуществления поставки продуктов питания к установленному в контракте сроку в материалы обращения индивидуальным предпринимателем не представлено, что свидетельствует о нарушении поставщиком обязательств, принятых по контракту.

Учитывая, что отношения по заключению договора (контракта) носят гражданско-правовой характер, в данном случае индивидуальный предприниматель обязан был доказать, что при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, он принял все меры для надлежащего исполнения обязательств. Доказательств добросовестности своего поведения ИП <...> в комиссию не представил.

Исследовав и оценив представленные в материалы дела доказательства, Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что ИП <...> допущено существенное нарушение условий контракта.

В соответствии с ч.16 ст.95 ФЗ № 44-ФЗ Заказчик в день 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).

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» 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.

Из анализа положений статьи 104 ФЗ № 44-ФЗ следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах закупки по размещению государственных и муниципальных закупок.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 г. № 13-П, от 21.11.2002 г. № 15-П, определения от 07.06.2001 г. №139-О, от 07.02.2002 г. № 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

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 целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Комиссия Кемеровского УФАС России устанавливает виновность и противоправность действий ИП <...>, отсутствие объективных причин, которые бы способствовали неисполнению данным хозяйствующим субъектом контракта № 172-ЭА-2021 от 09.08.2021г. на поставку продуктов питания.

Согласно пп. «а» пункта 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Комиссия Кемеровского УФАС России рассматривает включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам МБУ «Комбинат питания управления образования Администрации г.Кемерово».

Руководствуясь статьями 99, 104 Федерального Закона № 44-ФЗ от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные МБУ «Комбинат питания управления образования Администрации г.Кемерово» об ИП <...> (ИНН <...>, <...>, г.<...>, ул.<...>, д.<...>, кв. <...>), включить в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом от исполнения договора поставки сроком, на два года.
2. Датой включения сведений в отношении ИП <...> в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе.
3. Сведения о недобросовестном поставщике исключаются из реестра недобросовестных поставщиков со дня, следующего за датой, в которую такая информация подлежала размещению в реестре.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

Члены комиссии