

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП 69-59-2018 об отказе во включении информации

в реестр недобросовестных поставщиков

22 августа 2018 года
Тверь

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия, Тверское УФАС России) в составе:

в присутствии представителей:

- Торжокского муниципального унитарного предприятия «Водоканал» (далее – Заказчик): ***,

- ООО «Стерлинг» (далее – Общество): ***, генеральный директор,

рассмотрев в соответствии со статьей 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, (далее – Правила) обращение Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Реестр) информации об Обществе,

УСТАНОВИЛА:

08.08.2018 Заказчик во исполнение требований части 6 статьи 104 Закона обратился в Тверское УФАС России о включении информации об Обществе в Реестр в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку рабочей обуви, сапог (извещение от 30.03.2018 № 0536600009818000066).

Комиссией в ходе рассмотрения обращения Заказчика установлено следующее.

30.03.2018 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещены извещение о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку рабочей обуви, сапог и документация об электронном аукционе; начальная (максимальная) цена контракта составила 269 350.50 руб.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 18.04.2018 победителем электронного аукциона признано Общество (ООО «Стерлинг»).

04.05.2018 между Заказчиком и Обществом в установленном Законом порядке заключен контракт № 0536600009818000066-0865374-01 (реестровый номер контракта на официальном сайте №3691500020818000071) (далее – Контракт).

Согласно пункту 1.1 Контракта Поставщик обязуется поставить Заказчику рабочую обувь, сапоги (далее – Товар) в количестве, ассортименте, по ценам и на условиях Контракта. Спецификация (выполненная в соответствии с техническим заданием) и цены на поставляемый Товар приведены в приложении № 2 к Контракту.

Согласно пункту 1.2 Контракта поставка Товара осуществляется в течение 2018 г. отдельными партиями на основании заявки Заказчика, направленной в адрес Поставщика в письменной форме, в том числе посредством направления по факсу, электронной почте, либо нарочным. Форма заявки указана в Приложении № 3 к Контракту. Заявка, направленная в адрес Поставщика, должна быть подписана уполномоченным лицом Заказчика.

Согласно приложению № 1 (Техническое задание) к Контракту к поставке требуется 150 пар сапог кирзовых 37-46 размера.

Согласно пункту 8.2 Контракта обязательства Поставщика по поставке Товара, по каждой заявке Заказчика, должны быть исполнены в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты направления заявки Поставщику.

Из пояснений Заказчика следует, что Обществом не были исполнены обязательства по Контракту, в частности:

29.05.2018 Заказчиком на адрес электронной почты Общества, указанный в Контракте, направлена заявка № 1 на поставку сапог в количестве 20 шт. (10 пар, сапоги кирзовые размер 42, 10 пар, сапоги кирзовые размер 43)

22.06.2018 в адрес Общества направлено письмо № 725 с просьбой сообщить дату поставки по заявке, направленной 29.05.2018

Повторной заявки или иных заявок на поставку сапог с другими размера в адрес Общества не направлялось.

Заказчик полагает, что Общество нарушило предусмотренный пунктом 8.2 Контракта 10-ти дневный срок поставки товара по заявке Заказчика.

Общество указывает на то, что товар был передан Заказчику 14.06.2018; приемка товара осуществлялась кладовщиком и грузчиком Заказчика, кроме того, вместе с товаром были переданы сопроводительные документы на товар - универсальный передаточный документ № 265 от 14.06.2018.). При этом универсальный передаточный акт № 265 от 14.06.2018, представленный на заседании Комиссии, не содержит подписи и печати Заказчика, свидетельствующих о поставке (приемке) товара, представитель Заказчика на заседании Комиссии отрицал факт поставки партии товара.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона 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.

Пунктом 11.2 контракта предусмотрено, что расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона 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 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.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона 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 соответствии с частью 14 статьи 95 Закона 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. 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.

Согласно пункту 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 пунктом 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.

05.07.2018 в связи с неисполнением Обществом условий Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

06.07.2018 решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта размещено на официальном сайте; в тот же день решение направлено заказным письмом с уведомлением, а также по адресу электронной почты Общества, указанному в Контракте.

Заказчиком не получено подтверждение о вручении ООО «Стерлинг» копии решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в связи с чем, согласно части 12 статьи 95 Закона - при невозможности указанного 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, следовательно датой уведомления Общества считается 06.08.2018

С учетом части 13 статьи 95 Закона такое решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта могло вступить в законную силу 16.08.2018.

Вместе с тем, как указано выше, Заказчик с информацией о включении информации об Обществе в Реестр в Тверское УФАС России 08.08.2018 г., не предоставив Обществу предусмотренной частью 14 статьи 95 Закона возможности в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранить нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, что свидетельствует о нарушении процедуры одностороннего отказа со стороны Заказчика от исполнения контракта, и безусловным основанием для принятия Комиссией решения об отказе во включении информации об Обществе в Реестр.

Кроме того, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с частью 16 статьи 95 Закона информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном Законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно части 2 статьи 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.

В соответствии с частью 6 статьи 104 Закона в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно части 7 статьи 104 Закона в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Закона, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно пунктам 11 и 12 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 – 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Согласно статье 2 ГК РФ гражданское законодательство исходит из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Согласно статье 10 ГК РФ участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно и разумно.

Участие в закупках для потенциальных участников является делом добровольным, вместе с тем, налагающим на него определенную ответственность, в том числе ответственность за недобросовестные действия, в частности, в виде включения информации о таких лицах, не исполняющих контракт, в реестр недобросовестных поставщиков.

В результате осуществления Комиссией проверки факта одностороннего расторжения Заказчиком Контракта, проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя) установлено следующее.

Как указано выше в соответствии с частью 2 статьи 523 ГК РФ нарушение договора

поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Согласно заключенному Контракту поставка товара - сапог в количестве 150 пар (размеры 37-46) должна осуществляться Обществом в течение 2018 года отдельными партиями на основании заявки Заказчика.

Из представленных материалов дела следует, что в адрес Общества была направлена только одна заявка от 29.05.2018 на поставку 20 пар сапог с размерами 42 и 43. При этом повторной заявки или иных заявок на поставку сапог с другими размерами в адрес Общества не направлялось, доказательств невозможности их направления в адрес Общества, или каких-либо объективных причин невозможности такого направления в материалы дела не представлены.

Заказчик, принимая решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, исходил лишь из однократного факта не поставки Обществом малой партии товара (20 пар сапог из 150 пар) по единственной заявке, направленной в адрес Общества.

Таким образом, по мнению Комиссии, в действиях Общества отсутствует существенное нарушение условий Контракта, указанное в части 2 статьи 523 ГК РФ - неоднократность нарушения сроков поставки товаров.

Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона, постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», пунктом 7.10 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15,

РЕШИЛА:

Информацию, предоставленную Торжокским муниципальным унитарным предприятием «Водоканал» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Стерлинг» (юр. адрес: 170100, г. Тверь, ул. Индустриальная, д. 19; факт, адрес: 170100, г. Тверь, ул. Индустриальная, д. 13, оф. 11, ИНН 510402206555) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Согласно части 11 статьи 104 Закона включение в реестр недобросовестных поставщиков информации об участнике закупки, уклонившемся от заключения контракта, о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт расторгнут по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков информация, неисполнение действий, предусмотренных частью 9 статьи 104 Закона, могут быть обжалованы заинтересованным лицом в судебном порядке.

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.