

Решение №РНП-48-227м/20

по результатам проверки

«01» октября 2020 года

г. Липецк

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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 (далее – Правила), Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия, Комиссия Липецкого УФАС России)

проведена проверка информации и документов, поступивших от заказчика – МУ «Управление капитального ремонта» города Липецка об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку и установку детского игрового и спортивного оборудования, малых форм на территории избирательного округа №4 г.Липецка в 2020 году (реестровый номер <...>), заключенного с ООО «Реконструктор» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер [0146300030220000331](#)), на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность данного общества.

В адрес МУ «Управление капитального ремонта» города Липецка и ООО «Реконструктор» направлены уведомления о времени и месте проведения проверки.

Проверка начата 25.09.2020, окончена 01.10.2020.

Место проведения проверки: г. Липецк, пл. Плеханова, д.1.

В Липецкое УФАС России 24.09.2020 в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от МУ «Управление капитального ремонта» города Липецка (далее по тексту– заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с ООО «Реконструктор» (далее по тексту также –

общество, поставщик).

Как следует из представленных заказчиком документов и сведений, 06.07.2020 между заказчиком и обществом заключен муниципальный контракт №53 на поставку и установку детского игрового и спортивного оборудования, малых форм на территории избирательного округа №4 г.Липецка в 2020 году (реестровый номер <...>). Согласно условиям контракта, срок поставки товара: в течение 35 дней с даты заключения муниципального контракта. Вместе с тем, требуемый заказчику товар, в предусмотренный контрактом срок, поставлен и, соответственно, установлен не был. В связи с чем, заказчиком в адрес поставщика направлялась претензия, в которой он требовал выполнить обязательства, предусмотренные контрактом в полном объеме. Однако, данные обязательства поставщиком выполнены не были. В связи с чем, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения об обществе подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

ООО «Реконструктор» не представило письменное обоснование причин неисполнения надлежащим образом обязательств по контракту.

Руководствуясь п.11 Правил, в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

Заказчиком проведен электронный аукцион на поставку и установку детского игрового и спортивного оборудования, малых форм на территории избирательного округа №4 г.Липецка в 2020 году (реестровый номер [0146300030220000331](#)).

Согласно протоколу [подведения итогов электронного аукциона от 09.06.2020 №0146300030220000331-3](#), победителем электронного аукциона признано ООО «Реконструктор», предложившее наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в электронном аукционе которого соответствует требованиям документации об электронном аукционе.

06.07.2020 между заказчиком и обществом заключен муниципальный контракт №53 на поставку и установку детского игрового и

спортивного оборудования, малых форм на территории избирательного округа №4 г.Липецка в 2020 году (реестровый номер <...>) (далее – контракт).

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о контрактной системе, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции РФ, Гражданского кодекса РФ, Бюджетного кодекса РФ и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в ч.1 ст.1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно п.8 ст.3 Закона о контрактной системе, государственный контракт, муниципальный контракт - гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Как установлено, предметом рассматриваемого контракта является поставка и установка детского игрового и спортивного оборудования, малых форм на территории избирательного округа №4 г.Липецка в 2020 году.

В соответствии со статьей 525 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (пункт 2 статьи 530 ГК РФ).

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со ст.526 ГК РФ, по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

Кроме того, согласно п.1 ст.779 ГК РФ, по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

По условиям контракта Поставщик обязуется поставить товар Заказчику, в соответствии с техническим заданием аукционной документации (Приложение №1) и спецификацией (Приложение №2), являющимися неотъемлемой частью контракта, а Заказчик обязуется принять и оплатить товар. Условия исполнения настоящего контракта соответствуют условиям, предусмотренным извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой Поставщика на участие в закупке. Организация взаимодействия Поставщика и Заказчика производится через контрактную службу заказчика (п.1.1 контракта).

Согласно п.2.1-2.6 контракта, поставщик за свой счет осуществляет доставку, разгрузку и установку товаров по адресам, в соответствии с техническим заданием (Приложение №1).

Перевозка товара, должна производиться соответствующим образом. В случае выявления несоблюдения условий транспортировки, нарушения целостности упаковки, пересортицы и недостачи экспедитор (водитель) поставщика подписывает соответствующий акт.

Срок поставки товара: в течение 35 дней с даты заключения муниципального контракта. Поставка товара осуществляется в любые дни, в любое время, если иное им письменно не согласовано.

Днем поставки товара считается день приемки всего предусмотренного контрактом (если предусмотрен график поставок - то отдельных партий) товара заказчиком (его представителем) и завершения его проверки по количеству, комплектности и качеству, (подписания документа о приемке).

Поставщик при передаче товара заказчику также производит передачу всех необходимых для нормального использования товара документов на русском языке (сертификаты качества, паспорта качества, справки-счета, сертификаты происхождения, гарантийные талоны, сервисные книжки), а также сопроводительные документы о номенклатуре и количестве. Поставка товара без документов, подтверждающих качество товара, не допускается. Товар должен быть маркирован согласно действующей нормативной документации, маркировка выполнена на русском языке.

Право собственности на товары, а также риск утраты и повреждения переходят к заказчику с момента подписания документа о приемке, за исключением случая доставки товара на склад заказчика без подтверждения необходимости в нем и финансирования.

Приемка товаров по количеству и качеству осуществляется заказчиком в соответствии с условиями настоящего контракта.

Как установлено, заказчиком 16.07.2020 по адресу электронной почты поставщика направлено письмо (исх.№671-01-03) о необходимости пояснить факт отсутствия производителя работ по адресам объектов, указанных в контракте.

На данное письмо заказчика от поставщика не последовало ответа.

Как установлено, 03.08.2020 по адресу электронной почты поставщика заказчиком направлено письмо (исх.№737-01-03), в котором последний указывает на отсутствие выполняемых на объектах работ, в соответствии с условиями заключенного контракта, и о необходимости направления поставщиком 09.08.2020 своего представителя по указанному в письме адресу для составления акта выполненных работ. На данное письмо заказчика от поставщика также не последовало ответа.

При этом, из представленного заказчиком в материалы проверки акта, датированного 09.08.2020, установлено, что на дату окончания срока исполнения обязательств по контракту поставщиком не осуществлена поставка и установка товара в объеме, предусмотренном контрактом. Кроме того, у заказчика отсутствует информация о намерении поставщика осуществить поставку требуемого товара.

Таким образом, как следует из материалов дела, в установленный контрактом срок: в течение 35 дней с даты заключения муниципального контракта (т.е. до 09.08.2020), товар поставщиком поставлен не был.

Следовательно, поставщиком был нарушен срок поставки товара.

В связи с чем, 10.08.2020 заказчик по адресу электронной почты поставщика направил претензию (исх.№754-01-03), содержащее требование в срок не позднее 14.08.2020 выполнить обязательства по контракту в полном объеме.

Однако, требуемый товар поставщиком поставлен не был.

Таким образом, поставщиком повторно был нарушен срок поставки товара.

14.08.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно п.2 ст.450 ГК РФ, по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Согласно п.1 ст.432 ГК РФ, договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В силу 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 (абз.4 п.2 ст.450 ГК РФ).

При этом, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров (абзац 3 п.2 ст.523 ГК РФ).

Таким образом, на основании вышеизложенного, неоднократное нарушение сроков поставки товара для данного контракта является существенным нарушением контракта.

Согласно ч.8 ст.95 Закона о контрактной системе 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 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 для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Как установлено, в силу п.13.3. контракта, расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе, 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 настоящей части 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 ч.13 ст.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.

В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, датированное 14.08.2020, в этот же день размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> и направлено поставщику по почтовому адресу, указанному в контракте. Кроме того, 17.08.2020 данное решение отправлено в адрес поставщика посредством телеграммы.

При этом, как установлено, почтовое уведомление в адрес заказчика не вернулось. В связи с чем, датой надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта заказчик определил дату по истечении тридцати дней с даты размещения им решения об одностороннем отказе от исполнения договора в единой информационной системе.

Рассмотрев представленные заказчиком доказательства, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что требования Закона о контрактной системе, при принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заказчиком соблюдены, решение вступило в законную силу и контракт расторгнут 24.09.2020 в силу выше обозначенных положений Закона о контрактной системе.

В тоже время, в соответствии с ч.14 ст.95 Закона о контрактной системе, 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 настоящей статьи. 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.

После принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта поставщик не исполнил свои обязательства по контракту, что позволило бы заказчику отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Пунктом 12 Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в п.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.

Рассмотрев представленную информацию и документы, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о наличии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об ООО «Реконструктор» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

По правилам статьи 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений, как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Размещение на официальном сайте извещения о проведении электронного аукциона, аукционной документации (включая проект контракта, заключаемого по результатам проведения процедуры закупки) является публичной офертой в соответствии с ч.2 ст.437 ГК РФ, акцепт которой образует договор и порождает обязанность его

исполнить. Заявка на участие в электронном аукционе рассматривается в качестве акцепта оферты. Согласно ч.1 ст.438 ГК РФ акцепт должен быть полным и безоговорочным, поэтому условия исполнения государственного или муниципального контракта, указанные в заявке, должны соответствовать условиям исполнения контракта, предусмотренным документацией об электронном аукционе. Этими условиями являются, в том числе, сроки поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Таким образом поставщик, заранее ознакомившись с требованиями аукционной документации, подал заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями данной документации и с соблюдением норм и требований Закона о контрактной системе, подтвердив свою готовность исполнить условия в случае заключения контракта с заказчиком.

Так, ООО «Реконструктор» была подана заявка на участие в рассматриваемом электронном аукционе, которая содержала перечень предлагаемого к поставке товара с его характеристиками и указанием страны происхождения. Данная заявка признана соответствующей требованиям документации об электронном аукционе, общество было признано победителем указанной закупки и с ним был заключен контракт.

Согласно статьям 309, 310 ГК РФ, обязательства должны исполняться сторонами надлежащим образом, в соответствии с условиями контракта, требованиями закона.

Однако, как установлено при проведении проверки, товар, предложенный обществом в своей заявке и характеристики которого содержатся в контракте, не был поставлен заказчику по указанным в контракте адресам, в соответствии с условиями, предусмотренными в контракте, а также в сроки, установленные в контракте и в направленной заказчиком поставщику претензии.

При этом, заказчик требовал от общества поставки предложенного им товара, что соответствует требованиям Закона о контрактной системе и условиям контракта.

Между тем необходимо учесть, что бездействия общества, связанные с неосуществлением поставки товара, свидетельствует, по мнению Комиссии Липецкого УФАС России, о недобросовестном поведении общества при исполнении контракта.

При этом, каких-либо неоспоримых доказательств, свидетельствующих о наличии в действиях общества добросовестного поведения при исполнении контракта, обществом представлено не было.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 401 ГК РФ, лицо, не исполнившее обязательства, либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

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.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

На проведение проверки доказательств возникновения у общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом условия контракта и в установленные сроки, не представлено.

В связи с чем, Комиссия Липецкого УФАС России не может прийти к выводу о том, что общество проявило такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту.

В рамках проверки, исходя из представленных доказательств Комиссией Липецкого УФАС России не установлено добросовестного поведения общества при исполнении контракта.

При этом, включение в данном случае сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет в значительной степени его экономическую самостоятельность и инициативу, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной

не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности общества (см. Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков может являться для него препятствием исключительно при намерении участвовать в торгах на право заключения отдельных государственных и муниципальных контрактов. При этом, такое ограничение будет иметь место только в тех случаях, когда заказчик реализовал свое право (не обязанность), предусмотренное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной системе и установил требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе, информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки -юридического лица.

Каким-либо иным образом, включение общества в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивает его предпринимательскую деятельность.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Следовательно, включение сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в соответствующий реестр направлено на обеспечение и защиту публичных интересов.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о включении сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Руководствуясь ст.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)", Комиссия Липецкого УФАС России

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года, следующие сведения об ООО «Реконструктор», а также его учредителе (директоре), в связи с односторонним отказом заказчика – МУ «Управление капитального ремонта» города Липецка от исполнения контракта на поставку и установку детского игрового и спортивного оборудования, малых форм на территории избирательного округа №4 г.Липецка в 2020 году (реестровый номер <...>), заключенного с ООО «Реконструктор» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер [0146300030220000331](#))