

решение по делу № РНП-74-394/2022

Федеральное казенное учреждение
здравоохранения «Медико-
санитарная часть Министерства
внутренних дел Российской
Федерации по Челябинской области»

454091, г. Челябинск,

ул. Коммуны, 66

Общество с ограниченной
ответственностью

«МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ»

354002, Краснодарский край,

г. Сочи,

Хостинский район

ул. Тепличная, д. 83, корпус 2, кв. 28

Генеральному директору, участнику
ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ»

«<...>»

354002, Краснодарский край,

г. Сочи,

Хостинский район

ул. Тепличная, д. 83, корпус 2, кв. 28

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А,

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-2532/2022

(№ РНП-74-394/2022)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 07 сентября 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 07 сентября 2022 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:	Долгополова В.А.	-	заместителя руководителя управления – начальника отдела административного и судебного производства 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 Федерального казенного учреждения здравоохранения «Медико-санитарная часть Министерства внутренних дел Российской Федерации по Челябинской области» (далее – ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области», заказчик) о включении Общества с ограниченной ответственностью «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» (далее – ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ», Общество, участник закупки, победитель электронного аукциона, поставщик), участника, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением государственного контракта №0369100029320000106 на поставку

бумаги офисной для обеспечения государственных и муниципальных нужд от 01.10.2020, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку бумаги офисной для нужд Госпиталя №2 (извещение № 0369100029320000106), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» «<...>», действующего на основании доверенности № 17 от 05.09.2022;

- представителя ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» генерального директора «<...>», действующего на основании решения № 01 от 09.08.2020.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 31.08.2022 поступило обращение ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ», участника, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением государственного контракта №0369100029320000106 на поставку бумаги офисной для обеспечения государственных и муниципальных нужд от 01.10.2020, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку бумаги офисной для нужд Госпиталя №2 (извещение № 0369100029320000106) в порядке, определенном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» объявлен аукцион путем размещения заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 21.08.2020 в 15:41 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 107 926, 00 рублей.

Протокол заседания комиссии по рассмотрению первых частей заявок на участие в электронном аукционе 0369100029320000106 -1 от 31.08.2020.

Протокол проведения электронного аукциона от 02.09.2020. Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 32,00%.

Протокол № 0369100029320000106 -3 подведения итогов электронного аукциона от 07.09.2020.

Государственный контракт № 0369100029320000106 на поставку бумаги офисной для обеспечения государственных и муниципальных нужд заключен 01.10.2020.

Из обращения ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» следует, что в установленный контрактом срок поставка товара не осуществлена. Данное обстоятельство явилось причиной принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно пояснениям представителя Общества контракт не исполнен по причине резкого повышения закупочных цен на офисную бумагу. Заказчику было предложено частичное исполнение контракта, а именно, поставка товара в объеме

50 % от изначально указанного количества, без изменения суммы контракта. Предложение ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» не принято.

Изучив представленные документы, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

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.

Согласно пункта 2 статьи 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 ГК РФ, 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.

Пунктом 2 статьи 450.1 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 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.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе, 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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).

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 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в течение пяти рабочих дней с даты соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта.

Между ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» и ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» 01.10.2020 заключен государственный контракт № 0369100029320000106 на поставку бумаги офисной для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - контракт).

Согласно пункту 1.2 контракта поставщик обязуется поставить бумагу офисную (далее - товар), а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

Наименование, количество и иные характеристики поставляемого товара указаны в спецификации (приложение № 1 к настоящему контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (пункт 1.2 контракта).

Цена Контракта составляет 73 388 (Семьдесят три тысячи триста восемьдесят

восемь) рублей 20 коп., включая НДС (10%) - 6 671 (Шесть тысяч шестьсот семьдесят один) рубль 65 коп. (пункт 2.1 контракта).

Пунктом 3.1 контракта установлено, что поставщик самостоятельно доставляет товар заказчику по адресу: Филиал – Госпиталь № 2 ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» по адресу: г. Магнитогорск, пр. К. Маркса, д.35, хозяйственное помещение 1-й этаж.

Поставка Товара осуществляется: с 01 февраля 2022 года по 28 февраля 2022 года. Датой поставки товара является дата приёмки товара Заказчиком и подписание им накладных.

Пунктом 4.1 контракта установлены обязанности поставщика, в том числе поставить товар в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных контрактом и спецификацией (пункт 4.1.1 контракта).

В силу пункта 4.4.1 контракта, заказчик вправе требовать от поставщика надлежащего исполнения обязательств по контракту.

Разделом 9 контракта предусмотрен порядок рассмотрения и разрешения споров.

Так, пунктом 9.1 контракта определено, что все споры и разногласия, которые могут возникнуть из настоящего контракта между сторонами, будут разрешаться путем переговоров, в том числе в претензионном порядке.

Претензия оформляется в письменной форме. В претензии перечисляются допущенные при исполнении контракта нарушения со ссылкой на соответствующие положения контракта или его приложений, отражаются стоимостная оценка ответственности (неустойки), а также действия, которые должны быть произведены стороной для устранения нарушений (пункт 9.2 контракта).

Согласно пункту 9.3 контракта срок рассмотрения претензии не может превышать 30 дней. Переписка сторон может осуществляться в виде писем или телеграмм, а в случаях направления телекса, факса, иного электронного сообщения - с последующим предоставлением оригинала документа.

При неурегулировании сторонами спора в досудебном порядке, спор разрешается в судебном порядке (пункт 9.4 контракта).

Согласно пункту 10.1 контракта настоящий контракт вступает в силу с даты его подписания обеими сторонами и действует по 31 декабря 2022г. Окончание срока действия Контракта не влечет прекращения неисполненных обязательств сторон по контракту.

Расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации в порядке, предусмотренном частями 9 - 23 статьи 95 Закона о контрактной системе (пункт 10.2 контракта).

Пунктом 1 Спецификации на поставку бумаги офисной (приложение № 1 к

контракту) определено количество поставляемой бумаги:

- бумага IP SvetoCopy, листовая; формат: А4; плотность: 80г/м2; белизна: 146% С1Е; количество в 1 пачке: 500 листов – 200 шт;

- бумага Туринская ЦБЗ листовая; формат: А4; плотность: 80 г/м2; белизна: 138% С1Е; количество в 1 пачке: 500 листов – 150 шт;

- писчая бумага Кондопога, листовая; формат: А4; плотность: 48г/м2; цвет – серый; количество в 1 пачке: 500 листов – 90/10 шт.

А также срок поставки установлен с 1 февраля 2022 года по 28 февраля 2022 года.

Решение заказчика б/н об одностороннем отказе от исполнения контракта принято ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области», а также сформировано с использованием единой информационной системы 19.08.2022.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта является 19.08.2022. Контракт расторгнут 29.08.2022, информация о расторжении контракта размещена заказчиком 31.08.2022.

Вместе с тем, из содержания решения заказчика б/н об одностороннем отказе от исполнения контракта не следует какое из оснований существенности нарушений условий контракта, предусмотренных пунктом 2 статьи 523 ГК РФ, явилось причиной совершения ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» действий, направленных на одностороннее расторжение контракта.

Как следует из пояснений представителя заказчика, данных на заседании Комиссии, в установленный контрактом срок (с 01 февраля 2022 года по 28 февраля 2022 года) требуемый к поставке товар не поставлен. После февраля 2022 года взаимодействие заказчика и поставщика осуществлялось путем переговоров в телефонном режиме. Претензия с требованием **принять меры по исполнению контракта** подготовлена ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» 12.08.2022 исх. № 32/1595. Неоднократность нарушения сроков поставки заказчик усматривает в отсутствии поставки товара как в феврале 2022 года, так и в последующие месяцы, вплоть до расторжения контракта.

Из ответа Общества № 27 от 24.08.2022 на претензию заказчика следует, что в связи с резким повышением закупочных цен на офисную бумагу исполнение контракта ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» считает убыточным. Так, при сумме контракта в 73388,20 руб. закупочная стоимость составляет 142748 руб., а сумма убытка 69360 рублей. Поставщик предложил ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» частичное исполнение контракта – поставку товара в объеме 50% либо расторжение контракта по соглашению сторон.

ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» в письме от 26.08.2022 № 32/1675, сославшись на условия контракта, указал на отсутствие поставки товара «до настоящего времени» и существенное нарушение условий контракта, а также принятие заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссия Челябинского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Из содержания контракта, а также переписки, представленной сторонами в материалы дела, следует, что срок поставки товара в феврале 2022 года ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» нарушен, товар не поставлен. Иной срок поставки товара заказчиком не устанавливался вплоть до 12.08.2022 года, нарушение которого могло бы свидетельствовать о неоднократности нарушения поставщиком сроков поставки, так как ссылка на переговоры контрагентами по телефону не подтверждается сведениями и информацией из материалов дела.

Исходя из установленного контрактом претензионного порядка разрешения споров сторон, срок ответа на претензию ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» № 32/1595 от 12.08.2022 истекает лишь 12.09.2022. Однако решение о расторжении контракта принято заказчиком раньше, чем получен ответ Общества на указанную претензию, что свидетельствует о нарушении ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» претензионного порядка разрешения споров, установленного в разделе 9 контракта. Следовательно, у заказчика отсутствовали основания, предусмотренные Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств. При этом потребность ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» в приобретении бумаги офисной осталась, на что неоднократно на заседании Комиссии указал представитель заказчика.

Таким образом, ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» в нарушение части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе не соблюден порядок расторжения контракта, предусмотренный законодательством о контрактной системе, в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств в части наличия оснований, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения обязательств по поставке товара - неоднократности нарушения сроков поставки товара.

Подпунктом «б» пункта 15 порядка рассмотрения обращения о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 определено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (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) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В материалы дела поставщиком представлены коммерческие предложения и счета, которые, по мнению Общества, свидетельствуют о непредсказуемости на момент подписания сторонами контракта текущей экономической ситуации, связанной в санкционным давлением на бизнес, а значит чрезвычайным и непредотвратимым обстоятельством. Так, «коммерческое предложение на поставку учебной литературы для МАГАЗИНА БИНОКЛЕЙ ООО» от 25.02.2022, счет на оплату № КА-160374 от 01 февраля 2022 не являются подтверждением

невозможности совершения юридическим лицом действий, направленных на исполнения обязательств по контракту в период с 01.10.2020 по 01.02.2022, а также с 01.03.2022 по 29.08.2022.

Комиссия антимонопольного органа критически относится с указанной позиции ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ», поскольку рост цен на товар, необходимый к поставке с 01.02.2022 по 28.02.2022 не обладает признаками чрезвычайности и непредотвратимости, то есть не является обстоятельством непреодолимой силы и не освобождает хозяйствующего субъекта от ответственности за ненадлежащее исполнение контракта.

Кроме того, предложение юридического лица расторгнуть контракт по соглашению сторон по причине резкого повышения закупочных цен на офисную бумагу может свидетельствовать о необоснованном уклонении от исполнения контракта, так как повышение цен на бумагу не может расцениваться в качестве обстоятельств, которые влияют на обязанность исполнения сторонами обязательств по контракту.

Челябинское УФАС России обращает внимание, 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.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных нужд и подавая соответствующую заявку, юридическое лицо 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.

Антимонопольный орган обращает внимание, что, подавая заявку, участник закупки выразил согласие на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об аукционе, снизил цену контракта (на 32%).

Действия ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку потребность ФКУЗ «МСЧ МВД России по Челябинской области» в бумаге офисной не удовлетворена.

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение поставщиком (стороны по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения юридического лица в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Принимая во внимание, что заказчиком нарушены требования, установленные законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ», его генеральном директоре и участнике.

В связи с допущенными нарушениями в действиях виновных должностных лиц содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного главой 7 КоАП РФ.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и 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»,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Федеральным казенным учреждением здравоохранения «Медико-санитарная часть Министерства внутренних дел Российской Федерации по Челябинской области» об ООО «МАГАЗИН БИНОКЛЕЙ» (ИНН 2367014996), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), не включать.
2. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном

правонарушении.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии К.А. Долгополова

Члены Комиссии Н.В. Фадеева

Е.Б. Черенкова

2022-11675