

«28» сентября 2020 года
Липецк

Г.

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 государственного учреждения здравоохранения «Лебединская центральная районная больница» об одностороннем отказе от исполнения контракта от 26.06.2020 на поставку овощей (реестровый номер 2481100307020000195), заключенного с индивидуальным предпринимателем <...> по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер 0346300005020000051), на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность индивидуального предпринимателя.

Проверка проведена в отсутствие представителей сторон.

Проверка начата 22.09.2020, окончена 28.09.2020.

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

В Липецкое УФАС России 21.09.2020 в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от государственного учреждения здравоохранения «Лебединская центральная районная больница» (далее по тексту – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с индивидуальным предпринимателем <...> (далее по тексту также – <...>, поставщик).

Так, как следует из представленной заказчиком информации, 26.06.2020 между заказчиком и <...> был заключен контракт (реестровый номер 2481100307020000195) на поставку овощей, в связи с чем, поставщик принял на себя обязательства по поставке товара в определенные сроки. Однако, индивидуальный предприниматель осуществлял поставку несвоевременно. 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 о поставщике подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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

Государственным учреждением здравоохранения «Лебедянская центральная районная больница» (организатор совместной закупки) проведен электронный аукцион (реестровый номер 0346300005020000051).

Аукцион является совместной закупкой, проводимой в интересах, как организатора закупки, так и в интересах следующих заказчиков: государственного учреждения здравоохранения «Краснинская районная больница» государственного учреждения здравоохранения «Хлевенская районная больница».

Победителем электронного аукциона признана <...>, предложение о цене контракта которой является минимальным, и заявка которой признана соответствующей требованиям документации.

26.06.2020 заказчиком и поставщиком заключен контракт на поставку о в о щ е й (реестровый номер 2481100307020000195) (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 п о л о ж е н и я х Конституции Российской Федерации, Г р а ж д а н с к о г о кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов,

регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 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, под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

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 статьей 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.

Согласно условиям п. 6.3 аукционной документации товар должен поставляться с момента заключения контракта по 31.12.2020, по заявкам заказчика (с 08⁰⁰ до 15⁰⁰) в течение 3-х дней со дня получения заявки не реже одного раза в неделю, по адресам указанным в приложении № 2.

По условиям контракта поставщик обязуется передать заказчику овощи в количестве, по цене и в соответствии с характеристиками, указанными в спецификации (приложение), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта, а заказчик обязуется

принять и оплатить товар на условиях настоящего контракта (пункт 1.1).

При этом, пунктом 3.1 контракта установлено, что товар должен поставляться с момента заключения контракта по 31.12.2020, дни (с 08⁰⁰ до 15⁰⁰), по заявкам заказчика в течение 3-х рабочих со дня получения заявки не реже одного раза в неделю.

Разделом 5 контракта установлены права и обязанности сторон. Так, согласно п. 5.1.1 контракта поставщик обязан поставлять товар заказчику в количестве и в дни, установленные в заявке заказчика.

При этом, как установлено п. 5.2.1 контракта заказчик обязан принять и оплатить товар в соответствии с условиями настоящего контракта.

Из материалов дела следует, что 02.07.2020 заказчик направил поставщику по адресу электронной почты заявку на поставку товаров с указанием количества товара («Капуста белокочанная свежая», «Морковь столовая свежая»), поставляемого 06.07.2020.

Согласно имеющейся информации в материалах дела, товар, требуемый заказчику, в установленный в заявке срок, поставлен не был. При этом, товар был поставлен 07.07.2020.

09.07.2020 заказчиком на электронную почту поставщика была направлена заявка о поставке на 13.07.2020 следующих овощей: «Картофель свежий продовольственный», «Капуста белокочанная свежая», «Морковь столовая свежая».

Как установлено, поставщик осуществил поставку овощей 13.07.2020, однако по позиции «Морковь столовая свежая» не в полном объеме.

16.07.2020 заказчик вновь направил поставщику заявку по адресу электронной почты с указанием количества товара, поставляемого на 20.07.2020 по следующим позициям: «Картофель свежий продовольственный», «Капуста белокочанная свежая», «Лук репчатый свежий», «Морковь столовая свежая».

Поставка товара по заявке заказчика от 16.07.2020 поставщиком осуществлена не была.

21.07.2020 заказчиком составлена претензия, которая направлена на почтовый адрес поставщика 23.07.2020, в которой заказчик просит поставить товар в течение двух дней по заявке от 16.07.2020.

В установленный заказчиком срок, индивидуальный

предприниматель не поставил товар, что привело к повторному нарушению срока поставки товара, требуемого заказчику.

Согласно заявке от 24.07.2020 заказчик просил поставщика осуществить поставку овощей на 29.07.2020 по позициям «Картофель свежий продовольственный», Свекла столовая свежая», «Капуста белокочанная свежая», «Лук репчатый свежий», Морковь столовая свежая».

Как установлено, поставщик не поставил товар, требуемый заказчику по заявке.

05.08.2020 заказчик направил поставщику претензию (№ 19/925 от 04.08.2020) о нарушении срока поставки товаров, установил срок для поставки товаров по заявке от 24.07.2020, и потребовал оплатить неустойку.

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 (ч.2 ст.450 ГК РФ).

При этом, нарушение договора поставки поставщиком

предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров (ч.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.

Пунктом 10.3 контракта предусмотрена возможность одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 – 25 статьи 95 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

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 рассматриваемом случае решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 04.08.2020 в установленный Законом о контрактной системе срок – 05.08.2020 размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>, в тот же день направлено поставщику по электронной почте, а также по адресу, указанному в контракте.

В свою очередь Комиссией установлено, что у заказчика отсутствовала возможность получения указанных ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе подтверждения о вручении поставщика указанного уведомления либо информации об отсутствии поставщика по его адресу, указанному в контракте.

Следовательно, в силу требований указанной нормы, датой надлежащего уведомления подрядчика о принятом заказчиком решении признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Согласно 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.

Соответственно, датой расторжения контракта является 16.09.2020.

В тоже время согласно сведениям, размещенным заказчиком в реестре контрактов, датой расторжения контракта указано – 07.09.2020.

Таким образом, сведения о дате расторжения контракта определены в нарушение ч.13 ст.95 Закона о контрактной системе, и размещены заказчиком в реестре контрактов с нарушением требований ч. 2 ст. 103 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в силу требований п. 12 Правил, по результатам рассмотрения представленных информации и документов и

проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 настоящих 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. Копии вынесенного уполномоченным органом решения в течение 3 рабочих дней с даты его вынесения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Допущенные заказчиком нарушения Закона о контрактной системе никоим образом не связаны с неисполнением подрядчиком принятых на себя обязательств, а также не влияют на принятие Комиссией решения, предусмотренного п. 12 Правил, поскольку до поступления в антимонопольный орган документов и информации от заказчика (21.09.2020), а также в период рассмотрения настоящего обращения, поставщик не изъявлял желание исполнить контракт.

Таким образом, для включения информации об участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) необходимо выявить факт недобросовестного поведения при исполнении контракта. При этом, согласно сложившейся судебной практике, под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения условий заключенного контракта.

Рассмотрев представленную информацию и документы, оценив приведенные заказчиком доводы, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о наличии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об < ... > в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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, <...>. Однако, как установлено при проведении проверки, товар, предложенный индивидуальным предпринимателем своей аукционной заявке и характеристики которого содержатся в контракте, не был поставлен заказчику в срок, содержащийся в заявке заказчика, и определяемом в порядке, установленном контрактом.

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

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

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 <...> каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ей 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 индивидуальный предприниматель проявил такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту.

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

При этом, включение в данном случае сведений об индивидуальном предпринимателе 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 его хозяйственной деятельности (см. Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений об индивидуальном предпринимателе 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 систем 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).

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года следующие сведения в отношении индивидуального предпринимателя <...> в связи с односторонним отказом государственного учреждения здравоохранения «Лебедянская центральная районная больница» от исполнения контракта от 26.06.2020 на поставку овощей (реестровый номер контракта 2481100307020000195), заключенного по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер 0346300005020000051):

- индивидуальный предприниматель <...> (<...>),
- дата заключения контракта – 26.06.2020;
- реестровый номер контракта - 2481100307020000195;
- предмет контракта — поставка овощей;

- цена контракта — 174 131,85 рублей;
- срок исполнения обязательств подрядчика по контракту — с момента заключения контракта по 31.12.2020;
- основание расторжения контракта - решение государственного учреждения здравоохранения «Лебедянская центральная районная больница» от 04.08.2020;
- дата расторжения контракта - 16.09.2020.

2. Датой включения сведений об индивидуальном предпринимателе <...> в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

3. В действиях заказчика установлено нарушение ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

4. Выдать предписание об устранении выявленных нарушений.

5. Передать материалы проверки должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении административного производства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.