

Решение №РНП-48-214с/2021

по результатам проверки

«13» сентября 2021 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 13.09.2021.

Решение в полном объеме изготовлено 14.09.2021.

На основании ст.99, 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 30.06.2021 №1078 (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 Липецкого УФАС России)

рассматривается обращение ОБУ «Информационно-технический центр», содержащее информацию об одностороннем отказе от исполнения контракта №8-ЭА-21 от 27.04.2021 на поставку накопителей данных (реестровый номер контракта [2482305273121000016](#)), заключенного с индивидуальным предпринимателем .... по итогам [электронного аукциона](#) с реестровым номером [0346200017421000009](#), а также проводится проверка фактов, свидетельствующих об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями индивидуальным предпринимателем ..... условий контракта.

На основании п.13 Правил, приказа Липецкого УФАС России от 06.09.2021 №547/1 Комиссией проводится внеплановая проверка, предусмотренная пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, на предмет соблюдения заказчиком требований законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при проведении вышеуказанной закупки.

Заседание Комиссии по рассмотрению обращения заказчика и проведению вышеуказанных проверок назначено на 13.09.2021 в 09 ч. 20 мин.

Проверка проведена в отсутствии представителей сторон.

В Липецкое УФАС России 06.09.2021 в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от заказчика поступило обращение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении индивидуального предпринимателя..... (далее по тексту также – поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта №8-ЭА-21 от 27.04.2021 на поставку накопителей данных (реестровый номер контракта [2482305273121000016](#)), заключенного с индивидуальным предпринимателем ..... по итогам [электронного аукциона](#) с реестровым номером [0346200017421000009](#).

В ходе анализа представленных заказчиком документов и сведений Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

27.04.2021 между заказчиком и поставщиком заключен контракт №8-ЭА-21 на поставку накопителей данных (реестровый номер контракта [2482305273121000016](#)) (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 Российской Федерации, Гражданского 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 п.п.1.1-1.2 контракта, поставщик обязуется поставить накопители данных (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 к Контракту), являющейся неотъемлемой частью Контракта.

Приложение (Спецификация) к контракту содержит следующий перечень товаров:

Наименование и характеристики Товара	Единица измерения Товара	Количество Товара	Цена за единицу измерения Товара, руб.	Стоимость Товара, руб.	Наименование страны происхождения Товара
Накопитель данных внутренний 1000 Гигабайт	Шт.	30	3300,00	99000,00	Китай
Накопитель данных внутренний 2000 Гигабайт	Шт.	6	6000,00	36000,00	Китай
Накопитель данных внутренний 6000 Гигабайт	Шт.	4	11000,00	44000,00	Китай
Накопитель данных внутренний 4000 Гигабайт	Шт.	4	9969,50	39878,00	Китай
Накопитель данных внешний 1000 Гигабайт	Шт.	5	2000,00	10000,00	Китай
Карта флеш памяти 64 Гигабайт	Шт.	10	800,00	8000,00	Китай
Флеш-накопитель 128 Гигабайт	Шт.	15	550,00	8250,00	Китай
ИТОГО					245 128,00

В соответствии с п.3.1 контракта, поставщик самостоятельно доставляет товар (одной партией) заказчику по адресу: г. Липецк, пл. Ленина - Соборная, д.1, склад Заказчика, цокольный этаж (далее – место доставки), в срок до 20.05.2021г.

Таким образом, вышеуказанными положениями контракта установлено требование **о поставке товара одной партией**, в срок до 20.05.2021г.

При этом, п.4.1.1 контракта поставщик, в числе прочего, обязался:

1. поставить Товар в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных Контрактом и спецификацией;
2. обеспечить соответствие поставляемого Товара требованиям качества, безопасности жизни и здоровья, а также иным требованиям безопасности (санитарным нормам и правилам, государственным стандартам), сертификации, установленным законодательством Российской Федерации и Контрактом.

А в соответствии с п.4.3.1 контракта заказчик обязался обеспечить своевременную приемку и оплату поставленного Товара надлежащего качества в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом.

Как следует из материалов проверки, в срок, предусмотренный контрактом: до 20.05.2021г., требуемый заказчику товар, одной партией, поставщиком поставлен не был.

Таким образом, поставщиком был нарушен срок поставки товара.

01.06.2021 заказчиком по адресу электронной почты поставщика, указанному в контракте, а также по почтовому адресу, направлена претензия с требованием осуществить поставку товара не позднее 10 дней с момента получения претензии.

Однако, почтовое отправление, содержащее данную претензию, 15.07.2021 вернулось заказчику обратно. Сведения о получении поставщиком претензии по адресу электронной почты в материалы проверки не представлено.

Вместе с тем, Комиссия Липецкого УФАС России полагает считать возможным уведомление поставщика об установлении заказчиком в претензии нового срока для поставки товара (не позднее 10 дней с момента получения претензии).

Однако, как установлено, в указанный заказчиком в претензии от 01.06.2021 срок, товар, соответствующий условиям контракта, одной партией, заказчику поставлен не был. Доказательств обратного поставщиком не представлено.

Таким образом, как следует из вышеизложенного, поставщиком допущено неоднократное нарушение сроков поставки товара.

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).

Следовательно, 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.

Необходимо отметить, что в соответствии с п.10.2. контракта, 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 8 - 23 статьи 95 Закона о контрактной системе.

23.07.2021 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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.

Так установлено, что принятое заказчиком 23.07.2021 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в этот же день размещено им на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>, направлено по адресу электронной почты и заказным письмом с уведомлением по почтовому адресу, указанным в контракте.

При этом, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу и контракт был расторгнут 03.09.2021.

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее также – 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.

Согласно ч. 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

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. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В настоящем случае поставщик не принял все возможные и зависящие от него меры для соблюдения норм и правил действующего законодательства, условий заключенного контракта, не проявил необходимой внимательности и осмотрительности при осуществлении своей деятельности. В установленные сроки не осуществил поставку необходимого заказчику товара. Тем самым, он создал все условия для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Доказательств обратного поставщиком не представлено.

На основании вышеизложенного и исходя из представленных заказчиком в материалы проверки документов, по мнению Комиссии Липецкого УФАС России, намерений надлежащим образом исполнить условия заключенного контракта поставщик не имел.

Более того, необходимо отметить, что контракт заключен по итогам проведения заказчиком электронного аукциона.

Подрядчик подавал заявку, им выражено согласие на поставку товара на условиях, предусмотренных аукционной документацией, которая также содержала условие о сроках поставки товара, о характеристиках поставляемого товара.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу ч.2 ст.437 ГК РФ должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

У поставщика не возникло разногласий по контракту, он счел для себя разумным и возможным участие в электронном аукционе.

Как указал Арбитражный суд Липецкой области в своем решении по делу А36-10332/2019, исходя из предмета и цели регулирования ФЗ «О контрактной системе», а также применяемого законодательства к правоотношениям в сфере размещения заказов для государственных и муниципальных нужд, арбитражный суд считает, что, по своему характеру, включение в реестр недобросовестных поставщиков содержит в себе элементы как

публичной, так и гражданской правовой ответственности. С точки зрения административных правоотношений, как вида публично-правовых отношений, понятие и содержание вины юридического лица закреплено в ч.2 ст.2.1 КоАП РФ, в силу которой юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Таким образом, вина юридического лица в административных правоотношениях определена через призму возможности для соблюдения обязательных требований (правил и норм) и принятия лицом всех зависящих от него мер по соблюдению таких требований. В силу п.1 ст.401 Гражданского кодекса 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. Следовательно, в рамках гражданско-правовых отношений вина лица определена через призму принятия мер для надлежащего исполнения обязательства, проявления заботливости и осмотрительности, то есть добросовестного поведения лица.

Участник, принимая решение об участии в закупке и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона, в том числе, приведших к одностороннему отказу заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контракта.

Процедуры определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренные Законом о контрактной системе, имеют своей целью обеспечение государственных и муниципальных нужд в товарах (работах, услугах) и завершаются заключением контракта.

При этом, заказчик, планируя свою закупочную деятельность, рассчитывает на его качественное исполнение в установленные сроки.

Однако, действия поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по неисполнению (несвоевременному исполнению) обязательств по контрактам не приводят к достижению заказчиками целей осуществления закупок, эффективного использования бюджетных средств, влекут за собой срывы сроков поставки товара, необходимого для реализации государственных полномочий и функций.

При этом, поставщик не обеспечил соблюдение прав и законных интересов заказчика относительно условий и сроков исполнения контракта, в рамках которого предусматривается эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению контрактов.

На заседании Комиссии установлено, что в действиях поставщика не усматриваются признаки заботливости и осмотрительности, намерение исполнить принятые на себя обязательства.

Поставщиком не представлены информация и документы, подтверждающие:

- принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта,
- что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В свою очередь заказчиком подтверждены факты существенного нарушения поставщиком условий контракта.

С учетом изложенного, на основании п.13 Правил имеются законные основания для включения сведений о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия Липецкого УФАС России, руководствуясь ст.99, ст. 104 Закона о контрактной системе, Правилами,

#### РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года, следующие сведения об индивидуальном предпринимателе .... (...) в связи с односторонним отказом ОБУ «Информационно-технический центр» от исполнения контракта №8-ЭА-21 от 27.04.2021 на поставку накопителей данных (реестровый номер контракта [2482305273121000016](#)), заключенного с ИП .... по итогам [электронного аукциона](#) с реестровым номером [0346200017421000009](#):

- Дата проведения электронного аукциона – [15.04.2021](#);

- Объект закупки — накопителей данных;

- Цена контракта — 245 128, 00 коп.;

- Срок исполнения контракта - 30.06.2021 года;

- Основания и дата расторжения контракта - решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 23.07.2021, дата расторжения контракта - 03.09.2021;

Дата события	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			Регламен срок изг реш разм сведет
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	
03.09.2021	08.09.2021	06.09.2021	0	06.09.2021	13.09.2021	13.09.2021	0	16.0

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