решение

Отделение фонда пенсионного и
социального страхования Российской
Федерации по Тульской области
300034, г. Тула, ул. Льва Толстого, 107
torgi@081.pfr.gov.ru, info@081.pfr.gov.ru,
Doronicheva1@081.pfr.gov.ru ИП С.А.А.

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-256/2024

02.04.2024 г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение отделения фонда пенсионного и социального страхования Российской Федерации по Тульской области (далее – Заказчик) (вх. № 1866-ЭП/24 от 26.03.2024) о размещении информации об индивидуальном предпринимателе С.А.А. (далее – Индивидуальный предприниматель, ИП С.А.А., Поставщик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 29.12.2023 № 524 на поставку инвалидам ходунков (ИКЗ 231710601545871060100100490000000000) (далее - Контракт), руководствуясь положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии:

- представителей Заказчика на основании доверенности;

- представителя Индивидуального предпринимателя на основании доверенности;

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ИП С.А.А. в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона, в связи с существенным нарушением Поставщиком условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

29.12.2023 по итогам электронного аукциона между Заказчиком и Индивидуальным предпринимателем заключен Контракт на сумму 538 910,00 рублей.

Согласно пункту 2.1 Контракта Поставщик обязуется поставить получателям товар в соответствии с Техническим заданием (Приложением № 1 к Контракту) в сроки, определенные настоящим Контрактом, а Заказчик обязуется оплатить фактически поставленный Поставщиком товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

Согласно календарному плану (Приложение № 3 к Контракту) поставка товара должна быть осуществлена в следующие сроки:

№ п/п	Наименование товара	Периоды поставки на 2024 год	Количество (шт.)	Стоимость (руб. коп.)
1	Ходунки шагающие	не позднее 10 календарных дней с даты подписания контракта	120	**285600,00**
2	Ходунки на колесах		40	**110000,00**
3	Ходунки с опорой на предплечье		14	**90860,00**
4	Ходунки с подмышечной опорой		2	**17600,00**
5	Ходунки-роллаторы		5	**34850,00**
Итого			**181**	

Разделом 5 Контракта закреплены права и обязанности сторон. В частности пунктом 5.1 Контракта установлено, что Поставщик обязан:

«5.1.1. Поставить Товар Получателям по месту их жительства (месту пребывания, фактического проживания) в течение 20 календарных дней с даты получения Направления, выданного Заказчиком, либо реестра получателей, направленного Заказчиком, либо по согласованию с Получателем выдать товар по месту нахождения стационарного пункта приема (выдачи) в день обращения Получателя, но не позднее 01 августа 2024 г. Поставщик не имеет право поставлять Товар Получателям до проведения Заказчиком проверки Товара, в порядке, предусмотренном Контрактом.

Передача Товара Получателям производится Поставщиком при представлении Получателем паспорта и Направления, в случае наличия информации о Получателе в реестре получателей. В случае если от имени Получателя действует его представитель, то предъявляется документ, удостоверяющий личность представителя, и соответствующий документ, подтверждающий полномочия представителя (доверенность и др.).

Обеспечить поступление Товара в город Тулу и Тульскую область в количестве и в сроки, определенные в соответствии с календарным планом (Приложение № 2 к Контракту). В календарном плане указываются периоды, в том числе сроки, количество и стоимость Товара.

5.1.2. Согласовать с Получателем способ доставки Товара не позднее 5 (пяти) календарных дней со дня получения реестра получателей от Заказчика либо направления, выданного Заказчиком Получателю.

При выборе Получателем способа получения Товара по месту нахождения стационарного пункта приема (выдачи) срок ожидания и обслуживания Получателя не должен превышать 15 минут.

Уведомить Получателя о предстоящей доставке Товара не позднее, чем за два дня до предполагаемой даты доставки.

Обеспечить инструктаж Получателя и консультативную помощь по правильному пользованию Товаром.

При передаче Товара распаковать его, привести в товарный вид, убедиться, что он соответствует антропометрическим показателям Получателя.

Разъяснить Получателю условия и требования к эксплуатации Товара, а также вручить памятку о порядке обеспечения гарантийного ремонта, о чем должна быть составлена соответствующая запись в гарантийном талоне с указанием даты, заверенная подписями Получателя и представителя Поставщика.

Поставка осуществляется в упаковке, обеспечивающей сохранность Товара во время перевозки и соответствующей стандартам и техническим требованиям.

5.1.3. Для приема Получателей и их представителей, и для возможности Заказчиком осуществить проверку поставляемого Товара, на территории г. Тулы и Тульской области организовать стационарный пункт приема (выдачи), расположенный в шаговой доступности от остановок общественного транспорта, работающий не менее 5 дней в неделю, не менее 40 часов в неделю, при этом время работы пункта выдачи должно попадать в интервал с 08:00 до 19:00.

Список адресов и график работы стационарного пункта приема (выдачи) Товара передать Заказчику в письменном виде не позднее

3 (трех) рабочих дней с даты заключения Контракта.

5.1.4. Информировать Заказчика в письменном виде в срок не позднее 5 (пяти) рабочих дней о поступлении Товара в стационарный пункт приема (выдачи), и до начала выдачи Товара непосредственно Получателю обеспечить возможность проведения Заказчиком проверки Товара в порядке, предусмотренном разделом 6 настоящего Контракта.

5.1.5. В случае организации поставки Товара через соисполнителя в срок не позднее 1 (одного) рабочего дня со дня заключения Контракта, информировать об этом Заказчика в письменном виде, в том числе путем предоставления доверенности (Приложение № 9) (или соответствующего договора) на соисполнительство. При этом всю ответственность за выполнение Контракта перед Заказчиком несет Поставщик.

5.1.6. Оформить Акт приема-передачи Товара, который подписывается Поставщиком и Получателем, при выдаче Товара Получателю Поставщиком. Акт приема-передачи Товара должен содержать реквизиты документа, удостоверяющего личность Получателя.

Указанный акт оформляется в 3-х (трех) экземплярах, один из которых передается Заказчику, один остается у Поставщика, один – у Получателя.

Датой поставки по настоящему Контракту является дата подписания Поставщиком и Получателем Акт приема-передачи Товара.

5.1.7. В течение 1 рабочего дня письменно уведомлять Заказчика об обстоятельствах, препятствующих поставке Товара.

В случае невозможности поставить Товар Получателю (в том числе в связи со смертью Получателя) Поставщик должен сообщить об этом Заказчику в течение 3 (трех) календарных дней с момента установления данного факта, с указанием причины.

5.1.8. Составить Реестр о выдаче Товара на основании Актов приема-передачи Товара и отрывных талонов к Направлению, на основании которых выдан Товар Получателям, указанному в Реестре о выдаче Товара, Акт поставки Товара Получателю (в пользу граждан в целях их социального обеспечения) в срок, указанный в п.3.5. Контракта.

Сведения, отраженные в указанных документах, должны быть достоверные и полные.

5.1.9. В случае обнаружения в товаре недостатка в период гарантийного срока удовлетворить требование Получателя по его ремонту в течение 15 рабочих дней со дня обращения Получателя к Поставщику либо заменить его в течение 15 рабочих дней с даты обращения на аналогичный Товар надлежащего качества, а при необходимости дополнительной проверки качества такого Товара – в течение 20 рабочих дней со дня предъявления одного из указанных требований.

5.1.10. В течение 5 рабочих дней после поставки Товара Получателю, указанному в реестре о выдаче Товара, Поставщик направляет Заказчику документы, предусмотренные п. 3.5. настоящего Контракта. В случае выявления факта ненадлежащего оформления (в том числе подготовленных не по формам, установленным Контрактом) документов, указанных в пункте 3.5. Контракта, Заказчик возвращает Поставщику такие документы со ссылкой на их ненадлежащее оформление. В течение 2 (двух) рабочих дней с даты возврата таких документов Поставщик обязан устранить замечания в полном объеме и направить их Заказчику для повторной проверки.

5.1.11. Подписать Акт выверки расчетов (Приложение № 4) и вернуть его Заказчику не позднее 5 (пяти) дней с момента его получения.

5.1.12. Передать Получателю гарантийный талон и информировать его об условиях проведения гарантийного обслуживания поставленного Товара.

5.1.13. Осуществлять гарантийный ремонт Товара за счет собственных средств в период гарантийного срока эксплуатации Товара.

5.1.14. В течение 1 (одного) рабочего дня, с даты подписания настоящего Контракта, определить лицо, ответственное за взаимодействие с Заказчиком по вопросам поставки Товара, с указанием фамилии, имени, отчества, должности и номера телефона и направить информацию о нем Заказчику на адрес электронной почты.

5.1.15. Предоставить по запросу эксперта, экспертной организации, осуществляющим экспертизу поставленных товаров, дополнительные материалы, относящиеся к условиям исполнения Контракта, в срок не позднее 2 (двух) рабочих дней с даты поступления такого запроса.

5.1.16. Сохранять в тайне информацию служебного и частного характера, ставшую известной в ходе исполнения обязательств по настоящему Контракту. Не разглашать третьим лицам конфиденциальную информацию (любую информацию служебного, технического, коммерческого, финансового, личного характера, а также информацию о персональных данных вне зависимости от формы ее представления, прямо или косвенно относящуюся к взаимоотношениям Сторон, не обнародованную или иным образом не переданную для свободного доступа и ставшую известной Поставщику в ходе исполнения настоящего Контракта) и не использовать ее любым другим способом. Предпринимать все необходимые меры для предотвращения разглашения конфиденциальной информации. Использовать представленную ему Заказчиком информацию только в интересах Заказчика.

5.1.17. Обеспечить безопасность персональных данных и иной конфиденциальной информации, полученной в ходе исполнения Контракта, при их обработке в соответствии с Федеральным законом № 152-ФЗ от 27.07.2006 г. «О персональных данных», Федеральным законом № 149-ФЗ от 27.07.2006 г. «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

5.1.18. Предоставлять Заказчику еженедельно сведения о статусе отработки выданных Получателям Направлений (принятие Направления в работу, выдача Товара).

Осуществлять еженедельное предоставление Заказчику информации о движении Товара на складе Поставщика, сформированной посредством программного продукта, применяемого для складского учета, а также обеспечить мониторинг за перемещением поставляемого Товара с предоставлением по требованию Заказчика информации, подтверждающей перемещение Товара (при наличие технической возможности).

5.1.19. Обеспечить корректное обращение с Получателями (представителями Получателей) при передаче Товара, а также исключить ситуации длительного ожидания Получателей при получении Товара.

5.1.20. Поставщик обязан вести аудиозапись телефонных разговоров с Получателем по вопросу поставки Товара, вести журнал телефонных звонков с Получателем, в котором подлежат указанию: время звонка, результат звонка, выбор Получателем способа, места и времени поставки Товара. Предоставить по требованию Заказчику журнал телефонных звонков в течение 1 (одного) дня. В случае поставки Товара через соисполнителя Поставщик обязан предусмотреть ведение соисполнителем аудиозаписи телефонных разговоров с Получателем и журнала телефонных звонков, предоставление журнала Заказчику.

5.1.21. Соответствовать требованиям, установленным частью 1. 1.1 статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ.

5.1.22. Выполнять иные обязательства, предусмотренные настоящим Контрактом».

Разделом 6 Контракта определен порядок приемки товара.

Согласно разделу 4 Контракта он вступает в силу с даты подписания и действует по 15 декабря 2024 года. Окончание срока действия Контракта не освобождает стороны от ответственности за нарушение обязательств по Контракту.

Из письменных пояснений сторон дела, представленной Заказчиком, Индивидуальным предпринимателем в материалы дела переписки, осуществляемой между сторонами, заключившими Контракт, установлено следующее.

Согласно календарному плану (пункт 5.1.1 Контракта, Приложение № 2 к Контракту) период поставки товара в субъект - не позднее 10 календарных дней с даты подписания контракта (до 09.01.2024).

В соответствии с пунктом 5.1.3. Контракта Поставщик обязан для приема Получателей и их представителей и для возможности Заказчиком осуществить проверку поставляемого товара на территории г. Тулы и Тульской области организовать стационарный пункт приема (выдачи), расположенный в шаговой доступности от остановок общественного транспорта, работающий не менее 5 дней в неделю, не менее 40 часов в неделю, при этом время работы пункта выдачи должно попадать в интервал с 08:00 до 19:00.

Поставщик обязан передать Заказчику список адресов и график работ стационарного пункта приема (выдачи) Товара в письменном виде не позднее 3 (трех) рабочих дней с даты заключения Контракта.

09.01.2024 Заказчик направил в адрес Поставщика письмо, в котором сообщил об ответственных лицах для оперативного решения спорных и других вопросов, возникающих в процессе исполнения Контракта.

12.01.2024 Заказчиком был осуществлен выезд для проведения выборочной проверки по адресу, указанному Поставщиком. Согласно акту выезда пункт приема (выдачи) товара не работает, дверь закрыта.

16.01.2024 Заказчиком в адрес Поставщика была направлена претензия об оплате штрафа за ненадлежащее исполнения Контракта.

23.01.2024 Заказчик направил в адрес Поставщика письмо, в котором просил предоставить информацию об исполнении Контракта в срок не позднее 24.01.2024, в том числе о точном времени и дате поставки товара в соответствии с Контрактом.

25.01.2024 Заказчиком был осуществлен повторный выезд для проведения выборочной проверки. Согласно акту выезда пункт приема (выдачи) по указанному Поставщиком адресу ответствует, товар хранится в подвальном помещении жилого дома, к проверке товар представлен не в полном объеме, технический паспорт приложен к каждому изделию, регистрационное удостоверение не предоставлено.

Также представитель Заказчика пояснил, что пункт приема (выдачи) не оборудован в соответствии с приказом Министерства труда и социальной защиты Российской Федерации от 30 июля 2015 г. № 527н «Об утверждении Порядка обеспечения условий доступности для инвалидов объектов и предоставляемых услуг в сфере труда, занятости и социальной защиты населения, а также оказания им при этом необходимой помощи».

Заказчиком при осуществлении проверки на соответствия комплектности и качества поставляемого товара требованиям, установленным в Техническом задании на поставку товара, и условиям Контракта в соответствии с пунктом 6.3 Контракта.

Также было установлено:

- отсутствие четкого и правильного оформления документов, удостоверяющих качество поставляемого товара (технический паспорт, сертификат, удостоверение о качестве и т.п.), отгрузочных и расчетных документов, соответствие указанных в них данных о качестве и комплектности поставляемого товара фактическому их качеству и комплектности в соответствии с календарным планом Контракта, а именно отсутствие маркировки на поставленном товаре.

26.01.2024 Заказчик направил в адрес Поставщика письмо, в котором указал, что 25.01.2024 был осуществлен выезд для проведения выборочной проверки поставленного товара, однако в связи с отсутствием регистрационных удостоверений и поставки не в полном объеме товар не был принят к выдаче инвалидам.

Заказчик указал, что в срок до 26.01.2024 Индивидуальному предпринимателю необходимо устранить нарушения условий Контракта и предоставить указанный товар для проведения выборочной проверки.

В ответ на данное письмо Индивидуальный предприниматель сообщил, что замечания по постановке устранены, пригласил на выборочную проверку 29.01.2024.

29.01.2024 Заказчик направил в адрес Поставщика претензию об уплате штрафа, в связи с нарушением сроков поставки товара.

31.01.2024 Заказчиком был осуществлен очередной выезд для проведения выборочной проверки. Согласно акту выезда пункт приема (выдачи) товара не работает, дверь закрыта.

02.02.2024 Заказчик направил Поставщику письмо о необходимости исполнения условий Контракта и с требованием устранить нарушения в срок до 03.02.2024.

05.02.2024 Поставщику направлено письмо о необходимости исполнения условий Контракта и требованием устранить нарушения в срок до 06.02.2024.

Нарушения не устранены, ответ от Поставщика не получен.

16.02.2024 Заказчиком в адрес Поставщика направлено Решение об одностороннем отказе исполнения Контракта.

В силу части 8 статьи 95 Закона расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

На основании пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу пункта 10.3. Контракта его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации.

Вследствие того, что Поставщик не выполнил свои обязательства по поставке товара, Заказчик 16.02.2024 принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

В соответствии с частью 12.2 статьи 95 Закона, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, при осуществлении закупок, предусмотренных статьей 93 (за исключением закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 настоящего Федерального закона особенностей, предусматривающих неразмещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 настоящего Федерального закона, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается:

1) дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

Согласно части 13 статьи 95 Закона решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу части 14 статьи 95 Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 названной статьи.

Анализ положений частей 12.2, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод и о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Решение 13.02.2024 было направлено в адрес Индивидуального предпринимателя по почте заказным письмом. Согласно отчету об отслеживании отправления 12.03.2024 письмо получено Индивидуальным предпринимателем.

18.03.2024 в адрес Заказчика от Индивидуального предпринимателя поступило информационное письмо с приглашением на выборочную проверку 19.03.2024 по адресу: с. Осиновая гора, 3-й Восточный проезд д. 7 помещение № 17.

19.03.2024 Заказчик сообщил Индивидуальному предпринимателю о выезде на указанный адрес для осуществления проверки поставленного товара. По итогам проверки 19.03.2024 Заказчиком составлен акт выезда, согласно которому при проверке пункта дверь была закрыта.

19.03.2024 Заказчику от Поставщика по средством телефонной связи получена информация о невозможности осуществить проверку Товара на территории Тульской области в установленный срок, т.к. склад на котором хранится Товар закрыт.

20.03.2024 в адрес Заказчика поступило информационное письмо с приглашением на выборочную проверку 20.04.2023 по адресу: с. Осиновая гора, 3-й Восточный проезд д. 7 помещение № 17.

20.03.2024 Заказчик сообщил Поставщику о выезде на указанный адрес для осуществления проверки поставленного товара. По итогам проверки Заказчиком 20.03.2024 составлен акт выезда, согласно которому выявлено, что пункт приема (выдачи) отсутствует, товар хранится в подвальном помещении жилого дома, к проверке товар поставлен не в полном объеме, маркировка на части представленного к проверке товара отсутствует, технические паспорта не приложены к товару. Товар представлен к проверке не в полном объеме.

Товар получателям в установленный Контрактом срок не предоставлен. Получатели услуг не смогли реализовать свое право на получение рекомендованного технического средства реабилитации.

Согласно пункту 8.2 Контракта, при невозможности исполнения обязательств по Контракту вследствие обстоятельств непреодолимой силы, не позднее 5 рабочих дней с момента их наступления в письменной форме сторона извещает другую сторону с приложением документов, удостоверяющих факт наступления указанных обстоятельств.

Заказчик пояснил, что указанные документы в адрес Заказчика не представлены. Поставщик не исполнил свои обязательства по Контракту, не имея на то уважительных причин, чем создал неблагоприятные последствия для граждан-инвалидов.

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в том числе с момента надлежащего уведомления Поставщика о принятии Заказчиком такого решения, и до момента вступления указанного решения в силу, Индивидуальным предпринимателем не были предприняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения - товар в полном объеме не поставлен.

Из материалов дела следует, что Заказчик посчитал датой расторжения Контракта 23.03.2024, в связи с чем направил в Тульское

УФАС России рассматриваемое обращение.

В материалы дела Индивидуальным предпринимателем представлены письменные пояснения относительно сложившейся ситуации.

Представитель Индивидуального предпринимателя пояснил, что 29.12.2023 года ИП С.А.А. был подписан договор на поставку ходунков нескольких видов. 29.12.2023 отправлен товар транспортной компанией ГК Деловые линии (представлен счет и трек-номер).

12.01.2024 Индивидуальный предприниматель направил Заказчику письмо о приглашении на проверку товара. Однако груз прибыл не в полном объеме, товар не был принят.

23.01.2024 Поставщиком от Заказчика получено письмо-запрос о повторном осмотре и допоставке оставшегося товара.

24.01.2024 соисполнитель Поставщика на территории Тульской области отказался исполнять договоренности по раздаче и хранению товара.

26.01.2024, 02.02.2024, 05.02.2024 в результате проверок и устранения выявленных дефектов и недочетов не удалось согласовать товар к поставке.

Поставщику были переданы рекомендации по устранению дефектов, выявленных недостачах товара.

Индивидуальный предприниматель осуществлял поиски иного места для раздачи товара и поиска нового соисполнителя, произведена частичная замена товара на новый с соответствующей маркировкой.

12.03.2024 Индивидуальным предпринимателем получено Решение Заказчика.

20.03.2024 в связи с тем, что новый товар еще не успел поступить на склад Поставщика, была осуществлена повторная проверка ранее поступившего товара.

Заказчиком было установлено отсутствие товарной накладной на товар. Вместе с тем, представитель Индивидуального предпринимателя указал, что требования о предоставлении товарной накладной на товар при осуществлении приемки в Контракте не установлено.

Индивидуальным предпринимателем были устранены выявленные недостатки, о чем Заказчик был уведомлен.

22.03.2024 Индивидуальным предпринимателем в адрес Заказчика направлено письмо-приглашение о проведении проверки по выявленным замечаниям, однако от Заказчика поступил ответ, что Контракт уже расторгнут.

Представитель Индивидуального предпринимателя не отрицал факт неисполнения Контракта, не поставки товара по вине Поставщика; указал, что проблемы с поставками возникли из-за действий сотрудника Индивидуального предпринимателя; ИП С.А.А. готов уплатить все пени и штрафы, связанные с просрочкой.

В связи с изложенным, представитель Индивидуального предпринимателя просил информацию об ИП С.А.А. в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия установила следующее.

Согласно части 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

В силу части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом "е" пункта 9 и подпунктом "г" пункта 10 настоящих Правил) орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в том числе в следующих случаях:

- если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при

проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Частью 1 статьи 2 Закона предусмотрено, что 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.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 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 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.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Заключенный сторонами Контракт по своей правовой природе является договором поставки, отношения по которому регулируются главой 30 ГК РФ и Законом.

Пунктом 1 статьи 525 ГК РФ предусмотрено, что 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.

В силу статьи 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) 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.

На основании пункта 2 статьи 525 ГК РФ к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ). Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товара.

Таким образом, в силу вышеприведенных положений ГК РФ, условие о сроках поставки товара является существенным для договора поставки.

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон (пункт 4 статьи 523 ГК РФ).

При таких обстоятельствах, следует признать, что не поставка предусмотренного Контрактом товара в установленный срок является нарушением существенных условий Контракта, и нарушение данных условий Контракта фактически не позволило Заказчику получить требуемый результат в установленные сроки.

Своим бездействием Поставщик не обеспечил соблюдение прав Заказчика относительно условий исполнения Контракта, в рамках которого предусматривалось эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению Контракта, в свою очередь, по мнению Заказчика, это должно повлечь наложение на Индивидуального предпринимателя санкции за недобросовестное исполнение Контракта.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

При таких обстоятельствах решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта не противоречит Закону и является обоснованным.

При этом доказательств обратного в материалы дела Поставщиком не представлено.

Допущенное Индивидуальным предпринимателем нарушение, выразившееся в не поставке товара в согласованные сроки, признается Комиссией существенным. Своим бездействием Поставщик нарушил условия Контракта и лишил Заказчика необходимых для осуществления его деятельности товаров.

Согласно пунктам 1-2 статьи 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.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, 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.

Пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 определено, что для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Доказательств возникновения у Индивидуального предпринимателя вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта, в Тульское УФАС России не представлено.

Проанализировав документы и сведения, представленные в материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Заказчиком нарушений установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его Поставщику и размещению в единой информационной системе не допущено.

2. В материалы дела Заказчиком представлены документы и информация, подтверждающие факты существенного нарушения Индивидуальным предпринимателем условий Контракта.

3. Поставщиком не представлено доказательств и информации, подтверждающих, что Индивидуальным предпринимателем были приняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

4. Комиссия также отмечает, что на дату рассмотрения дела доказательств того, что штрафные санкции (пени) Индивидуальным предпринимателем оплачены, в материалы дела не представлено.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

Принимая решение об участии в процедуре публичных закупок и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия), приведших к невозможности надлежащего исполнения принятых на себя обязательств.

Комиссия отмечает, что Контракт заключен по итогам осуществления закупки у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона.

Участие Индивидуального предпринимателя в Закупке является добровольным и на стадии заключения Контракта ИП С.А.А. были известны абсолютно все условия такого Контракта. При этом Поставщик должен был оценить все риски исполнения Контракта до его подписания. Следовательно, Индивидуальный предприниматель оценил свои возможности по исполнению Контракта и согласился со всеми его условиями.

В случае несогласия с какими-либо условиями подлежащего впоследствии заключению Контракта Индивидуальный предприниматель вправе был не участвовать в закупочной процедуре.

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

В рассматриваемом случае недобросовестность Поставщика выразилась в непредусмотрительном, ненадлежащем (при отсутствии объективных препятствий) исполнении своих обязанностей, возникающих из требований Закона к процедуре исполнения контракта.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение Индивидуальным предпринимателем условий Контракта произошло по вине Заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, не предоставлено.

Так как Индивидуальным предпринимателем не были предприняты все необходимые и разумные меры для надлежащего исполнения Контракта, то включение сведений в отношении ИП С.А.А. в реестр недобросовестных поставщиков является необходимой мерой ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.05.2012 N ВАС-5621/12 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, включение Индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет 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 лица.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков информацию об индивидуальном предпринимателе С.А. А. по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 29.12.2023 № 524 на поставку инвалидам ходунков (ИКЗ 231710601545871060100100490000000000).

2. Датой включения информации в отношении индивидуального предпринимателя С.А.А. в реестр недобросовестных поставщиков считать дату, следующую за датой размещения реестровой записи в реестре согласно пункту 17 Правил ведения реестра в соответствии с часовой зоной, в которой расположен орган контроля.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Приложение № 1

Дата события*	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	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	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактиче дата изготовл решения размеще сведени ЕИС
23.03.2024	26.03.2024	26.03.2024	0	26.03.2024	02.04.2024	01.04.2024	0	05.04.2024	05.04.202

*Дата признания участника закупки уклонившимся, дата вступления в силу решения заказчика об одностороннем расторжении контракта или дата вступления в силу судебного акта

2024-1686