

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение муниципального дошкольного образовательного учреждения детский сад № 28 общеразвивающего вида исх. № 506 от 05.02.2019 (вх. № 451 от 07.02.2019) о размещении информации об индивидуальном предпринимателе Кочеткове Дмитрие Андреевиче (ИНН 622402065829; адрес: Михайловское шоссе, дом 82/2, город Рязань, 390013) (далее – Индивидуальный предприниматель, ИП Кочетков Д.А.) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 09.10.2018 № 0366200035618005138-0065362-01 на поставку оборудования для сенсорной комнаты (закупка № 0366200035618005138, реестровый номер контракта 37117010726 18 000016) (далее – Контракта), руководствуясь статьями 99, 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

- заведующей муниципальным дошкольным образовательным учреждением детский сад № 28 общеразвивающего вида (далее – Заказчик);

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ИП Кочеткове Д.А. в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку оборудования для сенсорной комнаты (закупка № 0366200035618005138) (далее – Электронный аукцион), в связи с существенным нарушением Индивидуальным предпринимателем условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 15 статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на поставку оборудования для сенсорной комнаты (закупка № 0366200035618005138) (далее – извещение и документация об электронном аукционе) размещены 07.09.2018 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 153 150,00 рублей.

09.10.2018 по итогам Электронного аукциона между Заказчиком и ИП Кочетковым Д.А. заключен Контракт на сумму 85 450,00 рублей.

Согласно пунктам 1.1-1.3 Контракта Поставщик обязуется поставить Заказчику в срок, предусмотренный настоящим контрактом оборудование для сенсорной комнаты (далее – товар), а Заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

Товар, поставляемый в рамках предмета Контракта, его наименование, цена, комплектация и количество (объем) определены в Спецификации на товар (Приложение № 1 к Контракту).

Указанная спецификация содержит следующий перечень оборудования для сенсорной комнаты:

№ п/п	Наименование товара	Единица измерения	Кол-во	Цена ед., руб.	Сумма всего, руб.
1	Детский зеркальный уголок с пузырьковой колонной	шт	1	35000,00	35000,00
2	Кресло с наполнителем	шт	1	20200,00	20200,00
3	Игровая зона	шт	1	30250,00	30250,00
ИТОГО:					85450,00

Требования, предъявляемые к товару, определены в Техническом задании на поставку товара (Приложение № 2 к Контракту).

Положениями пункта 4.1 Контракта определен срок поставки товара:

«4.1. Срок (периоды) поставки товара: 30 (тридцать) календарных дней с даты заключения контракта».

Положениями раздела 5 Контракта определен порядок приемки товара:

«5.1. Приемка товара по количеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 № П-6, в части, не противоречащей условиям контракта.

Приемка товара по качеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966 № П-7, в части, не

противоречащей условиям контракта.

Поставщик должен привезти товар по адресу, указанному в месте поставки, при этом обеспечить:

- соблюдение мер безопасности при выполнении работ;
- соблюдение сотрудниками, осуществляющими работы по доставке правил внутреннего распорядка, правил техники безопасности, пожарной безопасности, правил обслуживания и санитарных норм, установленных в учреждении;
- сотрудников необходимым инструментом и материалами;

Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 5(пяти) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 3 (трех) рабочих дней), со дня поставки (в том числе сборки, монтажа) товара и получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5.5 настоящего контракта.

5.2. Проверка количества и качества товара, производится при приемке товара.

При выявлении несоответствия наименований, количества и качества товара, установленных в Техническом задании и Спецификации, заказчик в течение 3 (трех) рабочих дней с момента такого выявления направляет поставщику письменное уведомление (претензию) о необходимости замены или допоставки товара.

5.3. В случае поставки некачественного товара (в том числе в случае выявления внешних признаков ненадлежащего качества товара, препятствующих его дальнейшему использованию (нарушение целостности упаковки, повреждение содержимого и т.д.) поставщик обязан безвозмездно устранить недостатки товара в течение 10 (рабочих) календарных дней с момента письменного уведомления о них заказчиком.

5.4. Претензии по скрытым дефектам могут быть заявлены заказчиком в течение всего гарантийного срока товара.

5.5. В день поставки поставщик одновременно с товаром должен передать заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 3.3 контракта, акт приемки-передачи товара в двух экземплярах, по форме, установленной приложением № 3 к контракту, товарные/товарно-транспортные накладные, счет и счет-фактуру .

5.6. При приемке товара заказчик обязан провести экспертизу в части соответствия поставленного товара условиям контракта. Экспертиза может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов,

заключенных в соответствии с требованиями Федерального закона от № 44-ФЗ.

5.7. В случае проведения экспертизы силами заказчика в акте приемки-передачи товара проставляется запись о проведении экспертизы, отдельный документ о проведенной экспертизе не составляется.

В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

5.8. Не позднее 2 (двух) рабочих дней после проведения экспертизы заказчик направляет поставщику подписанный заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утвержденный заказчиком) один экземпляр акта приемки-передачи товара или мотивированный отказ от подписания такого документа, в котором указываются недостатки поставленного товара и сроки их устранения, а также дата повторной приемки товара. После устранения недостатков стороны возвращаются к повторной приемке товара и процедуре подписания акта.

5.9. Обязательство поставщика по поставке товара считается исполненным с момента надлежащей поставки (в том числе сборки, монтажа) товара в соответствии с условиями настоящего контракта, а именно с даты (дня) подписания сторонами акта приемки-передачи товара без замечаний».

На заседании Комиссии Индивидуальный предприниматель пояснил следующее.

Товары, предусмотренные к поставке в рамках Контракта, были оплачены 03.10.2018 производителю ООО «Глав Спорт Сервис» (счет на оплату № 320 от 02.10.2018, платежное поручение № 195 от 03.10.2019, договор поставки № 320 от 02.10.2018 имеются в материалах данного дела).

19.11.2018 Индивидуальный предприниматель получил от Заказчика уведомление о просрочке обязательств и требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

20.11.2018 ИП Кочетков Д.А, в свою очередь, отправил гарантийное письмо, в котором сослался на невозможность поставки товара в срок из-за переезда производителя данной продукции. Кроме того, Индивидуальный предприниматель взял на себя обязательства осуществить поставку товара в полном объеме в соответствии с условиями Контракта в течение 20 (календарных) дней с момента получения такого уведомления. При этом ИП

Кочетков Д.А. представил в материалы дела гарантийное письмо, полученное им от ООО «Глав Спорт сервис», в котором указано, что последний, в свою очередь, обязуется осуществить поставку товара в течении 20 (календарных) дней с момента получения уведомления.

05.12.2018 от грузоотправителя ООО «Глав Спорт сервис» грузополучателю ИП Кочеткову Д.А. прибыл товар (перевозчик ИП Вовченко А.В.) с существенными повреждениями, о чем составлен Акт № 1 по счету № 320 (представлен Индивидуальным предпринимателем в материалы дела).

Кроме того, ИП Кочетков Д.А. в своих пояснениях указывает, что это единичный случай в его практике, при этом прикладывает информацию об исполненных Контрактах, а также письма о его деловой репутации.

Таким образом, Поставщиком были предприняты действия, направленные на надлежащее исполнение Контракта.

Как следует из пояснений представителя Заказчика, срок окончания поставки товара по Контракту 09.11.2018 (30 календарных дней с даты заключения Контракта).

В связи с тем, что Поставщик не поставил товар в установленный срок, 19.11.2018 Заказчиком в адрес ИП Кочеткова Д.А. направлено уведомление № 475 об имеющейся просрочке исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, а также требование об уплате неустоек (штрафов, пеней) в соответствии с пунктом 7.5 Контракта.

20.11.2018 в ответ на вышеуказанное уведомление Поставщик предоставил гарантийное письмо, в котором указано, что причиной просрочки обязательств является переезд линии производства изготовителя оборудования для сенсорной комнаты. При этом, Поставщик гарантировал поставку в полном объеме в течение 20 (двадцати) календарных дней с момента получения данного уведомления, то есть по 10.12.2018 включительно.

По состоянию на 21.12.2018 поставка товара Поставщиком не осуществлена. Данный факт зафиксирован в Акте от 21.12.2018 Комиссией, созданной Заказчиком.

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.

Согласно пункту 11.1 Контракта расторжение контракта допускается по

соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях:

«11.1.1. отказа Поставщика передать Заказчику товар или принадлежности к нему;

11.1.2. существенного нарушения Поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение Заказчиком неустранимых недостатков; недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;

11.1.3. невыполнения поставщиком в разумный срок требования Заказчика о доукомплектовании товара;

11.1.4. неоднократного (от двух и более раз) нарушения Поставщиком сроков поставки товаров;

11.1.5. осуществления поставок некомплектных товаров, если Поставщик, получивший уведомление, в установленный срок не выполнил требование о доукомплектовании товаров или не заменил их комплектными товарами;

11.1.6. если Поставщик не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем;

11.1.7. в случаях, не связанных с нарушением контракта, например, когда отпала потребность;

11.1.8. иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ и иными федеральными законами».

В связи с тем, что поставка товара, в нарушение требований Контракта, не выполнена Поставщиком, 26.12.2018 Заказчиком принято «Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта» (далее – Решение об одностороннем отказе).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, 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.

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, 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 об одностороннем отказе, а также претензия об уплате неустойки (пени) были направлены Заказчиком 26.12.2018 ИП Кочеткову Д.А. способами, указанными в части 12 статьи 95 Закона, в том числе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении.

27.12.2018 Решение об одностороннем отказе размещено в единой информационной системе.

Согласно отчету об отслеживании почтового отправления, размещенного на сайте Почты России (трек-номер отслеживания на сайте www.pochta.ru 30160817015497), Решение об одностороннем отказе не получено Индивидуальным предпринимателем и 14.02.2019 возвращено отправителю.

При таких обстоятельствах, датой надлежащего уведомления Заказчиком Поставщика об одностороннем отказе от исполнения Контракта является 26.01.2019, а датой вступления Решения об одностороннем отказе в силу и датой расторжения Контракта является 05.02.2019.

В силу части 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Таким образом, по смыслу вышеуказанного положения, в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения, а необходимым условием подобного включения является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки уклоняться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Частью 1 статьи 2 Закона установлено, 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 Закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закону.

Таким образом, прекращение обязательства по требованию одной из сторон закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

Исходя из положений статьи 104 Закона реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа (часть 2 статьи 104 Закона).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта поставщиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого поставщика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения поставщиком контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям Закона и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Вывод Комиссии в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, о том, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При этом «автоматическое» включение лица, нарушившего условия контракта, в реестр недобросовестных поставщиков без указания причины его отнесения к таковым, без учета степени его вины ограничивает право на

осуществление коммерческой деятельности по поставке товара для государственных и муниципальных нужд, негативно сказывается на деловой репутации и снижает в целом конкурентоспособность на рынке.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного на то органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В связи с этим, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В рассматриваемом случае Комиссия полагает, что обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не дают возможности прийти к однозначному выводу о нарушении условий Контракта, допущенных исключительно по вине Индивидуального предпринимателя.

При этом, Комиссия не обладает достаточными доказательствами того, что действия Поставщика были направлены исключительно на уклонение от выполнения условий заключенного Контракта или на несоблюдение его условий.

Необходимо отметить, что бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют правовые основания для включения сведений об ИП Кочеткове Д.А. в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную муниципальным дошкольным

образовательным учреждением детский сад № 28 общеразвивающего вида (исх. № 506 от 05.02.2019, вх. № 451 от 07.02.2019) об индивидуальном предпринимателе Кочеткове Дмитрие Андреевиче (ИНН 622402065829;), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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