

Муниципальное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г.Магнитогорска

455000, Челябинская область, город Магнитогорск улица Калинина, 7а, улица Калинина, 5, улица Горького, 21/а

Индивидуальный предприниматель «...» (ИП «...»)

454021, г. Челябинск, «...»

454012, г. Челябинск, «...»

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-2539/2020

(РНП-74-386/2020) о включении в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 10 ноября 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено 13 ноября 2020 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	заместителя руководителя управления - начальника отдела «...» - контроля закупок для государственных и муниципальных нужд руководителя Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок «...» - для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок «...» - для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г. Магнитогорска (далее - заказчик) о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об ИП «...» (далее – ИП, поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 47212-2020-ЭА-550 на поставку игрового оборудования согласно спецификации (извещение №0169300000320000607) в присутствии представителя Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г. Магнитогорска «...», действующего на основании Распоряжения от 14.03.2014 № 111-К;

в отсутствие ИП «...» (его представителя), надлежащим образом уведомленного о месте и времени заседания Комиссии,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 статьи 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, Антимонопольный орган) 02.11.2020 поступило обращение Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г. Магнитогорска о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ИП «...» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 47212-2020-ЭА-550 на поставку игрового оборудования согласно спецификации (извещение №0169300000320000607) (далее – аукцион, закупка).

Согласно пояснениям представителя заказчика, поставщиком в установленный контрактом срок товар не поставлен.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон Комиссия руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

В силу части 2 статьи 450 ГК РФ 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 пунктам 1, 2 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон. Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

- неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Как следует из материалов дела заказчиком объявлено о проведении аукциона путем размещения 15.04.2020 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещения № 0169300000320000607.

Начальная (максимальная) цена контракта – 348 356,98 рублей.

Согласно протоколу от 29.04.2020 № 0169300000320000607 подведения итогов электронного аукциона: Поставка игрового оборудования согласно спецификации победителем признан индивидуальный предприниматель «...» «...» с предложением о цене контракта 214 816,74 рублей.

По итогам проведения закупки между Муниципальным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г.Магнитогорска и ИП «...» заключен контракт на поставку товара от 10.05.2020 № 47212-2020-ЭА-550 (далее - контракт).

Согласно пункту 1.1. контракта в целях обеспечения нужд заказчика поставщик обязуется поставить игровое оборудование согласно спецификации, а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

Срок поставки, сборки, установки товара: с 01.06.2020 г. по 30.06.2020 г. (пункт 1.4 проекта контракта).

В соответствии с пунктом 12.10 контракта заказчик вправе отказаться от исполнения контракта в одностороннем порядке в случаях:

1. Поставки Товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок;

2. В случае существенного нарушения требований к качеству Товара (обнаружения 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);

3. Неоднократного нарушения срока поставки Товара.

Как установлено материалами дела, в предусмотренный контрактом срок, товар заказчику не поставлен.

В претензии от 02.07.2020 исх. №26 заказчик ссылается на невыполнение условий контракта и просит в срок до 06.07.2020 письменно уведомить о сроке поставки товара. В ответ на претензию ИП направляет уведомление от 03.07.2020 исх. № 12, согласно которому обязательства по контракту не исполнены в силу обстоятельств непреодолимой силы, вызванные заболеванием короновирусной инфекцией «...» В уведомлении ИП просит предоставить возможность поставки товара в срок до 30.07.2020. Однако доказательства наличия заболевания у ИП в уведомлении не представлено. В связи с чем заказчик в ответе на уведомление (письмо от 08.07.2020 исх. № 28) просит предоставить документы, подтверждающие невозможность исполнения контракта в срок для продления срока поставки

товара.

Учитывая, что до 30.07.2020 обязательства по контракту ИП также не исполнены заказчиком составляется претензия от 30.07.2020 исх. №34. В указанной претензии заказчик вновь указывает на невыполнение условий контракта и просит письменно уведомить заказчика о сроках поставки товара, тем самым повторно дает возможность поставить товар за пределами срока поставки. Также в претензии заказчик ссылается на возможность одностороннего отказа от исполнения контракта. В соответствии с гарантийным письмом от 07.08.2020 исх. №49 ИП «...» гарантирует поставку и монтаж товара в срок до 20.08.2020.

Согласно претензии от 26.08.2020 № 40 товар поставщиком в срок до 20.08.2020 не поставлен. В письме от 26.08.2020 исх. №71 «...» ссылается на двухнедельную самоизоляцию с 25.08.2020 и указывает, что поставка и монтаж оборудования переносится на 09.09.2020. Доказательства наличия заболевания и/или необходимости карантинного режима для ИП, также не представлены.

Согласно письму от 09.09.2020 исх. № 105 ИП «...» гарантирует поставку и монтаж малых архитектурных форм осуществить в срок до 28.09.2020. В претензии от 11.09.2020 исх. № 48 заказчик вновь предоставляет возможность поставки товара в срок, указанный поставщиком.

В связи с неисполнением обязательств по контракту заказчиком 02.10.2020 принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В период вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта между заказчиком и представителем поставщика велась активная переписка по средствам телефонной связи. Согласно указанной переписки поставщик неоднократно договаривался о дате поставки и монтажа товара. Однако в указанные дни по различным причинам поставка и установка товара не осуществлялись. В письме от 26.10.2020 исх. №109 ИП «...» указано на невозможность исполнить обязательства по контракту в связи с аварией на теплосетях, которая произошла в ночь с 25.10.2020 на 26.10.2020 и привела к гибели имущества (в том числе товара, планируемого к поставке в адрес Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г.Магнитогорска). Доказательства указанного факта поставщиком не представлены.

Таким образом, материалами дела подтвержден, Комиссией установлен факт неисполнения со стороны подрядчика существенных условий контракта, выразившиеся в непоставке товара.

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

Установлено, что ИП товар по контракту не поставлен, чем нарушены существенные условия контракта, что свидетельствует об отсутствии намерения и воли ИП в части добросовестного исполнения контракта.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке и снижении начальной (максимальной) цены контракта.

Доказательства наличия обстоятельств неопределимой силы ИП не представлены, в материалах дела отсутствуют.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных нужд и подавая соответствующую заявку, юридическое лицо несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (исполнителем).

Действуя в рамках заключения и исполнения государственного контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Антимонопольный орган обращает внимание, что, подавая заявку, участник закупки выразил согласие на поставку товара в сроки, предусмотренные документацией об аукционе, в том числе контракта. Более того, в ходе исполнения обязательств по контракту ИП «...» неоднократно предоставлялась возможность поставить товар за пределами указанного срока.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о наличии нарушений со стороны ИП «...» существенных условий контракта.

Действия ИП явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку потребность Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г. Магнитогорска в поставке и установки игрового оборудования не удовлетворена.

Поставщик не выполнил условия контракта надлежащим образом.

Следовательно, в действиях ИП «...» содержатся признаки недобросовестного поведения, являющегося основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Пунктом 12.10 контракта предусмотрен односторонний отказ от исполнения контракта.

В силу части 12 статьи 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.

Исходя из части 13 статьи 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.

Из указанных положений Закона о контрактной системе следует, что надлежащим уведомлением является обязательное направление заказчиком решения об одностороннем отказе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика и с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

Из совокупного толкования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Заказчиком 02.10.2020 принято решение об одностороннем отказе Муниципального дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г. Магнитогорска от исполнения контракта от 10.05.2020 №47212-2020-ЭА-550. Указанное решение 02.10.2020 направлено по электронной почте, а также заказным письмом с уведомлением.

Заказчиком 05.10.2020 на сайте Единой информационной системы размещена

информация о расторжении контракта в качестве даты расторжения указана дата принятия решения – 02.10.2020, что не соответствует обстоятельствам дела, поскольку на дату принятия решения оно не вступило в силу. Следовательно, контракт не расторгнут.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в разделе дополнительная информация о закупках, контрактах размещено 03.11.2020.

Согласно телефонной переписки между заказчиком и представителем ИП «...», поставщиком указанное решение получено. Сообщение датировано 09.10.2020, что свидетельствует об уведомлении поставщика об отказе от исполнения контракта. Более того, из письма поставщика от 26.10.2020 следует, что ИП отказался от исполнения обязательств по контракту.

Заявление о включении ИП «...» в реестр недобросовестных поставщиков поступило в адрес антимонопольного органа 02.11.2020.

Таким образом, заказчиком при проведении процедуры расторжения контракта в одностороннем порядке нарушены требования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Муниципальным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад № 55 общеразвивающего вида» г.Магнитогорска, об индивидуальном предприниматель «...» (ИНН «...»,«...») сроком на два года с даты размещения реестровой записи об Обществе в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

2. Признать в действиях заказчика нарушения части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

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

Председатель «...»

Члены Комиссии «...»

«...»