

Дело № РНП-29-195

029/06/104-1125/2021

Заказчик:

**Департамент городского хозяйства Администрации городского округа
"Город Архангельск"**

163000, г. Архангельск, пр. Троицкий д.60 E-mail: dgh@arhcity.ru

Участник закупки:

Индивидуальный предприниматель Полецкий Игорь Викторович

РЕШЕНИЕ

27 октября 2021 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 N ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Малышева Врио заместителя руководителя Управления - начальник отдела
О.С. контроля закупок,

Члены комиссии:

Вознесенская Н.В. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;
Толстова А.А. Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Приказа Архангельского УФАС России от 26.10.2021 №226,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Бритвиной И.В. (Доверенность от 02.07.2021 №16-14/5466);

Уполномоченного органа: Медведковой Е.В. (доверенность от 02.08.2021 № 19-37/1191), Белозеровой Н.В. (доверенность от 01.07.2021 № 19-37/919);

Участника закупки: Полецкого И.В. (ОГРНИП, паспорт);

УСТАНОВИЛА:

20 октября 2021 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение Департамента городского хозяйства Администрации городского округа "Город Архангельск" (далее - Заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе Полецком Игоре Викторовиче в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, муниципальный контракт от 09.07.2021 №4-И на поставку инструментов (извещение № 0124300021021000526), заключенный с Индивидуальным предпринимателем Полецким Игорем Викторовичем, расторгнут, в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

02.06.2021 Уполномоченным органом – Администрацией городского округа "Город Архангельск", на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт) размещено извещение №0124300021021000526 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта на поставку инструментов (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 76 970,01 рублей.

17.06.2021 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки Индивидуальный предприниматель Полецкий Игорь Викторович, предложивший цену контракта 45 791,45 рублей.

09.07.2021 между Заказчиком и Индивидуальным предпринимателем Полецким Игорем Викторовичем (далее – Поставщик) заключен муниципальный контракт № 4-И (далее – Контракт) на поставку инструментов. Предметом контракта являлась поставка бензопил в количестве трех штук, со страной происхождения товара – Россия.

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта Поставщик самостоятельно доставляет товар Заказчику по адресу: Архангельская область, г. Архангельск, ул.

Стрелковая д.8, в срок в течение 10 (Десяти) рабочих дней с даты заключения контракта.

09.07.2021 в адрес Заказчика поступил товар «Бензопила HÜTER BS-45M» в количестве 3 штук с товаросопроводительными документами к нему (универсальный передаточный документ (счет-фактура) № ЮТ-1087 от 09.07.2021 (далее – УПД), счет № 31 от 12.07.2021, акт приема-передачи товаров). В столбцах 10 и 10а «Страна происхождения товара» УПД была указана информация о цифровом коде товара и кратком наименовании страны происхождения товара, а именно в столбце 10 «Цифровой код» указан код 156, в столбце 10а «Краткое наименование» - страна происхождения Россия. Однако, согласно общероссийскому классификатору стран мира уникальный цифровой код 156 - Китай. Страна происхождения на каждом товаре заводом-изготовителем была указана КНР.

04.08.2021 Заказчиком проведена экспертиза товара. Экспертной комиссией в экспертном заключении от 04.08.2021 №1 было указано, что товар не соответствует требованиям, установленным контрактом.

Так, товар «Бензопила HÜTER BS-45M» имеет идентификационные номера: TRW051700604006201215002, TRW051700604008201108473, TRW051700604005201108472. Страна происхождения на каждом товаре указана заводом-изготовителем как КНР.

В связи с выявленными несоответствиями Заказчик отказался от приемки и оплаты товара и сообщил об этом Поставщику письмом с мотивированным отказом от 04.08.2021 №16-19/6652, а также потребовал от Поставщика устранения несоответствий и надлежащим образом исполнения контракта в течение двадцати дней с момента получения указанного письма.

16.08.2021 в адрес Заказчика поступил ответ на мотивированный отказ с входящим номером 16-08/2854 о том, что бензопилы на территории Российской Федерации и государств – членов Евразийского экономического союза не производятся.

25.08.2021 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Поставщика: «по состоянию на 24 августа 2021 года Поставщиком обязательство исполнено не было».

Частью 12 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что 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 указанной 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 информации с официального сайта решение от 25.08.2021 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 30.08.2021 было размещено Заказчиком в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

27.08.2021 решение об отказе направлено Поставщику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Поставщика, указанному в Контракте.

Поскольку информация о получении Поставщиком решения Заказчика от 25.08.2021 об одностороннем отказе от исполнения контракта отсутствовала у Заказчика, датой надлежащего уведомления является дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе - 30.09.2021.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 11.10.2021, что подтверждается размещенной 11.10.2021 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 3290126558121000015, реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено».

Частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с указанным Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 указанной статьи.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок – 14.10.2021.

Согласно пояснению представителя Индивидуального предпринимателя Полецкого Игоря Викторовича, на этапе подачи первой части заявки для участия в электронном аукционе индивидуальным предпринимателем была допущена

техническая опечатка – указана страна производитель – Россия. Изучив потребительский спрос и предложения рынка, индивидуальным предпринимателем был сделан вывод, что бензопилы на территории Российской Федерации и государств – членов Евразийского экономического союза не производятся. Данная техническая опечатка не нарушила документацию об аукционе и не помогла получить преференции, соответствующие пункту 25 документации об аукционе, так как эти преференции были отменены Заказчиком. Страна происхождения не является количественной или качественной характеристикой товара. Заказчик вправе не отказывать в приемке результатов поставленного товара в случае выявления несоответствия этого товара условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке этого товара.

Проанализировав материалы дела, Комиссия Архангельского УФАС России отмечает следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с указанным Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Согласно первой части заявки Индивидуального предпринимателя Полецкого Игоря Викторовича к поставке предложена бензопила в количестве трех штук со страной производителем – Россия.

Согласно Приложению №1 к контракту на поставку инструментов от 09.07.2021 №4-И «Спецификация на поставку инструментов» к поставке предложена бензопила в количестве трех штук с наименованием страны происхождения товара – Россия.

Однако, Заказчику был поставлен товар со страной происхождения – КНР.

Согласно части 8 статьи 94 ФЗ «О контрактной системе», Заказчик вправе не отказывать в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в случае выявления несоответствия этих результатов либо этих товара, работы, услуги условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке этих результатов либо этих товара, работы, услуги и устранено поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Соответственно, в обязанность Поставщика входила поставка товара в соответствии с условиями заключенного контракта.

Несмотря на то, что Индивидуальный предприниматель Полецкий Игорь Викторович является профессиональным участником данного рынка, что подтверждается иными заключенными и исполненными контрактами, сведения о которых размещены в Единой информационной системе в сфере закупок, допущенная опечатка при подаче первой части заявки, при подписании контракта является существенным нарушением ФЗ «О контрактной системе».

Согласно части 1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) 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 указанного 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 предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Поставщика каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Неисполнение контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так

и в их совершении по неосторожности, когда Поставщик по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для исполнения Контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность его исполнения.

Действуя в рамках исполнения контракта, Поставщик должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств субсидий, выделенных на финансовое обеспечение выполнения государственного задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», 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 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. 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 закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок,

указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Заслушав доводы представителей Поставщика и Заказчика, изучив представленные материалы, Комиссия Архангельского УФАС России, проведя оценку действий Индивидуального предпринимателя Полецкого Игоря Викторовича, приходит к выводу о недобросовестных действиях Индивидуального предпринимателя, выразившихся в ненадлежащем исполнении требований законодательства о контрактной системе в части исполнения обязательств по Контракту, и сведения в отношении Индивидуального предпринимателя Полецкого Игоря Викторовича подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - Департаментом городского хозяйства Администрации городского округа "Город Архангельск" в отношении Индивидуального предпринимателя Полецкого Игоря Викторовича (адрес: 650991, Россия, Кемеровская область – Кузбасс обл., г. Кемерово, пр-кт Советский, 77, квартира общ., ИНН 420546410499, ОГРНИП 320420500028689) в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 09.07.2021 №4-И на поставку инструментов (извещение № 0124300021021000526).

2. Датой включения сведений в отношении Индивидуального предпринимателя Полецкого Игоря Викторовича в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

