Решение № РНП-48-239м/20

«21» октября 2020 года г. Липецк

На основании ст.104 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 (далее – Правила), Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия, Комиссия Липецкого УФАС России)

проведена проверка информации и документов, поступивших от МКУ «Управление строительства г.Липецка» об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку огнетушителей (реестровый номер <...>), заключенного с ООО «Атар» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер 0346300111320000065), на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность данного общества.

ООО «Атар» и М К У «Управление строительства г.Липецка» направлены уведомления о месте и времени проведения проверки.

Проверка проведена в отсутствие представителей сторон.

Проверка начата 15.10.2020, окончена 21.10.2020.

Место проведения проверки: г. Липецк, пл. Плеханова, д.1.

В Липецкое УФАС России 14.10.2020 в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контактной системе, от М К У «Управление строительства г.Липецка» (далее по тексту – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с ООО «Атар» (далее по тексту также – общество, поставщик).

Так, как следует из представленной заказчиком информации,

14.07.2020 между заказчиком и ООО «Атар» был заключен муниципальный контракт №214 на поставку огнетушителей (реестровый номер <...>). В соответствии с условиями контракта, поставщик должен осуществить поставку товара в следующие сроки: с момента заключения контракта до 15.08.2020. В связи с чем, поставщик принял на себя обязательства по поставке товара в определенные сроки. Однако, в установленный контрактом срок, обязательства поставщика по поставке товара исполнены не были. В связи с чем, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения о поставщике подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно представленным ООО «Атар» письменным пояснениям, обществом была осуществлена поставка требуемого заказчику товара. Однако, заказчик отказался от приемки товара, что привело к невозможности обществом исполнить условия контракта.

Руководствуясь пунктом 11 Правил, в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

МКУ «Управление строительства г.Липецка» проведен электронный аукцион на поставку огнетушителей (реестровый номер 0346300111320000065).

Победителем электронного аукциона признано ООО «Атар», предложение о цене контракта которого является минимальным, и заявка которого признана соответствующей требованиям документации.

14.07.2020 между заказчиком и ООО «Атар» был заключен муниципальный контракт на поставку огнетушителей (реестровый номер <...>) (далее – контракт).

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из

настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно п.8 ст.3 Закона о контрактной системе, под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

В соответствии со статьей 525 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (пункт 2 статьи 530 ГК РФ).

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

В соответствии со статьей 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

Согласно п.1.1 контракта, поставщик обязуется произвести поставку огнетушителей (далее – товар) в соответствии с согласованными сторонами спецификациями (Приложение № 1.1), а заказчик принять и оплатить поставленный товар в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Приложение №1.1 (Спецификация) к контракту содержит следующий перечень товаров:

№	Наименование и характеристика поставляемой продукции	Кол-во,

п/п	Наименование и характеристика поставляемой продукции	ед. изм.
1.	Огнетушитель углекислотный переносной заряженный ОУ-5 по ГОСТ Р 51057-2001 ООО «ПК «РИФ» Возможность перезарядки –Перезаряжаемый Назначение по классу пожара -ВСЕ Номинальная масса огнетушащего вещества, кг/л - 5 Тип избыточного давления -Закачной (з) В комплекте навесной шкаф с дверцей для размещения. Цвет шкафа красный.	15 шт.
2.	Огнетушитель порошковый переносной заряженный ОП-5 по ГОСТ Р 51057-2001 ООО «ПК «Огнеборец» Возможность перезарядки –Перезаряжаемый Назначение по классу пожара -АВСЕ Номинальная масса огнетушащего вещества, кг/л - 5 Тип избыточного давления -Закачной (з) В комплекте навесной шкаф с дверцей для размещения. Цвет шкафа красный.	14 шт.
3.	Огнетушитель порошковый переносной заряженный ОП-5 по ГОСТ Р 51057-2001 ООО «ПК «Огнеборец» Возможность перезарядки –Перезаряжаемый Назначение по классу пожара -АВСЕ Номинальная масса огнетушащего вещества, кг/л - 5 Тип избыточного давления -Закачной (з) В комплекте навесной шкаф с дверцей для размещения. Цвет шкафа красный.	1 шт.

В соответствии с п.2.1 контракта, поставщик осуществляет поставку товара в следующие сроки:

-дата начала: с момента заключения контракта;

-дата окончания: до 15.08.2020.

При этом, согласно п.2.6.-2.7 контракта, датой поставки товара считается дата подписания товарной накладной заказчиком. Датой приемки заказчиком поставленного товара является дата подписания акта приема-передачи товара.

Поставщик при передаче товара заказчику производит передачу всех необходимых для использования товара документов на русском языке (сертификаты качества (при наличии), сертификаты соответствия на материалы изготовления товара, паспорта качества, инструкцию по монтажу товара, схемы сборки, чертежи (при наличии), акты и протоколы исследований и испытаний (при наличии), санитарно-эпидемиологические заключения (при наличии), другие оговоренные в документации закупки документы и сведения. Поставка товара без документов, подтверждающих качество товара, не допускается (п.2.8 контракта).

Кроме того, в соответствии с п.3.1. контракта поставщик обязался осуществить поставку товара в сроки и на условиях настоящего контракта.

А в соответствии с п.3.6. контракта, заказчик обязался принять поставленный товар и оплатить его.

Как следует из материалов проверки, в срок, предусмотренный контрактом (до 15.08.2020), требуемый заказчику товар поставщиком поставлен не был.

27.08.2020 заказчиком по адресу электронной почты поставщика направлено письмо, в котором он сообщил, что обществом по состоянию на указанную дату, обязательства по поставке товара выполнены не были. В связи с чем, просил поставщика в срок до 01.09.2020 выполнить свои обязательства по контракту.

Как установлено из представленных в материалы проверки документов и сведений, 31.08.2020 на склад заказчика прибыл представитель поставщика, полномочия которого были подтверждены доверенностью №141 от 25.08.2020. В ходе проверки предъявленных документов на товар было установлено отсутствие документов, подтверждающих качество товара в соответствии с Техническим регламентом Таможенного союза «О безопасности оборудования, работающего под избыточным давлением». Ввиду отсутствия вышеуказанных документов на товар, заказчик отказался от приемки данного товара, о чем, 31.08.2020 был составлен акт.

Согласно п.6.1. контракта, товар поставляется заказчику в соответствии со спецификацией (Приложение № 1.1). Одновременно с товаром поставщик передает заказчику все необходимые документы, подписанные поставщиком: счет, счет-фактуру (в случае применения победителем торгов общей системы налогообложения) на отгруженный товар, товарную накладную и акт приема-передачи товара, а также документы, указанные в п.2.8. Вся документация предоставляется на русском языке.

Для участия в приемке товара поставщик обязан направить специалиста компетентного в вопросах определения количества, комплектности и качества товара, действующего на основании доверенности с правом подписи документов, сопровождающих приемку товара (п.6.2. контракта).

При этом, в соответствии с п.6.3. контракта, заказчик вправе отказаться от приемки всего предусмотренного контрактом товара в случае:

- отличия его наименования от указанного в спецификации;

- в отношении брака хотя бы одной единицы вида товара;

- несвоевременной поставки, несоблюдении условий хранения и перевозки товара;

- непредставления документов и сведений, указанных в п. 6.1. настоящего контракта или предоставления их ненадлежащим образом оформленных;

- отсутствия при приемке товара уполномоченного представителя поставщика согласно пункту 6.2. настоящего контракта.

Таким образом, из совокупного толкования положений п.2.8, 6.1 и 6.3 контракта, в том числе, следует, что заказчик вправе отказаться от приемки всего предусмотренного контрактом товара в случае непредставления документов- сертификатов соответствия на материалы изготовления товара.

Из представленного акта, датированного от 31.08.2020, в числе прочего установлено, что поставщиком не представлены копии сертификата (декларации) соответствия на баллоны. Таким образом, не было подтверждено качество баллонов. В связи с чем, представителем заказчика, составившим и подписавшим данный акт, в нем отражено следующее решение:

-не принимать товар по акту приема-передачи;

-для устранения выявленных нарушений необходимо предоставить копии сертификата (декларации) соответствия на баллоны, в срок 5 дней.

Следовательно, заказчиком поставщику был установлен срок - 5 дней для предоставления копии сертификата (декларации) соответствия на баллоны.

При этом, как установлено из содержания данного акта, в нем представителем поставщика сделана запись о том, что п.1 (отсутствие товарной накладной, счета), п.2 (товар предъявлен не был) акта не соответствуют действительности. Иные записи представителя поставщика в акте отсутствуют. В частности, в акте отсутствует отметка представителя поставщика о том, что п.3 (об отсутствии копии сертификата (декларации) соответствия на баллоны) и п.4 (качество баллонов не подтверждено) акта не соответствуют действительности.

Следовательно, представитель поставщика, осуществлявший поставку товара, согласился с фактами, изложенными представителем заказчика в п.3 (об отсутствии копии сертификата (декларации) соответствия на баллоны) и п.4 (качество баллонов не подтверждено) вышеуказанного акта от 31.08.2020.

Доказательств предоставления сертификатов соответствия на материалы изготовления товара, при доставке товара заказчику, поставщиком в материалы проверки представлено не было. Обстоятельства, изложенные водителем (представителем) поставщика, осуществлявшим доставку требуемого заказчику товара, относительно указания им в акте отметки о том, что все пункты вышеупомянутого акта от 31.08.2020 не соответствуют действительности, не нашли своего подтверждения.

Как установлено, заказчиком 01.09.2020 по адресу электронной почты поставщика, указанному в контракте, направлена претензия с просьбой осуществить в срок до 08.09.2020 поставку требуемого товара с комплектом документов, подтверждающих соответствие баллонов на огнетушителях требованиям вышеупомянутого технического регламента Таможенного союза.

Однако, как установлено, в указанный заказчиком в претензии срок товар с требуемыми документами поставлен не был. Доказательств

обратного поставщиком не представлено.

В связи с чем, заказчиком 09.09.2020 по адресу электронной почты поставщика, указанному в контракте, направлена претензия с просьбой осуществить в срок до 14.09.2020 поставку требуемого товара с комплектом документов, подтверждающих соответствие баллонов на огнетушителях требованиям технического регламента Таможенного союза.

Однако, как установлено, в указанный заказчиком в претензии срок товар с требуемыми документами также поставлен не был. Доказательств обратного поставщиком не представлено.

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

Согласно п.2 ст.450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1) при существенном нарушении договора другой стороной;

2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Согласно п.1 ст.432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В силу ч.1 ст.523 ГК РФ, односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (ч.2 ст.450 ГК РФ).

При этом, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения

сроков поставки товаров (ч.2 ст.523 ГК РФ).

Следовательно, неоднократное нарушение сроков поставки товара для данного контракта является существенным нарушением контракта.

Согласно ч.8 ст.95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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

Пунктом 8.2 контракта предусмотрена возможность его расторжения в одностороннем порядке.

21.09.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое в этот же день направлено поставщику по почтовому адресу, указанному в контракте, размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru и 22.09.2020 направлено исполнителю по адресу электронной почты, указанному в контракте.

В силу ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения

заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации, датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

В соответствии с ч.13 ст.95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу.

Контракт расторгнут 12.10.2020, в силу выше обозначенных положений Закона о контрактной системе.

Пунктом 12 Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в п.11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Таким образом, для включения информации об участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) необходимо выявить факт недобросовестного поведения при исполнении контракта. При этом, согласно сложившейся судебной практике, под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения условий заключенного контракта.

Рассмотрев представленную информацию и документы, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о наличии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об ООО «Атар» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений, как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Размещение на официальном сайте извещения о проведении электронного аукциона, аукционной документации (включая проект контракта, заключаемого по результатам проведения процедуры закупки) является публичной офертой в соответствии с ч.2 ст.437 ГК РФ, акцепт которой образует договор и порождает обязанность его исполнить. Заявка на участие в электронном аукционе рассматривается в качестве акцепта оферты. Согласно ч.1 ст.438 ГК РФ, акцепт должен быть полным и безоговорочным, поэтому условия исполнения государственного или муниципального контракта, указанные в заявке, должны соответствовать условиям исполнения контракта, предусмотренным документацией об электронном аукционе. Этими условиями являются, в том числе, сроки поставки товаров ООО «Атар». Однако, как установлено при проведении проверки, товары, предложенные обществом в своей аукционной заявке и характеристики которого содержатся в контракте, не были поставлены заказчику вместе с требуемыми документами, в сроки, предусмотренные контрактом.

При этом, заказчик требовал от общества поставки предложенного им товара с требуемыми документами, что соответствует требованиям Закона о контрактной системе и условиям контракта.

Между тем, каких-либо неоспоримых доказательств, свидетельствующих о наличии в действиях общества добросовестного поведения при исполнении контракта, поставщиком представлено не было.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 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.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

На проведение проверки доказательств возникновения у ООО «Атар» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом условия контракта и в установленные сроки, не представлено.

В связи с чем, Комиссия Липецкого УФАС России не может прийти к выводу о том, что ООО «Атар» проявило такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту.

В рамках проверки, исходя из представленных доводов и доказательств Комиссией Липецкого УФАС России не установлено добросовестного поведения общества при исполнении контракта.

При этом, включение в данном случае сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет в значительной степени 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 его хозяйственной деятельности (см. Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков может являться для него препятствием исключительно при намерении участвовать в торгах на право заключения отдельных

государственных и муниципальных контрактов. При этом, такое ограничение будет иметь место только в тех случаях, когда заказчик реализовал свое право (не обязанность), предусмотренное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной систем и установил требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе, информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки -юридического лица.

Каким-либо иным образом, включение общества в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивает его предпринимательскую деятельность.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Следовательно, включение сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в соответствующий реестр направлено на обеспечение и защиту публичных интересов.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о включении сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года, следующие сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Атар» в

связи с односторонним отказом М К У «Управление строительства г.Липецка» от исполнения контракта на поставку огнетушителей (реестровый номер <...>), заключенного с ООО «Атар» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер 0346300111320000065):

- общества с ограниченной ответственностью «Атар» (….),

- дата проведения электронного аукциона – 02.07.2020;

- дата заключения контракта – 14.07.2020;

- предмет контракта — поставка огнетушителей;

- цена контракта — 51 747,31 рублей;

- срок исполнения обязательств поставщика по контракту — до 15.08.2020 г.;

- основание расторжения контракта - решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 21.09.2020;

- дата расторжения контракта - 12.10.2020.

2. Датой включения сведений об ООО «Атар» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок http://zakupki.gov.ru.

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