ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail: to37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е РНП - №37-37

по делу 037/06/104-179/2020 (07-02/2020-037) о включении сведений о недобросовестном поставщике в Реестр

Дата принятия решения: 17 апреля 2020 года

город Иваново

Дата изготовления решения: 21 апреля 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:

членов Комиссии: «...»

при участии представителей:

индивидуального предпринимателя «...» (далее – ИП «...», Поставщик) – «...»;

ФГБОУ ВО Ивановская пожарно-спасательная академия ГПС МЧС России (далее – Заказчик) – «...»,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 10.04.2020 от ФГБОУ ВО Ивановская пожарно-спасательная академия ГПС МЧС России поступили материалы, свидетельствующие об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта на поставку пароконвектомата (реестровый номер контракта 1370205059019000053), вследствие существенного нарушения ИП «...» условий контракта.

Ивановским УФАС России 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) и Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 года №1062 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)» было решено провести проверку обращения Департамента здравоохранения Ивановской области на наличие либо отсутствие оснований для одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта и включения сведений об ИП «...» в реестр недобросовестных поставщиков.

Рассмотрев представленные Заявителем, ИП «...» документы, заслушав представителей лиц, участвующих в заседании Комиссии Ивановского УФАС России, было установлено следующее.

26.11.2019 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещено извещение №0333100008619000036 о проведении электронного аукциона на поставку пароконвектомата.

По итогам проведения указанной закупки 25.12.2019 между ФГБОУ ВО Ивановская пожарно-спасательная академия ГПС МЧС России и ИП «...» заключен контракт №0333100008619000036-01 от 25.12.2020 (далее – Контракт, реестровый номер контракта 1370205059019000053).

На основании п. 1.1. Контракта поставщик обязуется поставить заказчику пароконвектомат (далее – товар),

на условиях, в порядке и в сроки, определяемые сторонами в контракте, в соответствии со Спецификацией (приложение №1 к Контракту), а Заказчик принять и оплатить его. В соответствии с п. 2.1 Контракта срок поставки товара: в течение 10 рабочих дней с момента заключения контракта.

В установленный Контрактом срок ИП «...» товар поставлен не был.

Поставка товара была осуществлена ИП «...» лишь 04.02.2020.

Согласно Акта об установленном расхождении по количеству и качеству при приемке товарно-материальных ценностей от 07.02.2020 (далее – Акт), Заказчик признал товар несоответствующим требованиям спецификации на поставку товара (Приложение 1 к Контракту).

№ п/п	Поставлено	Требования спецификации на поставку товара (Приложение №1 к Контракту)
1.	Навесной ручной душ с возвратным механизмом, находящийся на боковой части оборудования	Встроенный ручной душ с возвратным механизмом, находящийся на лицевой части оборудования
2.	Ширина: 1013 мм	Ширина: 890 мм

07.02.2020 в адрес ИП «...» был направлен Акт с претензией (Исх. 470-24-3-2 от 07.02.2020) с требованием произвести замену поставленного товара на товар надлежащего качества.

В ответе (Исх. б/н от 10.02.2020) на претензию (Исх. 470-24-3-2 от 07.02.2020) ИП «...» предложил два варианта действий:

1. принять поставленный им 04.02.2020 товар с расширенной гарантией на него (2 года), снизить цену Контракта до фактических затрат Поставщика и в рамках действующего Контракта закупить на разницу цен дополнительное оборудование;
2. принять поставленный им 04.02.2020 товар с расширенной гарантией на него (2 года), снизить цену Контракта до фактических затрат Поставщика.

Замена товара ИП «...» не была осуществлена.

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 (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

На основании п. 10.5. Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае существенного нарушения контракта поставщиком, по основаниям, предусмотренным ГК РФ, для одностороннего отказа от исполнения договора поставки (статья 523 ГК РФ).

Существенными нарушениями контракта Поставщиком, которые могут повлечь односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта, являются:

- задержка поставки товара более чем на 5 рабочих дней;
- неоднократная (2 и более раз) поставка товара не соответствующего требованиям контракта.

Согласно 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.

По смыслу ч. 2 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Учитывая изложенное, в связи с невыполнением обязанной стороной (ИП «...») обусловленных контрактом обязательств, 25.02.2020 ФГБОУ ВО Ивановская пожарно-спасательная академия ГПС МЧС России было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с 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 ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

Заказчиком своевременно были выполнены указанные требования Закона о контрактной системе. 25.02.2020 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено на официальном сайте, 25.02.2020 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено ИП «...» заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу, указанному в Контракте, и по адресу электронной почты.

23.03.2020 Заказчику от ИП «...» поступили возражения на указанное решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, что подтверждается письмом ИП «...» №11/03 от 11.03.2020. Датой надлежащего уведомления является дата получения любого подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. Таким образом, датой надлежащего уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта в рассматриваемом случае является 23.03.2020.

В ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе указано, что 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 связи с этим, в рассматриваемом случае гражданско-правовые последствия в виде расторжения контракта наступили 07.04.2020.

Соответствующая информация о расторжении контракта размещена Заказчиком на официальном сайте.

Согласно письменной позиции ИП «...», а также пояснениям представителя ИП «...», данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, ИП «...» направлял запрос заводу изготовителю АО «Чувашторгтехника» о принятии решения о соответствии поставленного товара характеристикам, указанным в спецификации №1 к Контракту. В письме (№26_ОМ от 25.02.2020), полученном от завода изготовителя АО «Чувашторгтехника», поставленный товар, а именно пароконвектомат ПКА 201/1ПМ02-1, по государственному контракту №0333100008619000036-01 полностью соответствует требованиям, предъявляемым Заказчиком, а именно ФГБОУ «Ивановская пожарно-спасательная академия Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий» указанным в спецификации №1 к контракту №0333100008619000036-01.

По мнению ИП «...», установить достоверно факт соответствия или несоответствия товара техническим характеристикам в Контракте возможно только путем проведения независимой экспертизы, в противном случае несоответствие товара не доказано.

11.03.2020, не согласившись с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, Поставщик направил возражение на решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта с требованием отменить решение и принять ранее поставленный товар. Однако ответа от Заказчика не последовало.

Согласно части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается, в том числе в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. При этом частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта только по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с гражданским законодательством односторонний отказ от исполнения договора поставки предусмотрен в следующих случаях:

- отказ поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему (пункт 1 статьи 463, абзац второй статьи 464 ГК РФ);
- существенное нарушение поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком

неустраняемых 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 (пункт 2 статьи 475 ГК РФ);

- невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара (пункт 1 статьи 480 ГК РФ);

- неоднократное нарушение поставщиком сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ);

- отступление подрядчика, исполнителя в работе, услуге от условий договора или иные недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустраняемыми (пункт 3 статьи 723 ГК РФ).

Статьей 94 Закона о контрактной системе установлены особенности исполнения заключенного контракта, содержащие в себе комплекс мер, направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком.

Пунктом 1 части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик осуществляет приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги, предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с названным Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта. Аналогичное условие содержится в пункте 4.3.3. Контракта.

В целях реализации Закона о контрактной системе, одним из направлений и принципов которого является регулирование отношений, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд, заказчик для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов поставки товара, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта обязан провести экспертизу.

Согласно требованиям части 3 статьи 94 Закона о контрактной системе экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с названным Федеральным законом.

Частью 6 статьи 94 Закона о контрактной системе предусмотрено, что по решению заказчика для приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек.

В соответствии с частью 11 статьи 95 Закона о контрактной системе, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято Заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа.

В связи с тем, что Заказчик проигнорировал возражение на решение и отказался проводить независимую экспертизу и принимать товар Поставщик принял решение обратиться в экспертную организацию для проведения независимой экспертизы и установить соответствие товара условиям Контракта.

Комиссия Ивановского УФАС России находит изложенные ИП «...» доводы несостоятельными ввиду следующего.

Относительно запроса ИП «...» заводу изготовителю АО «Чувашторгтехника» о соответствии поставленного товара характеристикам, указанным в спецификации №1 к Контракту. Подтверждений того, что завод изготовитель АО «Чувашторгтехника» является компетентным лицом для принятия решений о соответствии товара характеристикам Заказчика, а также о проведении экспертизы АО «Чувашторгтехника» ИП «...» не представлено.

Относительно довода ИП «...» о неправомерном принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Заказчик в п. 10.5 Контракта предусмотрел случаи, при наступлении которых Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. ИП «...». Контракт был подписан 25.12.2019 на условиях, предложенных Заказчиком.

Относительно довода о том, что Заказчиком не соблюдены условия проведения экспертизы при приемке товара.

По смыслу ч. 3 ст. 94 Закона о контрактной системе экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами.

Следовательно, Заказчиком данное требование Закона о контрактной системе не было нарушено.

На основании ч. 6 ст. 94 Закона о контрактной системе по решению заказчика для приемки поставленного

товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек.

Таким образом, данное требование Закона о контрактной системе не является обязательным к применению. Приемка товара по Контракту была осуществлена должностным лицом, уполномоченным Заказчиком на осуществление действий по приемке товара.

Относительно того, что Заказчик проигнорировал возражение на решение и отказался проводить независимую экспертизу и принимать товар на основании ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В возражениях на решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 11.03.2020 ИП «...» изложил те же доводы, что и в ответе на претензию, а также попросил принять тот товар, который был ранее поставлен ИП «...» и не соответствует характеристикам спецификации (Приложение №1 к Контракту).

В десятидневный срок с даты надлежащего уведомления ИП «...» о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения, не устранены.

Из смысла ст. 104 Закона о контрактной системе следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств.

Таким образом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

В соответствии со ст. 2 ГК РФ предпринимательская деятельность осуществляется самостоятельно и на свой риск. Поэтому неблагоприятные последствия недостаточной осмотрительности и инициативности (например, по вопросу надлежащего изучения условий контракта, последствий их несоблюдения) ИП «...» при ведении предпринимательской деятельности и при вступлении в отношения по поставке товара в рамках заключенного контракта ложатся на ИП «...»

В результате осуществления проверки факта одностороннего расторжения Заказчиком контракта, установлено, что Заказчик имел право на одностороннее расторжение контракта, Заказчиком соблюдена процедура одностороннего расторжения контракта. Сведения, подтверждающие надлежащее исполнение ИП «...» условий контракта, в материалах дела отсутствуют, также ИП «...» не было представлено доказательств, подтверждающих невозможность исполнения контракта надлежащим образом, и свидетельствующих о том, что ненадлежащее исполнение контракта ИП «...» было связано с действиями Заказчика.

При таких обстоятельствах Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу о наличии оснований для включения сведений в отношении ИП «...», поданных Заказчиком, в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с ч. 16 ст. 95, ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном Законом о контрактной системе порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона 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.

Руководствуясь ст. 95, 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ФГБОУ ВО Ивановская пожарно-спасательная академия ГПС МЧС России в отношении ИП «...», включить в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку пароконвектомата (реестровый номер контракта 1370205059019000053), вследствие существенного нарушения ИП «...» условий контракта, сроком на два года.

Дата события <*>	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел			Общая итоговая просрочка в днях (I + II + III разделы)
	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	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Итого просрочка в днях по III разделу	
04.2020	10.04.2020	10.04.2020	-	10.04.2020	17.04.2020	17.04.2020	-	22.04.2020	21.04.2020	-	-

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии