РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-02-2021

21.01.2021 г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе: <…> с участием представителя заказчика – Магаданской областной думы <…> (дов. от 24.12.2020), без участия представителя поставщика – индивидуального предпринимателя Афанасьева Андрея Александровича, извещенного надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от Магаданской областной думы о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – индивидуальном предпринимателе Афанасьеве Андрее Александровиче, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Поставка интерактивного стола с сенсорным дисплеем в 2020 году» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проверки недобросовестности поставщика на основании пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062

УСТАНОВИЛА:

1. 10.03.2020 заказчиком на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка интерактивного стола с сенсорным дисплеем в 2020 году» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 300 000,00 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 19.03.2020 09:00; дата проведения аукциона в электронной форме – 23.03.2020.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 24.03.2020 №0347200006620000011-3 победителем признан индивидуальный предприниматель Афанасьев Андрей Александрович (далее – ИП Афанасьев А.А.).

10.04.2020 между ИП Афанасьевым А.А. и Магаданской областной Думой заключен государственный контракт № 0347200006620000011 (далее – Контракт).

2. Частью 9 статьи 95 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) 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.

Согласно пункту 8.3 Контракта расторжение Контракта допускается, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта, в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно 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.

Из представленных заказчиком материалов следует, что ИП Афанасьевым А.А. обязательства по контракту не исполнены, в связи с чем, 24.11.2020 заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчик разместил решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе (далее – ЕИС) 25.11.2020.

26.11.2020 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено в адрес поставщика заказным письмом и дополнительно по электронной почте. Согласно информации, представленной заказчиком, указанное решение поставщиком не получено.

Следовательно, датой надлежащего уведомления поставщика является 28.12.2020.

В соответствии с частью 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.

В соответствии со статьей 193 Гражданского кодекса Российской Федерации, если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Поскольку десятый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика выпадает на нерабочий (праздничный) день – 07.01.2021, десятым днем считается ближайший следующий за ним рабочий день – 11.01.2021.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является 12.01.2021.

Следовательно, Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения договора.

3. Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта

Заказчиком является неисполнение поставщиком обязательств по контракту.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Поставщик обязуется осуществить поставку интерактивного стола с сенсорным дисплеем (далее – Товар) в соответствии с Техническим заданием (приложение № 1 к Контракту), в сроки и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом, а Заказчик обязуется принять Товар.

Согласно пункту 1.2 срок поставки Товара: в течение 40 (сорока) рабочих дней с момента заключения Контракта (10.06.2020).

Из пояснений представителя заказчика следует, что поставщиком за пределами срока исполнения контракта был направлен товар ненадлежащего качества, несоответствующий Техническому заданию. После выявления указанного несоответствия заказчиком, поставщиком не приняты меры по разрешению сложившейся ситуации. На основании данных фактов 24.11.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные материалы, выслушав пояснения сторон, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к следующему.

В период с 25.05.2020 по 27.10.2020 заказчиком велась переписка с представителем поставщика о поставке товара, предусмотренного контрактом. На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что в ходе телефонного разговора ИП Афанасьев А.А. сообщил о том, что рабочая переписка по электронной почте во исполнение обязательств по Контракту будет осуществляться специалистами Компании «СИГМАПРО», выступающих от лица ИП Афанасьева А.А.

25.05.2020 поставщиком направлено в адрес заказчика письмо по электронной почте, в котором сообщается, что в связи с распространением новой короновирусной инфекции (COVID-19) в период с 30.03.2020 по 11.05.2020 производство оборудования, предусмотренного Контрактом, было приостановлено. Отгрузка оборудования планируется во второй половине июня.

08.06.2020 ИП Афанасьев А.А. направил в адрес заказчика гарантийное письмо (исх. №114), в котором поставщик гарантирует отгрузить оборудование в срок до 19.06.2020.

11.06.2020 заказчиком направлено уведомление в адрес ИП Афанасьева А.А. о просрочке поставщиком обязательств по контракту, в связи с тем, что истек срок исполнения Контракта.

22.06.2020 ИП Афанасьев А.А. направил в адрес заказчика гарантийное письмо (исх. №137), в котором указывается, что при транспортировке транспортной компанией было повреждено проекционно-емкостное сенсорное стекло. Указанное стекло было перезаказано поставщиком 19.06.2020 и отправка оборудования должна быть осуществлена в срок до 23.07.2020.

05.08.2020 ИП Афанасьев А.А. направил в адрес заказчика гарантийное письмо (исх. №183), в котором указывается, что 05.08.2020 были получены все комплектующие, и производится сборка товара. Ориентировочная дата отгрузки 10.08.2020.

02.09.2020 поставщиком направлено письмо (исх. №217), в котором указано, что 02.09.2020 товар был передан транспортной компании, с указанием трек-номера заказа. Ориентировочная дата доставки с 30.09.2020 по 07.10.2020.

14.10.2020 заказчиком направлено повторное уведомление в адрес ИП Афанасьева А.А. о просрочке поставщиком обязательств по контракту, в связи с тем, что груз не может быть получен заказчиком со склада транспортной компании в городе Магадане, поскольку услуги транспортировки не оплачены поставщиком.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что 19.10.2020

поставщиком были оплачены услуги транспортной компании, товар был получен заказчиком.

22.10.2020 приемочной комиссией заказчика был составлен Акт о ненадлежащем исполнении обязательств по Контракту, согласно которому поставленный товар не соответствовал Техническому заданию и имел механические дефекты. Данный Акт был направлен в адрес поставщика по электронной почте 22.10.2020, а также заказным письмом 26.10.2020.

27.10.2020 на электронную почту заказчика поступил ответ от представителя поставщика, в котором указывалось, что Акт поставщиком получен, проводится проверка для подготовки официального ответа.

На заседании Комиссии представитель заказчика пояснил, что никаких писем и ответов от поставщика после 27.10.2020 не поступало, в связи, с чем 24.11.2020 заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что общий срок на исполнение обязательств поставщиком составил 276 дня (164 рабочих дней), что в четыре раза больше срока, определенного Контрактом (40 рабочих дней). Никакой информации от ИП Афанасьева А.А. о невозможности поставки товара, соответствующего условиям контракта в материалы дела не представлено. Комиссия не усматривает объективных причин для неисполнения поставщиком обязательств по Контракту.

4. В соответствии с частью 2 статьи 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.**

Согласно части 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.**

Включение ИП Афанасьева А.А. в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Сам по себе односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен дать оценку действиям поставщика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя), совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе, приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта.

Согласно части 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.

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.

Вина участника электронного аукциона может выражаться не только в форме умысла (при совершении противоправных действий - участник предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, имел намерение их наступления или не имел, но сознательно допускал негативные последствия либо относился к ним безразлично), но и в форме неосторожности, то есть при совершении действий участник предвидел возможность наступления негативных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на их предотвращение либо вообще их не предвидел, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность 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.

Оценив представленные документы и пояснения, Комиссия приходит к выводу, что действия ИП Афанасьева А.А. по выполнению взятых на себя обязательств по исполнению государственного контракта следует считать недобросовестными.

Факты просрочки исполнения обязательств по контракту в четыре раза, задержки поставки товара, несвоевременной оплаты услуг транспортной компании, поставки товара, несоответствующего условиям контракта, а также прекращения переписки со стороны поставщика после направления заказчиком Акта о ненадлежащем исполнении обязательств по Контракту позволяет Комиссии Магаданского УФАС России сделать вывод, что в действиях ИП Афанасьева А.А. присутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, лицо подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком – Магаданской областной Думой об участнике закупки – индивидуальном предпринимателе Афанасьеве Андрее Александровиче (ИНН: 632109398276, ОГРНИП: 319631300151551), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Поставка интерактивного стола с сенсорным дисплеем в 2020 году» (реестровый номер <...>) включить в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.
2. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения соответствующих сведений в ЕИС.
3. Информация для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков:

	I раздел				II раздел			III раздел
Дата события	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу	Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентирс срок изготовл решения и размещения сведений в ЕИ
12.01.2021	**15.01.2021**	**14.01.2021**	**0**	**14.01.2021**	**21.01.2021**	**21.01.2021**	**0**	**26.01.2021**

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <…>
Члены Комиссии <…>
<…>