

РЕШЕНИЕ № РНП-74-13-03/2017

об отказе включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков

13 декабря 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

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

Председателя
Комиссии: Рысева Е.Г. - заместителя руководителя
Челябинского УФАС России;

Членов
Комиссии: Ветровой Т.А. - начальника отдела контроля
естественных монополий, ЖКХ и
транспорта Челябинского
УФАС России;

Потапченко С.С. - ведущего специалиста-
эксперта отдела контроля
естественных монополий, ЖКХ и
транспорта Челябинского
УФАС России;

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение ИП Киселева С.Ф. в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта от 24.07.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку насосов центробежных (извещение №0569600000917000048) (далее – аукцион), в присутствии представителя ИП Киселева С.Ф., в отсутствие представителя МП трест «Теплофикация», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения обращения,

У С Т А Н О

В Челябинское УФАС России поступило обращение заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Киселева С.Ф. в порядке, предусмотренном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела заказчиком объявлен аукцион на поставку насосов центробежных путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 22.06.2017 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 914 590, 44 рублей.

Протокол подведения итогов электронного аукциона №0569600000917000048 от 11.07.2017 размещен на сайте www.zakupki.gov.ru 11.07.2017.

Контракт на поставку товара №17/17605-юрТФ (далее – контракт) заключен с ИП Киселевым С.Ф. 24.07.2017.

Из обращения заказчика следует, что поставленный ИП Киселевым С.Ф. товар, предусмотренный контрактом, а именно: насосы центробежные с характеристиками, указанными в спецификации (Приложение № 1 к контракту), не соответствуют требованиям раздела III документации об электронном аукционе, согласно которому поставляемый товар, его комплектующие и составные части должны быть новыми.

В связи с тем, что поставленный товар не соответствовал требованиям документации об электронном аукционе, заказчиком принято решение о расторжении контракта в одностороннем порядке.

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

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 пункту 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае, если в ходе исполнения контракта установлено, что

поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару.

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

На основании части 1 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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно 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.

В соответствии с частью 2 статьи 523 ГК РФ 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.

Частью 12 статьи 95 Закона 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 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Между МП трест «Теплофикация» и ИП Киселевым С.Ф. 24.07.2017 заключен контракт на поставку насосов центробежных с характеристиками, указанными в спецификации (Приложение № 1 к контракту).

Согласно условиям контракта (пункты 2.3, 3.2) поставка товара осуществляется силами и за счет средств поставщика по письменной заявке заказчика. Период и сроки поставки - 2017 год. Поставка осуществляется одной партией, в течение 8-12 недель с момента получения заявки заказчика. Товар, его комплектующие и составные части должны быть новыми и безопасными для использования.

В силу пункта 2.1 контракта заказчик предоставляет поставщику в письменной форме заявку. В заявке должны быть точно указаны: ассортимент, количество и марка заказываемого товара, срок поставки.

28.07.2017 и 01.08.2017 заказчиком в адрес электронной почты ИП Киселева С.Ф. направлены заявки на поставку насосов центробежных согласно заключенного контракта. Срок поставки установлен - август 2017 года.

Согласно акту приемки от 11.10.2017 ИП Киселев С.Ф. поставил товар, предусмотренный контрактом, а именно: насосы центробежные с характеристиками, указанными в спецификации (Приложение № 1 к контракту) в сроки, установленные контрактом.

В связи с тем, что после вскрытия упаковки заказчиком были выявлены несоответствия полученного товара, требованиям документации об электронном аукционе и требованиям заключенного контракта, заказчиком было принято решение о проведении экспертизы.

В ходе проведения экспертизы установлено, что предъявленные насосы

имеют признаки восстановления (ремонта), что подтверждается актом экспертизы от 23.10.2017 № 117 01 00183.

Таким образом, ИП Киселев С.Ф. не исполнил обязательство по государственному контракту №17/17605-юрТФ от 24.07.2017 на поставку насосов центробежных за счет средств муниципального бюджета.

Пунктом 8.5 контракта предусмотрено, что в случае существенного нарушения условий контракта поставщиком заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения контракта.

Контракт считается расторгнутым через 10 дней с даты получения поставщиком уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика по его адресу, указанному в контракте, если иной срок расторжения контракта не предусмотрен в уведомлении, либо не определен соглашением сторон. 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 (пункт 8.6 контракта).

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято заказчиком 03.11.2017, опубликовано в единой информационной системе 07.11.2017, ИП Киселеву С.Ф. по почте заказным письмом с уведомлением не направлено, вручено представителю ИП Киселева С.Ф., действующему по доверенности, 20.11.2017. Иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику заказчиком использовано не было.

В нарушение 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 не направлено поставщику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика, 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, то есть заказчиком не обеспечено надлежащее уведомление поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Контракт расторгнут 01.12.2017.

Информация о расторжении контракта опубликована в единой информационной системе 01.12.2017.

В соответствии с частью 14 статьи 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.

В ходе рассмотрения обращения установлено, что ИП Киселев С.Ф. неоднократно направлял заказчику предложения о повторной поставке насосов центробежных, соответствующих требованиям контракта (письма от 18.10.2017 №1, от 14.11.2017 №2, 23.11.2017), а также в целях компенсации затрат на проведение экспертизы перечислил денежные средства на расчетный счет заказчика.

В свою очередь заказчиком лишь письмом от 27.11.2017 № 11922-юр направлен в адрес поставщика акт экспертизы, что свидетельствует о непринятии заказчиком мер по своевременному уведомлению поставщика о причинах расторжения контракта в одностороннем порядке, а также не направлены в адрес поставщика претензии о необходимости поставить товар надлежащего качества.

Кроме того, Комиссией Челябинского УФАС России установлено, что заказчиком в нарушение пункта 2.3 контракта в заявке на поставку товара установлен срок поставки – август 2017 года.

В связи с чем, у антимонопольного органа отсутствуют основания полагать, что поставщиком в соответствии с частью 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации осуществлена поставка товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, что является основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 8 Правил ведения реестра в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в уполномоченный орган информацию и документы, предусмотренные частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 названных Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика, в течение десяти

рабочих дней с даты их поступления (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, пункт 11 Правил ведения реестра).

В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Из анализа положений пунктов 11, 12, 13 Правил ведения реестра следует, что при рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника закупки от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Как указано выше, реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках закупки обязательств (пункты 2, 10 статьи 104 Закона о контрактной системе). Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений данного Закона.

Отказ заказчика от договора поставки, в том числе по мотиву существенного нарушения поставщиком условия договора о качестве товара, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае, если нарушение не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля).

Все эти обстоятельства в каждом конкретном случае подлежат выяснению антимонопольным органом при решении вопроса о наличии оснований для включения определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков в рамках установленной процедуры.

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 контрактной системы, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

При этом, Закон о контрактной системе, Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определениях от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание заявителя недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков, в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнении договора, помимо факта нарушения поставщиком существенных условий договора, необходимо установить направленность его воли и

недобросовестный характер поведения.

- ходе рассмотрения обращения ИП трест «Теплофикация» установлено, что ИП Киселев С.Ф. при исполнении контракта не обеспечил надлежащее качество товара, то есть поставщиком нарушены существенные условия контракта.

При этом следует учитывать, что характер действий ИП Киселев С.Ф., установленных в ходе рассмотрения обращения Комиссией, свидетельствует о направленности его воли на надлежащее исполнение условий контракта, в связи с чем, поведение поставщика нельзя характеризовать как недобросовестное.

На основании изложенного, а также ввиду нарушения заказчиком порядка расторжения контракта, предусмотренного статьей 95 Закона о контрактной системе, антимонопольный орган принимает решение об отказе во включении сведения об ИП Киселеве С.Ф. в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 95, 104 Закона о контрактной системе,

Р Е Ш Е Н И Е

1. Сведения, представленные ИП трест «Теплофикация» об ИП Киселеве С.Ф. (***), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.
3. Передать материалы по обращению должностному лицу Челябинского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

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