

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

610020 г. Киров, ул.К.Либкнехта, 55, тел: 64-73-31

Заказчик – ФКУ «ЦХиСО УМВД России

по Кировской области»

Поставщик – ООО «Чистый мир»

РЕШЕНИЕ № РНП-043/06/104-296/2020

«15» апреля 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю закупок (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Зам. председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии:

представителей ООО «Чистый мир» по доверенности,

директора ООО «Чистый мир», действует на основании Устава,

(присутствие представителей ООО «Чистый мир» было обеспечено посредством видеоконференцсвязи),

рассмотрев материалы ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Кировской области» (далее по тексту – Заказчик) о включении сведений об ООО «Чистый мир» (далее по тексту – Поставщик, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

08.04.2020 г. в Кировское 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) от ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Кировской области» поступили сведения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта № 608 от 10.12.2019 г. с ООО «Чистый мир» (извещение № 0840100001019000370, объект закупки - мягкий инвентарь).

В соответствии с ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе рассмотрение данного

материала назначено на 15.04.2020 г.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 N 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» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Приказом Кировского УФАС России № 10 от 23.01.2017 г. «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок» полномочия по рассмотрению сведений заказчиков о включении в реестр недобросовестных поставщиков возложены на Комиссию по контролю в сфере закупок.

В соответствии с ч.7 ст.104 Закона о контрактной системе, в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает

информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Заказчик надлежащим образом извещен о дате, месте и времени рассмотрения дела, явку своего представителя на заседание Комиссии Кировского УФАС России не обеспечил, заявил ходатайство о рассмотрении материалов в его отсутствие.

Представители Поставщика просили не включать Общество в РНП, так как оно не уклонялось от исполнения контракта. Кроме того, не имело технической и правовой возможности направить в адрес Заказчика товар с учетом замечаний в связи со следующим:

15.03.2020 Поставщик приступил к подготовке товара для повторной отгрузки в соответствии с представленными замечаниями, но с 30.03.2020 Указом Президента РФ на территории РФ введен режим нерабочих дней в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, который продлен до 30.04.2020 года. В связи с данным указом деятельность Общества приостановлена. Несмотря на то, что часть товара была изготовлена до 27.03.2020, в силу указанных ограничений дальнейшее изготовление товара, а также доставка уже изготовленного товара в распоряжение Заказчика не представляется возможным до отмены ограничений.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав посредством видеоконференцсвязи представителей Поставщика, Комиссия Кировского УФАС пришла к следующим выводам.

10.12.2019 г. по результатам проведения электронного аукциона между Заказчиком и Поставщиком был заключен государственный контракт № 608 (далее – Контракт) согласно п. 1.1 которого Поставщик обязуется передать Заказчику мягкий инвентарь согласно Спецификации (Приложение к настоящему Контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего Контракта, именуемый в дальнейшем «продукция», а Заказчик принять его и оплатить. Цена контракта 352000,00 рубля.

Пунктом 3.1. контракта предусмотрено, что продукция поставляется Поставщиком одной партией в соответствии с условиями настоящего Контракта, путём доставки и разгрузки продукции Заказчику.

Срок поставки продукции установлен п. 3.2 контракта: с 03.02.2020 года по 14.02.2020 года (включительно). Срок действия контракта установлен п. 9.1 и вступает в силу с момента заключения и действует до: надлежащего исполнения обязательств сторонами (п. 9.1.1); истечения срока, предусмотренного п. 3.2. настоящего Контракта (п. 9.1.2).

Заказчик обязан осуществить экспертизу и приёмку поставленной продукции в течение 3 (трёх) рабочих дней с момента её доставки и разгрузки Поставщиком (п. 3.6.2. контракта). При этом экспертиза результатов, предусмотренных настоящим Контрактом, может проводиться Заказчиком своими силами (п. 3.5).

Поставщик, изъявивший желание участвовать в приёмке продукции Заказчиком (приёмочной комиссией Заказчика), обязан письменно его уведомить до начала

приёмки продукции. Вышеуказанное уведомление в обязательном порядке должно содержать: Ф.И.О. представителя Поставщика, контактный телефон, время и дату его прибытия (п. 3.12).

В случае обнаружения несоответствия ассортимента и/или количества, и/или качества продукции при её экспертизе и/или приёмке Заказчик (приёмочная комиссия Заказчика) составляет соответствующий акт, в котором указывает установленное несоответствие.

Письменное уведомление о несоответствии ассортимента и/или качества, и/или количества продукции направляется Поставщику в течение 3 (трёх) рабочих дней с момента составления вышеуказанного акта любым не запрещенным законодательством Российской Федерации способом (п. 3.14.).

Если Поставщик передал Заказчику наряду с продукцией, ассортимент которой соответствует настоящему контракту, продукцию с нарушением условия об ассортименте, Заказчик вправе по своему выбору:

- принять продукцию, соответствующую условию об ассортименте, и отказаться от остальной продукции;
- отказаться от всей переданной продукции;
- потребовать заменить продукцию, не соответствующую условию об ассортименте, продукцией в ассортименте, предусмотренном настоящим контрактом (п. 3.17 контракта).

Поставщик обязан вывезти продукцию, принятую Заказчиком на ответственное хранение, или распорядиться ей в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента письменного уведомления Поставщика (п. 3.14. настоящего контракта).

Если Поставщик в этот срок не распорядится продукцией, Заказчик вправе реализовать продукцию или вернуть её Поставщику (п. 3.21 контракта).

Поставщик поставил товар 18.02.2020 (УПД от 14.02.2020 № 35/1) на общую сумму 352000,00 рублей, о желании участвовать в приемке не сообщил.

21.02.2020 Заказчиком осуществлена приемка продукции, в ходе которой установлено, что она не соответствует условиям контракта, поэтому в её приемке отказано, о чем составлен соответствующий акт, в котором указано: продукция по позиции 1 - отсутствует товарный ярлык на изделии, а упаковочный ярлык на группу изделий не соответствует ТУ; продукция по позиции 2 – маркировка изделий и групп изделий не соответствует ТУ, плотность ткани изделий не соответствует ТУ; продукция по позиции 3 – маркировка изделий и групп изделий не соответствует ТУ, обработка боковых срезов изделий не соответствует ТУ.

Считая требования контракта не исполненными Поставщиком, Заказчик подготовил претензию № 50/446 от 25.02.2020 г., обязав Поставщика оплатить штраф и вывезти со склада заказчика непринятый товар в срок, установленный контрактом.

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.

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 (ч. 9 ст. 95 вышеуказанного Закона).

Согласно п. 8.4. контракта его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с п. 1 ч. 15 ст. 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 или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В силу п. 6.2.5. Контракта Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта в случае, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Поставщик и/или поставляемая продукция не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и/или документацией о закупке требованиям к участникам закупки и/или поставляемой продукции или представил недостоверную информацию о своем соответствии и/или соответствии поставляемой продукции таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно 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. При этом 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.

В силу пункта 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.

Согласно ч. 2 ст. 475 ГК РФ в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых 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) покупатель вправе по своему выбору:

-отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата

уплаченной за товар денежной суммы;

-потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Неисполнение Поставщиком обязательств по контракту № 608 от 10.12.2019г. является нарушением последних условий контракта, и влечет односторонний отказ заказчика от исполнения контракта. 25.02.2020 Заказчик принял 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 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.

Сопроводительным письмом № 50/447 от 25.02.2020 Поставщику по адресу, указанному в контракте, были направлены следующие документы: акт приемки продукции по государственному контракту б/н от 21.02.2020 г., уведомление от 21.02.2020 исх. № 50/435, претензия № 50/446 от 25.02.2020 г., решение Заказчика от 25.02.2020 об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта. Данная отправка была осуществлена: электронной почтой 25.02.2020 г. (скрин отправки представлен в материалы дела) и заказным письмом с уведомлением – отправление принято в отделении связи 02.03.2020 г.

Кроме того, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта 25.02.2020 размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru/>.

Учитывая то, что возникла проблема с получением документов Поставщиком, Заказчик 03.03.2020 повторно направил на электронный адрес работника организации закупок Общества все документы, направленные с сопроводительным письмом № 50/447 от 25.02.2020.

04.03.2020 г. Поставщиком в адрес Заказчика заказным письмом с уведомлением (получено Заказчиком 13.03.2020 г.) направлено требование принять поставленный товар и оплатить его, так как Поставщику акт и письменное уведомление о

несоответствии Товара не поступали.

13.03.2020 Поставщиком в адрес Заказчика заказным письмом с уведомлением (получено Заказчиком 18.03.2020 г.) направлено повторное требование, но с учетом полученной им информации о недостатках товара, Общество просило предоставить также возможность замены товара несоответствующего требованиям контракта.

18.03.2020 г. по накладной № 00001437 Поставщик забрал товар с ответственного хранения.

С учетом положений ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчик считает днем надлежащего уведомления Поставщика дату по истечении 30 дней с момента размещения решения об одностороннем отказе от исполнения контракт, а именно 26.03.2020 года.

Согласно 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. Таким образом, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 07.04.2020 г. и контракт № 608 от 10.12.2019г. считается расторгнутым с указанной даты.

Согласно ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

08.04.2020 года Заказчик направил сведения об ООО «Чистый мир» в Кировское УФАС России для включения в РНП.

В соответствии с 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.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) 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.

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.

Оценивается не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения надлежащим образом исполнить контракт, в связи с чем, для включения в реестр недобросовестных поставщиков помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения поставщика при исполнении контракта.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение условий договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Пунктом 11 Порядка ведения Реестра недобросовестных поставщиков установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно письменным пояснениям Поставщика и документам, представленным в материалы дела, Общество не имело намерения не исполнить контракт, а пыталось предпринять возможные действия для его исполнения, о чем свидетельствует представленная в материалы дела переписка с Заказчиком.

Кроме того, устранить нарушения условий контракта Поставщик не мог в виду отсутствия возможности поставки товара в период введения на территории Российской Федерации режима нерабочих дней в период с 30 марта 2020 по 30 апреля 2020 в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (Указы Президента РФ от 25.03.2020 № 206, от 02.04.2020 № 239).

Согласно информации, размещенной в открытом доступе на сайте закупок, Общество приняло участие в 97 закупках, за период с ноября 2019 года заключило 13 контрактов, которые находятся в стадии исполнения или исполнены, что свидетельствует о добросовестности данного участника торгов.

Учитывая представленные документы и информацию, пояснения представителей Общества, Кировское УФАС России считает возможным не включать сведения об ООО «Чистый мир» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 7 ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ФКУ «ЦХиСО УМВД России по Кировской области» об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку мягкого инвентаря (извещение № 0840100001019000370) с ООО «Чистый мир», в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч.11 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» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Зам. председателя комиссии

Члены комиссии