

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-529/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«19» июля 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии индивидуального предпринимателя Марцовенко Евгении Игоревны ИНН 032609199480 (далее – ИП Марцовенко Е.И., Поставщик) и посредством видеоконференцсвязи представителя Государственного бюджетного профессионального образовательного учреждения «Бурятский республиканский информационно-экономический техникум» (далее – ГБПОУ «БРИЭТ», Заказчик) <...> (доверенность от 17.07.2023),

рассмотрев обращение ГБПОУ «БРИЭТ» (вх. № 2318-ЭП/23 от 12.07.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Марцовенко Е.И. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку эвакуационного лестничного стула (кресла) для повышения доступности зданий, № извещения – 0302200010423000008, ИКЗ – 232032308594003230100100240012822244, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 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 – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

У С Т А Н О В И Л А:

Из обращения Заказчика и представленных документов следует, что по результатам запроса котировок в электронной форме Заказчиком и ИП Марцовенко Е.И. 19.04.2023 заключен контракт № 0302200010423000008 на поставку эвакуационного лестничного стула (кресла) для повышения доступности зданий (далее – Контракт). 15.06.2023 Заказчик отказал в приемке, указав в качестве причины на несоответствие технических характеристик товара условиям контракта, 28.06.2023 на основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе и пунктов 4.4.7, 10.2 Контракта Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

ГБПОУ «БРИЭТ» не настаивает на включении ИП Марцовенко Е.И. в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

06.04.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение №

0302200010423000008 о проведении запроса котировок в электронной форме: «Поставка эвакуационного лестничного стула (кресла) для повышения доступности зданий». Начальная (максимальная) цена контракта – 73 658,29 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 14.04.2023 № 0302200010423000008 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем электронного запроса котировок признается участник закупки идентификационный № 113975833 (ИП Марцовенко Е.И.).

19.04.2023 между Заказчиком и Поставщиком заключен контракт № 0302200010423000008 (реестровый номер – 2032308594023000007).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Поставщик обязуется поставить Заказчику эвакуационный лестничный стул (кресло) (далее «Товар») в количестве согласно Спецификации товаров, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1), а Заказчик обязуется принять товар и оплатить обусловленную настоящим контрактом цену.

Согласно пункту 3.2 Контракта срок поставки товара: в течение 15 рабочих дней с момента заключения контракта.

В силу подпунктов 2, 5, 6 пункта 4.1 Контракта Поставщик обязан:

- передать Заказчику товар по наименованиям, в количестве, ассортименте и с характеристиками согласно Спецификации товаров (Приложение № 1), осуществить все виды погрузочно-разгрузочных работ своими силами и средствами или с привлечением третьих лиц за свой счет;
- своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а также к установленному контрактом сроку обязан предоставить Заказчику товары, предусмотренные контрактом, при этом Заказчик обязан обеспечить приемку поставленных товаров;
- устранять недостатки и некомплектность товара в течение 5 дней со дня получения мотивированного отказа от приемки товара. Расходы, связанные с устранением недостатков товара, несет Поставщик.

В свою очередь, в соответствии с подпунктом 1 пункта 4.3 Контракта Заказчик обязан осуществить приемку поставленного товара, предусмотренного контрактом, включая проведение в соответствии с Федеральным законом экспертизы поставленного товара.

На основании пункта 5.2 Контракта приемка осуществляется представителями Заказчика в соответствии со Спецификацией товаров (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью настоящего Контракта, в течение 5 рабочих дней со дня поставки товара.

Для проверки предоставленных Поставщиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта Заказчик проводит экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации. Для проведения экспертизы поставленного товара эксперты, экспертные организации имеют право запрашивать у Заказчика и Поставщика дополнительные материалы, относящиеся к условиям исполнения контракта и отдельным этапам исполнения контракта. Результаты экспертизы, проводимой экспертом или экспертной организацией в случаях, предусмотренных Федеральным законом, оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом или уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации. В случае, если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований контракта, не препятствующие приемке поставленного товара, в заключении могут содержаться

предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения.

Для приемки поставленного товара Заказчик может создавать приемочную комиссию, которая состоит не менее чем из пяти человек. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке поставленного товара приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения. Заказчик вправе не отказывать в приемке поставленного товара в случае выявления несоответствия этих результатов либо этих товаров условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке этих результатов либо этих товаров и устранено Поставщиком.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

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, в том числе в случае существенного нарушения требований к качеству товара (подпункт 1 пункта 4.4 Контракта).

В силу подпункта 4 пункта 4.3 Контракта Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что:

а) Поставщик и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке (если Федеральным законом предусмотрена документация о закупке) требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона) и (или) поставляемому товару;

б) при определении Поставщика, Поставщик представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения Поставщика.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта

считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено в ЕИС 28.06.2023 05:04 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 28.06.2023.

Согласно части 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 (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, а указанный контракт расторгнут 10.07.2023.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеуказанной нормы Заказчиком 12.07.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ИП Марцовенко Е.И. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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 (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Как следует из представленных Заказчиком материалов, до вступления решения в силу ИП Марцовенко Е.И. 29.06.2023 в адрес Заказчика представлено Товароведческое экспертное исследование № 16/06 от 26.06.2023, которое подтвердило несоответствие характеристик поставленного товара техническому заданию, предусмотренному Контрактом (вх. № 2391/23 от 17.7.2023).

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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные

контрактами.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки 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 (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительства РФ № 1078).

Включение 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 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.

Верховный Суд Российской Федерации также неоднократно разъяснял, что при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной проверкой, а должен устанавливать по делу обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Антимонопольный орган при осуществлении проверки информации и документов, представленных Заказчиком, не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки и оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе и оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

В соответствии с пунктом 15 Правил, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа

заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 Правил поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Согласно пояснениям ИП Марцовенко Е.И. (вх. № 2389-ЭП/23 от 17.07.2023) до окончания подачи ценовых предложений – до 13.04.2023 14:22 (МСК+5), по извещению № 0302200010423000008 Поставщиком от производителя ООО «Клевер» был получен счет-договор на оплату № УТ-3439 от 10.04.2023 со стоимостью и сроком изготовления эвакуационного лестничного стула (кресла).

После протокола подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) № 0302200010423000008 от 14.04.2023 Поставщиком оплачен счёт от производителя ООО «Клевер» платежным поручением № 14 от 14.04.2023.

18.04.2023 ИП Марцовенко Е.И. обратилась к производителю Товара с письмом о сроках его отправки, поскольку после произведенной оплаты из транспортной компании не приходило оповещение об отправке груза. Ответа на письмо не поступило. По истечении 2-х дней в телефонном разговоре сотрудник склада ООО «Клевер» сообщил, что Товар не отправлен, поскольку требуемый эвакуационный лестничный стул был последним на складе и оказался бракованным, в связи с этим требуется ожидать выпуска следующей партии не менее 21 рабочего дня. О возникшей задержке поставки Товара ИП Марцовенко Е.И. уведомила сотрудника ГБПОУ «БРИЭТ», с которым взаимодействовала на протяжении исполнения Контракта (Базарова С.В.).

07.06.2023 Заказчику был поставлен эвакуационный лестничный стул.

09.06.2023 Заказчик сообщил о несоответствии Техническому заданию размеров эвакуационного лестничного стула. ИП Марцовенко Е.И. незамедлительно запросила у производителя причину несоответствия размеров, в ответ ООО «Клевер» 15.06.2023 пояснил, что для уменьшения габаритов и веса эвакуационного лестничного стула (кресла) (далее – устройства) с целью увеличения маневренности устройства, проходимости устройства в запасных пожарных лестничных проемах и возможности использования устройства физически более слабыми категориями граждан было переработано техническое задание и изменены габаритные характеристики устройства (письмо прилагается). Указанное разъяснение Поставщик направил ГБПОУ «БРИЭТ», в ответ Заказчик указал на проведение Поставщиком независимой экспертизы. Вместе с тем, 15.06.2023 Заказчиком в ЕИС размещен мотивированный отказ в приемке товара как не соответствующего требованиям Технического задания, являющегося неотъемлемой частью контракта.

16.06.2023 ИП Марцовенко Е.И. оплатила экспертизу ООО «Стандарт Эксперт Бурятии» (платежное поручение № 17 от 16.06.2023 на сумму 7 000 руб.), получено товароведческое экспертное исследование № 16/06 от 26.06.2023, в котором сделаны выводы: «Согласно поставленного вопроса: 1. Измерить технические характеристики эвакуационного лестничного стула (кресло) в количестве 1 шт. согласно представленной таблице технического задания контракта № 03022200010423000008 от 19.04.2023. Имеет ли отклонение заданных параметров в техническом задании контракта. Отклонения в характеристиках есть, являются значительными, не допустимы с учетом предоставленных в техническом задании поставщика (представлена цифровая копия, оригинал передан Заказчику)».

Вместе с тем, согласно пояснениям Заказчика (вх. № 2391/23 от 17.07.2023) экспертиза проведена по инициативе Поставщика.

Комиссия Бурятского УФАС России, изучив представленные сторонами документы (информацию), пришла к выводу, что в действиях ИП Марцовенко Е.И. отсутствует недобросовестное поведение, поскольку Поставщик намеревался заключить и исполнить

Контракт, заказав и оплатив Товар до заключения Контракта; в силу подпункта 5 пункта 4.1 Контракта своевременно уведомлял Заказчика о возникших обстоятельствах (внесение изменений в характеристики эвакуационного стула), которые впоследствии явились причиной поставки Товара не в установленный срок и с не соответствующими Техническому заданию характеристиками; принял меры для надлежащего исполнения условий контракта путем запроса информации от производителя, по требованию Заказчика осуществил экспертизу за свой счет, тогда как на основании подпункта 1 пункта 4.3 Контракта ее проводит Заказчик.

На заседании Комиссии Заказчиком не оспорены приведенные Поставщиком обстоятельства.

Принимая во внимание вышеуказанное, исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что включение сведений об ИП Марцовенко Е.И. в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного Контракта.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом «в» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), а также проведя внеплановую проверку в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 № 1576 «Об утверждении Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений» Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

Отказать Государственному бюджетному профессиональному образовательному учреждению «Бурятский республиканский информационно-экономический техникум» во включении информации об индивидуальном предпринимателе Марцовенко Евгении Игоревне ИНН 032609199480 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.