

решение по делу № РНП-74-412/2023

Муниципальное учреждение детский
загородный оздоровительный лагерь
«Чайка»

456440, Челябинская область,

г. Чебаркуль,

ул. Ленина 13А

Администрация муниципального
образования «Чебаркульский
городской округ»

456440, Челябинская область,

г. Чебаркуль,

ул. Ленина, 13а

Общество с ограниченной
ответственностью «ХИЛЕР»

456419, Челябинская область,

Чебаркульский район,

д. Боровое

ул. Лесная, 21

Генеральному директору, участнику

ООО «ХИЛЕР»

К.В. Лекареву

456419, Челябинская область,

Чебаркульский район,

д. Боровое

ул. Лесная, 21

АО «Единая Электронная

Торговая Площадка»

115114, г. Москва,

ул. Кожевническая, д. 14, стр. 5

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-2481/2023

(№ РНП-74-412/2023)

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 26 октября 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 30 октября 2023 года

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

Председателя Комиссии:	Ливончик В.А.	-	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Фадеевой Н.В.	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	Черенковой Е.Б.	-	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Муниципального учреждения детский загородный оздоровительный лагерь «Чайка» (далее – МУ ДЗОЛ «Чайка», заказчик) о включении Общества с ограниченной ответственностью «ХИЛЕР» (далее - ООО «ХИЛЕР», Общество, участник закупки, поставщик), участника, лица, исполняющего

функции единоличного исполнительного органа ООО «ХИЛЕР» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением муниципального контракта №0369300008423000127_124727 на поставку и установку детского спортивного комплекса от 29.05.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку и установка детского спортивного комплекса (извещение № 0369300008423000127) (далее – аукцион, закупка), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителей МУ ДЗОЛ «Чайка» «<...>», действующих на основании приказа № 69/1-ЛС от 01.04.2021, доверенности № 10 от 09.01.2023;

- представителя ООО «ХИЛЕР» генерального директора «<...>», действующего на основании решения учредителя № 6 от 24.10.2023,

- в отсутствие представителей Администрация муниципального образования «Чебаркульский городской округ» (уполномоченный орган),

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 20.10.2023 поступило обращение МУ ДЗОЛ «Чайка» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «ХИЛЕР», его участника, лицо, исполняющее функции единоличного исполнительного органа, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением муниципального контракта №0369300008423000127_124727 на поставку и установку детского спортивного комплекса от 29.05.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку и установка детского спортивного комплекса (извещение № 0369300008423000127) в порядке, определенном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела МУ ДЗОЛ «Чайка» объявлен аукцион путем размещения уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 05.05.2023 в 08:18 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 176 486,67 рублей.

На основании пункта 1 части 1 статьи 52 Закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся, поскольку на участие в закупке подана единственная заявка.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 0369300008423000127 от 17.05.2023.

Муниципальный контракт № 0369300008423000127_124727 на поставку и установку детского спортивного комплекса заключен 29.05.2023.

Из обращения МУ ДЗОЛ «Чайка» следует, что поставщиком товар не поставлен. За

нарушение исполнения обязательств по контракту Обществу начислен штраф, который оплачен ООО «ХИЛЕР». Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы, руководствуясь статьями 99, 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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

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 для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно пункта 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

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.

Пунктом 2 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 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 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 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 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе, 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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 пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе определено, что информация, указанная в пунктах 10 и 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем расторжения контракта. При этом, если в соответствии с Законом о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта подписано с использованием единой информационной системы, такой документ, а также информация, содержащаяся в нем и подлежащая включению в реестр контрактов, направляется с использованием единой информационной системы для включения в реестр контрактов в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, не позднее трех рабочих дней со дня, следующего за днем вступления в силу решения.

Между МУ ДЗОЛ «Чайка» и ООО «ХИЛЕР» 29.05.2023 заключен муниципальный контракт №0369300008423000127_124727 на поставку и установку детского спортивного комплекса (далее - контракт).

Согласно пункту 1.1 контракта поставщик обязуется поставить и установить заказчику детский спортивный комплекс (далее - товар), в количестве и ассортименте согласно спецификации (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар в соответствии с условиями контракта.

В силу пункта 1.4 контракта наименование, качественные и количественные характеристики, поставляемого товара, указаны в спецификации (Приложение №1) и в описании объекта закупки (Приложение №2).

Местом поставки Товара является: 456440, Челябинская область, г. Чебаркуль, автодорога Чебаркуль-станция Кисегач, № 1-в (пункт 1.5 контракта).

Цена контракта составляет 176486,67 руб. (сто семьдесят шесть тысяч четыреста восемьдесят шесть рублей 67 копеек) НДС не облагается (пункт 2.1 контракта).

В соответствии с пунктом 3.3.1 контракта поставщик обязан поставить товар заказчику в соответствии с условиями и в сроки, предусмотренные контрактом в место поставки, предусмотренное пунктом 1.5 контракта.

Согласно пункту 4.3 контракта поставщик в день поставки товара, формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, и размещает в единой информационной системе документ о приемке.

Датой приемки поставленного товара считается дата размещения в единой информационной системе документа о приемке, подписанного заказчиком (пункт 4.9 контракта).

В силу пунктов 5.2, 5.3 контракта сроки поставки и монтажа товара: в течение 10 рабочих дней с даты подписания контракта. Дата установки по согласованию с заказчиком. Поставка товара осуществляется в будние дни с 08:00 до 17:00 (по местному времени).

Пунктом 10.2 контракта установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон или решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством, а также в случае одностороннего отказа от исполнения контракта.

Согласно спецификации (Приложение № 1 к контракту) заказчик приобретает детский спортивный комплекс в количестве 1шт. следующей комплектации:

1. конструкция башни, стойки из клееного бруса 90x90 см;
2. дополнительный модуль со скалодромом и скатом;
3. дополнительный модуль для лазания;
4. волновая горка, скат с высоты 3 м;
5. волновая горка, скат с высоты 2,2 м;
6. качельный модуль;

7. качели одиночные 1 шт.;
8. качели Гнездо 100
9. столик с лавочками;
10. рукоход;
11. турник;
12. силовая скамья;
13. груша;
14. баскетбольное кольцо;
15. деревянная лестница с перилами;
16. веревочная лестница;
17. канат с тремя узлами;
18. веревочная сетка для лазания;
19. комплект фурнитуры;
20. руководство по сборке.

При этом определено, что основание представляет собой стойки из клееного бруса 90х90 см. Сверху столбы должны заканчиваться пластиковой заглушкой. Полы башен должны быть выполнены из ламинированной, противоскользящей, влагостойкой фанеры толщиной 18 мм.

Материалами являются клееный деревянный брус и деревянные бруски должны быть выполнены из сосновой древесины, подвергнуты специальной обработке и сушке до мебельной влажности 7-10%, тщательно отшлифованы со всех сторон и покрашены в заводских условиях профессиональными двухкомпонентными красками.

Влагостойкая фанера должна быть марки ФСФ сорт 2/2 и окрашена двухкомпонентной краской, специально предназначенной для применения на детских площадках, стойкой к сложным погодным условиям, истиранию, устойчивой к воздействию ультрафиолета и влаги. Металл должен быть покрашен полимерной порошковой краской. Заглушки должны быть пластиковые, цветные. Канат должен быть полипропиленовый армированный. Все метизы должны быть оцинкованы.

В материалах дела представлена переписка между заказчиком и Обществом по вопросам исполнения контракта.

Письмом от 13.06.2023 б/н заказчик обратил внимание поставщика, что по состоянию на 13.06.2023 поставка товара не осуществлена. МУ ДЗОЛ «Чайка» попросило ООО «ХИЛЕР» поставить товар и произвести установку в кратчайшие сроки.

Согласно письму от 27.07.2023 № 55 МУ ДЗОЛ «Чайка» насчитало поставщику пеню за ненадлежащее исполнение условий контракта, попросило Общество в двухдневный срок сообщить о сроках поставки и установки товара.

В ответном письме № 0731 от 31.07.2023 ООО «ХИЛЕР» уведомило заказчика о заключении 16.05.2023 договора с индивидуальным предпринимателем на поставку элементов благоустройства. Согласно платежному поручению № 98 от 18.05.2023 ООО «ХИЛЕР» произвело оплату по договору № 50 от 16.05.2023 в размере 30 000,00 рублей. Поставщик посетовал заказчику на неисполнение контрагентом обязательств, гарантировал выполнить работы по установке (при условии исполнения производителем своих обязательств) до 25.08.2023.

Заказчик в обращении от 07.09.2023 № 59, сославшись на условия контракта, обратил внимание поставщика, что товар по состоянию на 07.09.2023 не поставлен, попросил сообщить о дате поставки и установки товара, подтвердить ведение претензионной работы с индивидуальным предпринимателем.

Предложение № 0912 о расторжении контракта по соглашению сторон подготовлено Обществом 12.09.2023.

Претензией от 20.09.2023 № 61 заказчик потребовал перечислить начисленную сумму штрафа на реквизиты МУ ДЗОЛ «Чайка».

Из содержания письма № 0923 от 23.09.2023 следует, что Общество, сославшись на возникшие трудности при взаимодействии с индивидуальным предпринимателем, указало, что не имеет возможности исполнить контракт, но обязательства по оплате штрафных санкций с себя не снимает, готов их исполнить.

Согласно платежному поручению № 283 от 24.09.2023 ООО «ХИЛЕР» оплатило штраф заказчику.

Решение № 1 об одностороннем отказе заказчика от исполнения муниципального контракта №0369300008423000127_124727 от 29.05.2023 на поставку и установку детского спортивного комплекса принято МУ ДЗОЛ «Чайка», а также сформировано с использованием единой информационной системы 09.10.2023.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта является 09.10.2023. Контракт расторгнут 20.10.2023, информация о расторжении контракта размещена заказчиком 20.10.2023.

Таким образом, МУ ДЗОЛ «Чайка» соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе.

Важно, что основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение исполнителем (стороной по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушение

обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения индивидуального предпринимателя в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством и договором.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Как следует из документов, представленных на заседание Комиссии, юридическое лицо не уклонялось от переписки и общения с заказчиком. Комиссия антимонопольного органа отмечает, что между сторонами осуществлялась переписка. Однако должный результат не достигнут.

В рассматриваемом случае, обстоятельства свидетельствуют об отсутствии взаимодействия сторон в рамках исполнения контракта, тогда как взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при исполнении, изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта, включено в исполнение контракта в силу положений части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской 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.

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для муниципальных нужд, к тому же в совместной процедуре, и подавая соответствующую заявку, юридическое лицо несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной

системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (исполнителем).

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

ООО «ХИЛЕР» нарушены условия контракта, товар в соответствии с обязательствами, принятыми на себя поставщиком в соответствии с условиями контракта, не поставлен.

Действия ООО «ХИЛЕР» явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку потребность детского загородного оздоровительного лагеря в детском спортивном комплексе не удовлетворена.

При этом, необходимо отметить, что из пояснений представителя Общества следует, что сведения о контрагенте ООО «ХИЛЕР» по договору № 50 от 16.05.2023, чьи действия во многом обусловили неисполнение обязательств поставщиком по контракту рассматриваемой закупки, внесены в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 16.06.2023, 11.08.2023, 18.08.2023. Указанное обстоятельство подтверждается информацией, размещенной в ЕИС.

В свою очередь, представители заказчика не настаивали на внесении сведений об ООО «ХИЛЕР», его участнике, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Принимая во внимание указанные факты и совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «ХИЛЕР», его участнике, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и 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»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МУ ДЗОЛ «Чайка» об ООО «ХИЛЕР» (ИНН «<...>»), его генеральном директоре и участнике, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель комиссии

В.А. Ливончик

Члены комиссии:

Н.В. Фадеева

Е.Б. Черенкова

2023-17090