

решение по делу № РНП-74-479/2023

Государственное бюджетное
профессиональное образовательное
учреждение «Челябинский механико-
технологический техникум»

454085, г. Челябинск,

ул. 1-ой Пятилетки, 3

ГКУ «Центр организации закупок
Челябинской области»

454087, г. Челябинск,

ул. Калинина, 21, офис 313

Индивидуальному предпринимателю

«<...>»

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А,

25 этаж, помещение 1

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-2877/2023

(№ РНП-74-479/2023)

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

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 18 декабря 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 21 декабря 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 Государственного бюджетного профессионального образовательного учреждения «Челябинский механико-технологический техникум» (далее – ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум», заказчик) о включении сведений об Индивидуальном предпринимателе «<...>» (далее – ИП «<...>», индивидуальный предприниматель, участник закупки, поставщик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 08692000002230080360001 на поставку товара от 16.10.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Тарелка глубокая 350 мл» (извещение № 0869200000223008036) (далее – аукцион, закупка), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителей ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» специалиста по закупкам «<...>» контрактного управляющего «<...>», действующих на основании доверенностей б/н от 18.12.2023;

- представителя ИП «<...>», действующего на основании доверенности № 54 АА 2646743 от 13.12.2023;

- в отсутствие представителей ГКУ «Центр организации закупок Челябинской области» (далее - уполномоченное учреждение), ходатайство от 14.12.2023 № 267.

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 12.12.2023 поступило обращение ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» о включении в Реестр ИП «<...>» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 08692000002230080360001 на поставку товара от 16.10.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Тарелка глубокая 350 мл» (извещение № 0869200000223008036) в порядке, определенном

статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» объявлен аукцион путем размещения уполномоченным учреждением на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 25.09.2023 в 08:20 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 59 199,00 рублей.

Протокол подачи ценовых предложений от 03.10.2023.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 65,65%.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) 0869200000223008036 от 04.10.2023.

Контракт № 08692000002230080360001 на поставку товаров заключен 16.10.2023.

Из обращения ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» следует, что поставщиком осуществлена поставка товара, не соответствующего требованиям контракта. Заказчиком отказано в приемке, 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, 11 и 13 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 в течение пяти рабочих дней с даты соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта. При этом, что 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 подписания решения.

Между ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» и ИП «<...>» 16.10.2023 заключен контракт 08692000002230080360001 на поставку товара (далее - контракт).

Согласно пункту 1.1 контракта поставщик обязуется поставить тарелки глубокие 350 мл (далее - товар), а заказчик обязуется принять и оплатить товар в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

В силу пункта 1.2 контракта наименование, количество и иные характеристики поставляемого товара указаны в спецификации (приложение к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта.

Цена Контракта (Предложение о цене за право заключения Контракта) составляет 20 334,00 руб. (двадцать тысяч триста тридцать четыре руб. 00 коп.), в том числе НДС 20 % - 3389,00 руб.

Пунктом 2.6 контракта предусмотрено, что оплата по контракту производится с авансовым платежом в размере 30% в пределах доведенных заказчику лимитов бюджетных обязательств. Авансовый платеж по контракту выплачивается в течение 7 (семь) рабочих дней с даты заключения контракта. Оплата поставленного товара производится в размере, не превышающем разницу между стоимостью фактически поставленных товаров, подтвержденных в соответствии с установленным Министерством финансов Российской Федерации порядком санкционирования оплаты денежных обязательств получателей средств федерального бюджета, и общей суммой ранее выплаченного авансового платежа.

В соответствии с пунктом 3.1 контракта поставщик самостоятельно доставляет товар заказчику по адресу: 454085, г. Челябинск, ул. 1-ой Пятилетки, д. 3 (далее - место доставки), в течении 10 (десять) календарных дней с момента заключения контракта. Поставщик не менее чем за 2 дня до осуществления поставки товара направляет в адрес заказчика уведомление о времени и дате доставки товара в место доставки.

В силу пункта 3.3 контракта приемка товара осуществляется путем передачи

поставщиком товара и документов об оценке соответствия, предусмотренных правом Евразийского экономического союза и законодательством Российской Федерации, обязательных для данного вида товара, а также иных документов, подтверждающих качество товара.

Пунктом 3.5 контракта предусмотрено, что 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 на основании контрактов, заключенных в соответствии с Законом о контрактной системе.

Согласно пункту 3.7 контракта при выявлении несоответствий в поставленном товаре (наименования, количества, качества, в том числе в случае выявления внешних признаков ненадлежащего качества товара, препятствующих его дальнейшему использованию (нарушение целостности упаковки, повреждение содержимого и т.д.), препятствующих его приемке, заказчик в срок, установленный в пункте 3.6 контракта, отказывает в приемке товара, направляя поставщику мотивированный отказ от приемки товара с перечнем выявленных недостатков и указанием сроков их устранения.

Обязанностью поставщика, предусмотренной пунктом 4.1.1 контракта, является поставка товара в порядке, количестве, в срок и на условиях, предусмотренных контрактом и спецификацией.

Обязанностью заказчика, предусмотренной пунктом 4.3.1 контракта, является обеспечение своевременной приемки и оплаты поставленного товара надлежащего качества в порядке и сроки, предусмотренные контрактом.

В соответствии с пунктом 4.4.7 контракта заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В разделе V контракта «качество товара» установлено, что поставщик гарантирует, что поставляемый товар соответствует требованиям, установленным контрактом.

Пунктом 12.2 контракта установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации в порядке, предусмотренном частями 9 - 23 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии со спецификацией (приложение к контракту) заказчик приобретает тарелки в количестве 300 шт. со следующими характеристиками: объем тарелки - 350 мл; назначение – суповая; цвет - белый; материал – керамика; диаметр – 15 см; форма – круглая.

Согласно платежному поручению № 571458 от 25.10.2023 предоплата по контракту перечислена ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» ИП «<...>» в размере 6100,20 рублей.

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

Претензией № 1 от 07.11.2023 заказчик указал поставщику на необходимость «незамедлительно произвести поставку товара», обратив внимание на возможное расторжение контракта в одностороннем порядке.

Из содержания расходной накладной № 00000474129 от 13.11.2023 следует, что поставленный индивидуальным предпринимателем товар («Салатник стеклокерамика 15см Белый тарелка WVV60Q 676615к.ш.3939») заказчиком не принят, со следующим указанием на расходной накладной, выполненным специалистом по закупкам ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум»: «В приемке товара отказано. Не соответствует техническому заданию».

В претензии № 2 от 21.11.2023 ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» также указало на необходимость «незамедлительно произвести поставку товара», рассчитало сумму штрафа ИП «<...>»

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта принято ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» 30.11.2023, сформировано с использованием единой информационной системы 30.11.2023.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта является 30.11.2023. Контракт расторгнут 12.12.2023, информация о расторжении контракта размещена заказчиком 12.12.2023.

Таким образом, порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе, ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» не нарушен.

Из сведений и информации, размещенных в ЕИС следует, что 11.12.2023 поставщиком размещен документ о приемке № 14084 от 11.12.2023. Указанный документ получен заказчиком 11.12.2023. Заказчиком отказано в приемке 12.12.2023. Вместе с тем, мотивированный отказ заказчика от приемки товара с перечнем выявленных недостатков и сроком их устранения отсутствует как в ЕИС, в том числе в прикрепленный файлах, так и в виде какого-либо отдельного, подготовленного заказчиком документа.

Таким образом, немотивированным представляется основание для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Так, из представленных сторонами информации и сведений следует, что согласно содержанию спецификации заключенного контракта стороны пришли к соглашению о поставке круглых, белых, керамических тарелок, объемом 350мл. Как пояснили на заседании Комиссии представители сторон, 11 декабря 2023 года осуществлена повторная поставка товара, но со слов представителя ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» причиной того, что товар не принят заказчиком, явилось обстоятельство поставки тарелок объемом 200 мл, а не 350 мл, как указано в спецификации к контракту. Однако отказ заказчика от

приемки товара документально не оформлен, недостатки товара, равно как и срок их устранения заказчиком не указаны, что не соответствует пункту 3.7 контракта.

Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что претензии ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» сводятся к поставке иного товара, чем указано в спецификации. При этом поставка иного товара не является основанием, предусмотренным гражданским законодательством по отдельным видам обязательств, для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. Фактически индивидуальным предпринимателем поставлен товар, определенный спецификацией, но заказчик такой товар не принял, посчитав его несоответствующим условиям контракта, и не мотивировав никаким образом это обстоятельство.

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, нарушению 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.

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, и подавая соответствующую заявку, индивидуальный предприниматель 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.

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).

Как следует из документов, представленных на заседание Комиссии, поставщик ИП «<...>» товар, определенный спецификацией к контракту, поставлял, что не может свидетельствовать о недобросовестности действий поставщика, а указывает на осуществление индивидуальным предпринимателем действий, направленных на исполнение обязательств по контракту.

Платежное поручение № 1476 от 18.12.2023 представлено на заседание Комиссии в качестве возврата ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» перечисленного аванса.

Принимая во внимание указанные факты в совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющихся в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в Реестр сведений об ИП «<...>»

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 ГБПОУ «Челябинский механико-технологический техникум» об ИП «<...>» (ИНН «<...>»)«<...>» 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

