

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-490/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«11» 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,

в отсутствие представителей Бюджетного учреждения Ветеринарии «Бурятская республиканская станция по борьбе с болезнями животных» (далее – БУ Ветеринарии «БРСББЖ», Заказчик) и индивидуального предпринимателя Червяка Геннадия Ивановича (далее – ИП Червяк Г.И., Поставщик),

рассмотрев обращение БУ Ветеринарии «БРСББЖ» (вх. № 2156-ЭП/23 от 04.07.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Червяка Г.И. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку ГСМ, № извещения 0102200001623001724, ИКЗ 232032602071803260100100060020000611, 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 материалов следует, что 29.05.2023 между БУ Ветеринарии «БРСББЖ» и ИП Червяк Г.И. заключен контракт № МА-1/2023 от 29.05.2023 на поставку ГСМ на сумму 2 418 308,73 руб. (далее – Контракт). В связи с ненадлежащим исполнением Поставщиком обязательств по Контракту, Заказчиком 19.06.2023 принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

ИП Червяк Г.И. на рассмотрение дела не явился, каких-либо пояснений и документов, свидетельствующих об отсутствии недобросовестного поведения, не представил.

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

05.05.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0102200001623001724 о проведении электронного аукциона: «Поставка ГСМ». Начальная (максимальная) цена контракта – 2 430 461,04 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 18.05.2023 победителем закупки признается участник закупки № 149 (заявке присвоен

первый порядковый номер, в порядке пп. «б» п. 1 ч. 5 ст. 49 Закона о контрактной системе), предложивший по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям Закона о контрактной системе и извещения об осуществлении закупки.

29.05.2023 между Заказчиком и ИП Червяк Г.И. заключен контракт № МА-1/2023 (реестровый номер – 2032602071823000014).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Поставщик обязуется поставить ГСМ (далее – Товар) указанные в Приложении № 1, а Заказчик обязуется принять Товар и оплатить его на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

Согласно пункту 1.2 Контракта Товар поставляется с момента заключения контракта по 31.12.2023 года, включительно (ежедневно, круглосуточно).

Поставка Товара осуществляется путем его отпуска на Автозаправочных станциях Поставщика (далее – АЗС) согласно Перечню АЗС (Приложение № 2 к настоящему Контракту) расположенных в г. Улан-Удэ и в районах Республики Бурятия с использованием пластиковых карт (далее по тексту «карты»), выдаваемых Поставщиком (пункт 1.3 Контракта).

В силу пунктов 2.1, 2.2 Контракта выдача карт производится Поставщиком на основании письменной Заявки Заказчика по форме, указанной в Приложении № 3 к настоящему Контракту. Передача карт оформляется Актом о приеме-передаче в соответствии с Приложением № 4 к настоящему Контракту.

На основании подпунктов 3.2.1, 3.2.2 Контракта Поставщик обязан передать Товар Заказчику в соответствии с условиями настоящего Контракта и гарантировать отпуск Товара держателям карт на АЗС согласно Перечню АЗС.

Оплата по контракту производится Заказчиком ежемесячно в течение 7 (семи) рабочих дней с даты подписания Заказчиком документа о приемке (пункт 5.7 Контракта).

Контракт вступает в силу с даты заключения контракта и действует до 31 января 2024 года, включительно (пункт 12.1. Контракта).

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.

Пунктом 12.3 Контракта предусмотрено, что 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, в том числе:

- отказ поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему (пункт 1 статьи 463, абзац второй статьи 464 ГК РФ);

- невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара (пункт 1 статьи 480 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) (пункт 2 статьи 475 ГК РФ);

- неоднократного нарушения сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

Из материалов БУ Ветеринарии «БРСББЖ» следует, что 29.05.2023 письмом № 877 Заказчик направил Поставщику заявку на изготовление пятидесяти карт для получения топлива АИ-92, АИ-95, ДТ в срок до 17 часов 30 минут 01.06.2023.

По состоянию на 14 часов 00 минут 06.06.2023 Поставщик не исполнил свои обязательства по Контракту в части передачи пластиковых карт Заказчику по акту приемке-передаче карт (Приложение № 4 к Контракту) в установленный Заказчиком в заявке от 29.05.2023 срок.

В связи с ненадлежащим исполнением Поставщиком обязательств по передаче пластиковых карт, Заказчиком 06.06.2023 направлена претензия, в которой сообщил о невозможности осуществлять заправку своих транспортных средств на АЗС Поставщика, что ведет к срыву выполнения Заказчиком противоэпизоотических мероприятий на территории Республики Бурятия в рамках исполнения им государственного задания. В связи с чем Заказчик просит Поставщика исполнить обязательства по Контракту, путем передачи пластиковых карт в количестве 50 штук не позднее 17 часов 30 минут 08.06.2023 и начать осуществлять отпуск ГСМ на автозаправочных станциях Поставщика согласно перечерню АЗС (Приложение № 2 к Контракту) в вышеуказанный срок.

По состоянию на 14 часов 00 минут 19.06.2023 претензия Заказчика оставлена без ответа, Поставщик на связь не выходил, на телефонные звонки не отвечал, топливо не поставлено. На основании изложенного, в соответствии с частью 9 Закона о контрактной системе и пункта 12.2 Контракта Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

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 19.06.2023.

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 19.06.2023.

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 30.06.2023.

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 материалов, до вступления решения в силу ИП Червяк Г.И. обязательства по Контракту не исполнены.

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).

В соответствии с вышеуказанной нормой Заказчиком 04.07.2023 направлено обращение в антимонопольный орган о включении информации об ИП Червяк Г.И. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в действиях Заказчика по расторжению контракта с Исполнителем в одностороннем порядке и направлению сведений в отношении Поставщика в Бурятское УФАС России нарушений Закона о контрактной системе не установлено.

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 (ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела, учитывая социальную значимость закупки БУ Ветеринарии «БРСББЖ», приходит к выводу о виновности участника закупки в недобросовестном характере его поведения, выразившегося в ненадлежащем исполнении своих обязательств, предусмотренных Контрактом.

Ответ Поставщика от 21.06.2023 на решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта о готовности топливных карт к выдаче с 09.06.2023 не может быть принят во внимание, поскольку факт передачи топливных карт не подтвержден документально ни Заказчиком, ни Поставщиком.

Доказательств совершения Поставщиком действий, направленных на исполнение государственного контракта, а также доказательств устранения нарушений, послуживших основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в подтверждение своей добросовестности ИП Червяк Г.И. не представлено.

Участник закупки, не исполнивший обязательства по контракту, образует существенное нарушение условий контракта, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении настоящего Контракта.

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.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

При этом, участие лиц в государственных и муниципальных закупках, проводимых в рамках Закона о контрактной системе, является добровольным, следовательно, прежде чем подать заявку на участие в такой закупке и принять участие в ее проведении, лицо должно оценить свои возможности по исполнению контракта, а также проанализировать наличие у него необходимых ресурсов для исполнения контракта, в случае, если данное лицо будет признано победителем закупки.

Поставщик, не исполнивший обязательства по Контракту, образует существенное нарушение условий контракта, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении настоящего Контракта.

Комиссия приходит к выводу о виновности ИП Червяк Г.И. в ненадлежащем исполнении своих обязательств, предусмотренных Контрактом, о недобросовестном характере его поведения.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет,

что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Указанная позиция изложена в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств».

Также по мнению Верховного суда РФ под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Доказательства, свидетельствующие о невозможности ИП Червяк Г.И. поставить топливо в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ИП Червяк Г.И. не представлены.

Наличие иных не зависящих от Поставщика причин, препятствовавших ему надлежащим образом исполнить свои обязательства по Контракту, в ходе рассмотрения обращения не установлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ИП Червяк Г.И. не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом, в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях ИП Червяк Г.И. как лица, профессионально занимающегося предпринимательской деятельностью, поведения виновного и недобросовестного характера, о не проявлении надлежащей осмотрительности и заботливости относительно прав и законных интересов Заказчика, об отсутствии действий по принятию всех необходимых мер для исполнения предусмотренных контрактом обязанностей.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также принимая во внимание поведение Поставщика, выразившееся в ненадлежащем исполнении принятых на себя обязательств, что привело к неисполнению в установленный срок Контракта, и, как следствие, к неэффективному использованию бюджетных средств, принимая во внимание обращение Заказчика, произведя анализ документов, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника

закупки, ущерба, нанесенному Заказчику и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

1. Включить сведения об индивидуальном предпринимателе Червяке Геннадии Ивановиче ИНН 032621895501, адрес (местонахождение): <...>, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении ИП Червяк Г.И. считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

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