

РЕШЕНИЕ № РНП-74-8-03/2017

о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

13 ноября 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

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

Председателя
Комиссии: Рысева Е.Г. - заместителя руководителя
Челябинского УФАС России;

Членов
Комиссии: Ветровой Т.А. - начальника отдела контроля
естественных монополий, ЖКХ и
транспорта Челябинского
УФАС России;

ведущего специалиста-
эксперта отдела контроля
- естественных монополий, ЖКХ и
транспорта Челябинского
УФАС России,
Потапченко С.С.

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение МП «Горторг» г. Магнитогорска (далее также – Заказчик) о включении ООО «Овощной удар» (далее также – Общество, поставщик), учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта от 07.08.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на

поставку продуктов питания – соков из фруктов (извещение №0569300002117000090) (далее – аукцион), в отсутствие представителя ООО «Овощной удар», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения обращения, в присутствии представителей МП «Горторг» г. Магнитогорска,

У С Т А Н О

В Челябинское УФАС России поступило обращение Заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Овощной удар», учредителей и лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа указанного юридического лица, в порядке, предусмотренном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела заказчиком объявлен аукцион на поставку продуктов питания – соков из фруктов путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru 12.07.2017 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 366 200, 00 рублей.

Протокол подведения итогов электронного аукциона №0569300002117000090-2 от 24.07.2017 размещен на сайте www.zakupki.gov.ru 24.07.2017.

Контракт на поставку продуктов питания № 87/17-3 (далее – контракт) заключен 07.08.2017.

Из обращения заказчика следует, что ООО «Овощной удар» не поставило товар, предусмотренный контрактом, а именно: соки из фруктов с характеристиками, указанными в спецификации (Приложение № 1 к контракту), в сроки, установленные Заказчиком в заявках на поставку товара.

В связи с неоднократным нарушением сроков поставки, 18.09.2017 Заказчиком принято решение о расторжении контракта в одностороннем порядке.

Изучив представленные документы, руководствуясь статьей 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), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа

заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

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 части 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.

В силу части 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

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 силу части 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

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 части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Между ООО «Овощной удар» и МП «Горторг» г. Магнитогорска 07.08.2017 заключен контракт на поставку продуктов питания – соки из фруктов.

Пунктами 2.1.1, 2.1.2 контракта предусмотрена обязанность поставщика поставить Заказчику товар, соответствующий спецификации в количестве и ассортименте согласно полученной по электронной почте либо факсу (иным способом) заявке, предоставленной Заказчиком.

В силу пунктов 4.1 контракта срок поставки товара исчисляется с момента заключения контракта по 30.09.2017, поставка товара осуществляется два раза в месяц партиями по 5 000 штук за 1 поставку.

Согласно пункту 4.2 контракта заявка направляется не позднее, чем за три рабочих дня до предполагаемой даты поставки товара.

Пунктом 6.6 контракта предусмотрена возможность расторжения контракта 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 ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств (пункт 6.7 контракта).

Как следует из переписки между ООО «Овощной удар» и МП «Горторг» заказчиком были направлены по адресу электронной почты поставщика, указанному в контракте, следующие заявки на поставку товара:

- 18.08.2017 на поставку 5 000 банок сока на 24.08.2017;

- 22.08.2017 на поставку 5 000 банок сока на 31.08.2017;
- 06.09.2017 на поставку 5 000 банок сока на 11.09.2017;
- 06.09.2017 на поставку 5 000 банок сока на 13.09.2017.

По всем заявкам, за исключением заявки от 06.09.2017 на поставку товара на 11.09.2017, товар не поставлен.

На заявку от 18.08.2017 ООО «Овощной удар» направило в адрес МП «Горторг» письмо от 21.08.2017 № 61, в котором указало на невозможность поставки товара в связи с отсутствием товара у поставщиков ООО «Овощной удар».

В связи с непоставкой товара по заявкам от 18.08.2017 и 22.08.2017 Заказчиком по адресу электронной почты поставщика 07.09.2017 направлено уведомление № 93 с просьбой пояснить причину неисполнения заявок и указанием сроков поставки.

Также уведомлением от 11.09.2017 № 01-34/0789 Заказчик уведомил поставщика об отказе в принятии товара по заявкам на 24.08.2017 и 31.08.2017 в связи с неисполнением заявок в срок и о необходимости поставки товара по заявке на 13.09.2017.

Таким образом, заказчик неоднократно уведомлял поставщика о недопустимости неисполнения условий контракта.

Вместе с тем, поставщиком исполнялись обязательства по контракту по поставке продуктов питания – соки из фруктов согласно спецификации с грубыми нарушениями, а именно, не поставлен товар по заявкам от 18.08.2017, 22.08.2017 и 06.09.2017.

Решение об одностороннем отказе МП «Горторг» от исполнения контракта в связи с неоднократным нарушением поставщиком сроков поставки товара принято Заказчиком 18.09.2017 и направлено ООО «Овощной удар» по почте заказным письмом с уведомлением, размещено в единой информационной системе 21.09.2017. Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 45502107298425 решение вручено поставщику 27.09.2017.

Контракт расторгнут 22.10.2017.

Информация о расторжении контракта опубликована в единой информационной системе 23.10.2017.

Таким образом, Заказчиком соблюдены требования частей 12, 26 статьи 95 Закона о контрактной системе (решение об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено Обществу, информация о принятом Заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения контракта

размещено в единой информационной системе в течение одного рабочего дня с даты его принятия; информация о расторжении контракта размещена заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой расторжения контракта).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» утверждены Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 8 Правил ведения реестра в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в уполномоченный орган информацию и документы, предусмотренные частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 названных Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика, в течение десяти рабочих дней с даты их поступления (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, пункт 11 Правил ведения реестра).

В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Из анализа положений пунктов 11, 12, 13 Правил ведения реестра следует, что при рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника закупки от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на

несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Как указано выше, реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках закупки обязательств (пункты 2, 10 статьи 104 Закона о контрактной системе). Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений данного Закона.

Отказ заказчика от договора поставки, в том числе по мотиву существенного нарушения поставщиком условия договора о сроке поставки, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае, если нарушение срока исполнения договора не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля).

Все эти обстоятельства в каждом конкретном случае подлежат выяснению антимонопольным органом при решении вопроса о наличии оснований для включения определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков в рамках установленной процедуры.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере контрактной системы, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

При этом, Закон о контрактной системе, Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определениях от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О) отражено, что применяемые

государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание заявителя недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков, в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнении договора, помимо факта нарушения поставщиком существенных условий договора о сроке выполнения работ (оказания услуг), необходимо установить направленность его воли и недобросовестный характер поведения.

- ходе рассмотрения обращения МП «Горторг» установлено, что ООО «Овощной удар» при исполнении контракта неоднократно нарушались сроки поставки товара, то есть поставщиком нарушены существенные условия контракта.

При этом следует учитывать, что МП «Горторг» г. Магнитогорска осуществляет закупку продуктов питания для исполнения заключенных контрактов по организации горячего питания в детских садах, школах и больницах города Магнитогорска, в связи с чем, неоднократное нарушение сроков поставки товара со стороны ООО «Овощной удар» повлекло невозможность надлежащего оказания услуг по организации горячего питания в социальных учреждениях города Магнитогорска на протяжении длительного срока.

Из писем ООО «Овощной удар» от 21.08.2017 № 61 и от 07.09.2017 № 65 следует, что Общество не смогло поставить товар в сроки, указанные в заявках в связи с отсутствием товара у поставщиков ООО «Овощной удар», а также в связи с долгим поиском транспортного средства для перевозки товара.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления

неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Закона о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона.

ООО «Овощной удар» имело возможность для соблюдения условий контракта (поставки товара в срок), неисполнение которых послужило основанием для принятия МП «Горторг» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. Каких-либо доказательств в подтверждение невозможности поставки товара в срок, по причинам, независящим от поставщика, ООО «Овощной удар» не представлено.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что общество не предприняло достаточных действий для надлежащего исполнения контракта в соответствии с требованиями аукционной документации.

Комиссия Челябинского УФАС России, изучив материалы дела, приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Овощной удар» недобросовестного поведения, выразившегося в непринятии мер по надлежащему исполнению обязательства, предусмотренных контрактом, последствием которого стало расторжение контракта, неполучение Заказчиком товара, предусмотренного контрактом.

Следовательно, в действиях ООО «Овощной удар» содержатся признаки недобросовестного поведения, являющегося основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков Общества, его учредителя и директора.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 95, 104 Закона о контрактной системе,

Р Е Ш Е Н И Е

1. Включить сведения, представленные МП «Горторг» г. Магнитогорска, об Обществе с ограниченной ответственностью «Овощной удар» (ИНН/КПП 1832128276/183201001, ОГРН 1151832005621, 426028, город Ижевск, улица Пойма, дом 22, офис 1 «А») сроком на два года с даты размещения реестровой записи об Обществе в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

2. Включить сведения, представленные МП «Горторг» г. Магнитогорска, об учредителе Общества с ограниченной ответственностью «Овощной удар» (ИНН 183703498942) сроком на два года с даты размещения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

3. Включить сведения, представленные МП «Горторг» г. Магнитогорска, о

директоре Общества с ограниченной ответственностью «Овощной удар» (ИНН 183703498942) сроком на два года с даты размещения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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