

Министерство образования и науки Челябинской области

454113, г. Челябинск,

пл. Революции, 4

Общество с ограниченной ответственностью «ЭСТ Технолоджи»

614107, Пермский край,

г. Пермь,

ул. Ким, дом 19, помещение 4

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д.23-А

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-1184/2019

РНП-74-222/2019

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

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 02 июля 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 05 июля 2019 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: «<...>» - «<...>»

Членов Комиссии: «<...>» - «<...>»

«<...>» - «<...>»

рассмотрев обращение Министерства образования и науки Челябинской области (далее - Министерство, заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «ЭСТ Технолоджи» (далее – ООО «ЭСТ Технолоджи», Общество, участник закупки), учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭСТ Технолоджи» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением государственного контракта № Ф.2018.614307/15 от 17.12.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на оснащение ИКТ-оборудованием компьютерных классов образовательных организаций Челябинской области (извещение №

0169200001518000040), в присутствии:

- представителя Министерства «<...>», действующего на основании доверенности № 6 от 15.02.2019;

- представителей ООО «ЭСТ Технолоджи» «<...>», «<...>» действующих на основании доверенности б/н от 23.10.2018, решения от 08.06.2018, приказа № 1 от 19.06.2018.

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьями 95, 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 28.12.2013) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Министерства о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ЭСТ Технолоджи», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «ЭСТ Технолоджи» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением государственного контракта № Ф.2018.614307/15 от 17.12.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на оснащение ИКТ-оборудованием компьютерных классов образовательных организаций Челябинской области (извещение № 0169200001518000040) (далее – аукцион, закупка).

Согласно материалам дела, заказчиком объявлен аукцион путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) в сфере закупок 19.11.2018 изменений извещения о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 399 996,54 рубля.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона № 0169200001518000040 заявка участника закупки с идентификационным номером 104126078 (ООО «ЭСТ Технолоджи») признана соответствующей требованиям документации об аукционе, участник закупки признан победителем электронного аукциона.

Решением от 22.05.2019 заказчик отказался от исполнения контракта в виду ненадлежащего исполнения поставщиком обязательств по контракту, что подтверждается заключением экспертизы, на основании чего было составлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлены соответствующие сведения в антимонопольный орган.

Представители Общества на заседании Комиссии представили письменные пояснения и указали, что поставленный товар соответствует требованиям документации о закупке. Требования заказчика о предоставлении документов, подтверждающих страну происхождения товара, считают необоснованным, не основанным на положениях законодательства Российской Федерации. Неопределенность требований по кабелю, неурегулированность вопроса по ИБП, повлекли за собой невозможность своевременного исполнения контракта поставщиком. Основания для одностороннего отказа от исполнения контракта у Министерства отсутствовали.

При рассмотрении вопроса о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольным органом установлено следующее.

Как следует из материалов дела между Министерством образования и науки Челябинской области и ООО «ЭСТ Технолоджи» заключен контракт №Ф.2018.614307/15 от 17.12.2018 (далее - контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 контракта предметом является оснащение ИКТ – оборудованием компьютерных классов образовательных организаций Челябинской области в соответствии с техническим заданием и спецификацией, что свидетельствует о заключении заказчиком по результатам закупки договора поставки, порядок заключения которого регламентирован параграфом 3 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании части 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 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Исходя из абзаца второго пункта 2 статьи 450 ГК РФ следует, что 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 соответствии с частью 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.

Согласно пункту 1.2 контракта стороны настоящего контракта определили, что поставщик осуществляет поставку товара с момента заключения контракта по 18 декабря 2018г.

Таким образом, с учетом срока заключения контракта поставка товара должна быть осуществлена не позднее 18.12.2018.

Необходимо отметить, что до заключения контракта, 07.12.2018 за исх. № 012/12/18 ООО «ЭСТ Технолоджи» письмом сообщило Министерству образования и науки Челябинской области об отсутствии требуемого к поставке товара (33 источников бесперебойного питания (ИПБ) SVEN) и предложило осуществить поставку товара с улучшенными характеристиками.

Между Министерством и Обществом осуществлялась электронная переписка по вопросу согласования замены ИПБ на товар с улучшенными характеристиками, которая 12.12.2018, исходя из содержания письма «с заменой согласны,

предложенные ИПБ с улучшенными характеристиками», свидетельствует о намерении заказчика принять условия поставщика о замене товара.

Как следует из представленных документов, пояснений заказчика, в целях приемки поставленного товара, 25.12.2018 Министерством заключен договор № 268 на проведение экспертизы. В соответствии с пунктом 2.3.5 контракта заказчиком проведена экспертиза поставленного товара.

Согласно акту экспертизы № 026-02-0704 от 25.12.2018, в результате проведенной Южно-Уральской торгово-промышленной палатой (далее - ЮУТПП), выявлены несоответствия поставленного товара условиям исполнения контракта (содержатся в Сводной таблице соответствия. Таблице № 13), а именно:

- операционная система (*фактическое значение – предустановочная бессрочная, по контракту – предустановочная, лицензионная, бессрочная*); *вывод – не соответствует, не предоставлен лицензионный договор на операционную систему;*

- виды защиты источника бесперебойного питания (*фактическое значение – от высоковольтных импульсов, от короткого замыкания, от перегрузки, фильтрация помех, защита телефонной линии отсутствует, по контракту - от высоковольтных импульсов, от короткого замыкания, от перегрузки, фильтрация помех*); *вывод – не соответствует;*

- кабель для подключения монитора (*фактическое значение – кабель отсутствует, по контракту - наличие*); *вывод – не соответствует, представленная модель оборудования не поддерживает функцию монитора.*

Вместе с тем, выводы ЮУТПП определяют следующее:

«В приложении №2 в таблице №14 представлена сводная информация по исследуемому оборудованию с указанием соответствия государственного контракта (в том числе стране происхождения) №Ф.2018.614307/15 от 17.12.2018г. заключенного между Министерством образования и науки Челябинской области и ООО «ЭСТ Технолоджи».

Документы, подтверждающие страну Россия как страну происхождения — системного блока DKOffice - не представлены.

Представленные на экспертизу: монитор BenQ, клавиатура ExeGate LY-331, мышь ExeGate SH-9025, веб-камера SVEN IC-990 HD, источник бесперебойного питания РСМ SPD-850n, сетевой фильтр ExeGate SP-5-5G имеют маркировку «Сделано в Китае».

Представленное на экспертизу многофункциональное устройство Kyocera Ecosys M2540dn на задней части устройства имеет маркировку "Assembled in Vietnam", что указывает на сборку устройства во Вьетнаме».

Министерством поставщику по результатам экспертизы подготовлена претензия № 1202/13841 от 27.12.2018, согласно которой заказчик не принимает поставленное оборудование в связи с несоответствие приложению № 1 контракта. К указанной претензии прилагалась копия акта экспертизы № 026-02-00704.

В ответ на претензию № 1202/13841 от 27.12.2018 Общество в письме от 28.12.2018

указало, что считает претензию необоснованной, пояснило заказчику, что необходимые лицензионные документы на операционную систему были направлены по электронной почте 21.12.2018. (Указанное обстоятельство подтверждено представителем Министерства на заседании Комиссии, вопрос был снят). По источнику бесперебойного питания (ИБП) ООО «ЭСТ Технолоджи» обратило внимание заказчика на согласование модели ИПП с улучшенными характеристиками и поставку ИБК, поддерживающего функцию монитора; поставку кабеля, предусмотренного для подключения монитора к ИПП в комплекте с монитором. Пояснило, что с каждым системным блоком поставлено Руководство по эксплуатации с гарантийным талоном и копией Сертификата соответствия № ТС RU C-RU.MЛ66.B серия RU 0415985.

В письме от 10.01.2019 Общество на повторно поступившую претензию заказчика от 27.12.2018 подготовило ответ, аналогичный ответу от 28.12.2018, а также предложило подписать дополнительное соглашение к контракту в части, касающейся ИПП.

Претензией № 1201/1142 от 08.02.2019 Министерство в ответ на письмо ООО «ЭСТ Технолоджи» от 10.01.2019 сообщило, что заключение дополнительного соглашения возможно после проведения экспертизы, по результатам которой будет установлено, что предлагаемые к поставке источники бесперебойного питания соответствуют условиям контракта; указало, что в течение 10 (десяти) календарных дней со дня получения претензии поставщику необходимо предоставить документы, подтверждающие страну происхождения поставленных системных блоков - Россию.

ООО «ЭСТ Технолоджи» 11.02.2019 в ответе на претензию № 1201/1142 от 08.02.2019 сообщило о намерении произвести замену ИПП, продублировало информацию о лицензиях, указало, что по условиям контракта обязанность поставщика по предоставлению документов, подтверждающих страну происхождения товара не установлена, в связи с чем, требование заказчика в указанной части необоснованно.

Министерством образования и науки Челябинской области 26 марта 2019 за № 1201/3198 принято **Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 17 декабря 2018г.** №Ф.2018.614307/15. При этом процедура, регламентированная частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, заказчиком не была соблюдена (решение в ЕИС не размещено, поставщику не направлено).

Повторно решение об одностороннем отказе Министерства образования и науки Челябинской области **от исполнения контракта от 17 декабря 2018г.** №Ф.2018.614307/15 **заказчиком 22.05.2019 за № 1201/5416.**

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено заказчиком в ЕИС 23.05.2019.

Вместе с тем, из указанных документов не представляется возможным сделать однозначный вывод о поставке обществом товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, что является основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта в силу части 2 статьи 523 ГК РФ. Кроме того, законодательством о

контрактной системе не предусмотрено неоднократное принятие заказчиком решения по одному контракту об одностороннем отказе от исполнения 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, общество предпринимало действия, направленные на исполнение контракта, а именно: поставило оборудование в количестве, предусмотренном контрактом, с учетом пункта 2.1.1 контракта.

Кроме того, в письмах 07.12.2018 за исх. № 012/12/18, 11.02.2019 б/н Общество выразило намерение заключить дополнительное соглашение в части поставки товара - модели ИПБ с улучшенными характеристиками.

При этом, антимонопольный орган отмечает, что процедура одностороннего отказа от исполнения контракта на основании того, что поставляемый товар не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к поставляемому товару, предусмотрена частью 15 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, в силу части 2 статьи 104, части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контракта по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Из пояснений представителя заказчика и Общества следует, что поставлен товар (ИПБ) не соответствующий контракту.

При этом соглашение по вопросу поставки товара с иными (улучшенными по мнению Общества) характеристиками между сторонами не достигнуто, поскольку дополнительное соглашение от 10.01.2019, подписанное в одностороннем порядке ООО «ЭСТ Технолоджи», Министерством образования и науки Челябинской области не подписано.

Так, поставка товара с характеристиками, не предусмотренными контрактом, не является основанием для одностороннего отказа в силу статьи 523 ГК РФ, в том числе существенным нарушением условий контракта, в связи с чем, включение общества в реестр по указанному основанию не предусмотрено законодательством о контрактной системе.

Кроме того, как установлено на заседании Комиссии в заключении экспертизы ЮУТПП не представляется возможным установить страну происхождения

системного блока DKOffice, поставленного обществом, в связи с отсутствием документов, предусмотренных Постановлением Правительства РФ от 17.07.2015 № 719 «О подтверждении производства промышленной продукции на территории Российской Федерации».

Таким образом, Министерством не представлены документы, подтверждающие что товар, в том числе системный блок DKOffice, поставленный заказчику, является товаром ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для заказчика срок, что не позволяет сделать вывод об обоснованности одностороннего отказа от исполнения контракта в указанной части.

С учетом изложенного, по мнению Комиссии Челябинского УФАС России, в действиях общества не усматриваются признаки недобросовестности, что не позволяет включить участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Министерством образования и науки Челябинской области об ООО «ЭСТ Технолоджи» (ИНН 5906153982), его учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, 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 «<...>»

Члены Комиссии «<...>»

«<...>»