

РЕШЕНИЕ № 003/06/104-71/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«9» февраля 2023 года город 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,

при участии в режиме видеоконференцсвязи представителей МБОУ «Брянская средняя общеобразовательная школа» МО «Кабанский район» Республики Бурятия – (доверенность от 08.02.2023), (доверенность от 08.02.2023), представителя ИП Х. – (доверенность от 08.02.2023 №1),

рассмотрев обращение МБОУ «Брянская средняя общеобразовательная школа» МО «Кабанский район» Республики Бурятия (вх. от 02.02.2022 № 494) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ИП Х. в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на поставку интерактивных панелей, номер извещения - 0302300088422000007 (далее – Аукцион), и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 104, а также проведения внеплановой проверки, предусмотренной пунктом 5 части 15 статьи 99 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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",

у с т а н о в и л а:

Из представленных документов Заказчика следует, что по результатам закупки с номером извещения 0302300088422000007 победителем признан ИП Х, с которым 21.11.2022 заключен контракт № 3030900984122000012 на поставку интерактивных панелей на сумму 1 591 358,26 рублей.

В адрес МБОУ «Брянская средняя общеобразовательная школа» МО «Кабанский район» Республики Бурятия (далее – Заказчик) поступило информационное письмо от ООО «НЕКС-Т» (исх. от 11.11.2022 № 583) о мошеннических случаях использования номеров реестровых записей интерактивных панелей NexTouch (производитель ООО «Некс-Т») из Реестра промышленной продукции, произведенной на территории РФ и Единого реестра российской радиоэлектронной продукции.

МБОУ «Брянская средняя общеобразовательная школа» МО «Кабанский район» Республики Бурятия (далее – Заказчик) было направлено письмо в адрес ИП Х. (исх. от 24.11.2022 № 186) с просьбой предоставить доказательства поставки интерактивных панелей с номером реестровой записи 560/3/2021, указанной в заявке на участие в аукционе.

Поскольку ИП не представлено доказательств соответствия поставленных панелей реестровому номеру 560/3/2021, то Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Решение размещено в единой информационной системе, вступило в законную силу.

Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил в антимонопольный орган настоящее обращение для рассмотрения.

ИП Х. представил письменные возражения на обращение о включении в РНП.

Из пояснений следует, что ИП Х. обращался в ООО «Некс-Т», Общество отказало в поставке панелей, также при обращении к другому оптовому поставщику, с которым были достигнуты договоренности о поставке панелей было отказано, ввиду того, что ООО «Некс-Т» запретило реализовывать свои панели в данный объект и этому поставщику, тем самым установив монополию куда можно продавать панели, а куда нельзя. И только в третьей компании удалось приобрести данные панели, у дилеров и оптовых покупателей продукции ООО «Некс-Т».

21.11.2022 ИП Х. был оплачен счет на поставку панелей Next Panel 75.

08.12.2022 было направлено письмо в адрес Заказчика о продлении срока поставки товара по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон. Товар от транспортной компании был получен 30.12.2022. В связи с нерабочими и праздничными днями панели были поставлены 09.01.2023, произведен их монтаж. 12.01.2023 от Заказчика получили отказ от приемки товара в связи с несоответствием условиям контракта.

ИП вынужден был повторно закупить панели Next Panel 75 и 07.02.2023 осуществлена поставка интерактивных панелей взамен прежних, но Заказчиком товар не принят.

Обратил внимание Комиссии Бурятского УФАС России, что ИП Х. является активным участником закупок и добросовестным поставщиком. С 2018 года заключено более 170 государственных и муниципальных контрактов и договоров на общую сумму более 179 млн. рублей, нареканий по ранее исполненным контрактам не имеет, информацию можно проверить на сайте www.zakupki.gov.ru.

Просил не включать сведения в РНП.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Обществом, установила следующее.

20.10.2022 в Единой информационной системе (далее –ЕИС) размещено извещение о проведении Аукциона в электронной форме на поставку интерактивных панелей, номер извещения - 0302300088422000007. Начальная (максимальная) цена контракта – 3 214 866,60 рублей.

Ценовые предложения поданы от 6 участников аукциона.

Согласно протоколу подведения итогов от 09.11.2022 № ИЭА1 заявка № 112865927 (ИП Х.), с наименьшим ценовым предложением (1 591 358,26 рублей) признана соответствующей требованиям извещения о закупке.

21.11.2022 между Заказчиком и ИП Х. заключен муниципальный контракт на поставку интерактивных панелей в количестве 6 штук на сумму 1 591 358,26 рублей.

Реестровый номер контракта – 0302300088422000007.

В силу части 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 части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

В соответствии со ст. 450 Гражданского кодекса РФ 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 пунктом 11.2 Контракта, расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Заказчиком в соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, размещено в ЕИС 20.01.2023 в 12.13 часов (МСК).

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);

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, от 20.01.2023.

В соответствии с частью 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, то есть 31.01.2023 года.

В соответствии с частью 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 обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), то есть по 02.02.2023 года.

Заказчик обращение направлено через ЕИС в установленные сроки (02.02.2023).

Изучив представленные документы и сведения Комиссия Бурятского УФАС России установила следующее:

В извещении о закупке Заказчиком установлен запрет на допуск товаров, работ, услуг при осуществлении закупок, а также ограничения и условия допуска в соответствии с требованиями, установленными ст. 14 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 30.04.2020 № 616 "Об установлении запрета на допуск промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд, а также промышленных товаров, происходящих из иностранных государств, работ (услуг), выполняемых (оказываемых) иностранными лицами, для целей осуществления закупок для нужд обороны страны и безопасности государства" (далее – ПП РФ № 616).

Пунктом 6 ПП РФ № 616, в том числе установлено, что подтверждением производства продукции на территории Российской Федерации является наличие сведений о такой продукции в реестре промышленной продукции, произведенной на территории Российской Федерации (далее - реестр российской промышленной продукции).

В заявке ИП Х. и в приложении №1 к Контракту победителем предложена к поставке интерактивная панель, российского производства, указана реестровая запись – 5601\3\2021.

В соответствии с пунктом 3.1 Контракта поставка товара должна быть осуществлена до 12.12.2022 (включительно).

В соответствии с п.3.2 контракта, Поставщик гарантирует Заказчику соответствие качества поставляемого им Товара функциональным (потребительским свойствам) и иным характеристикам, предъявляемым к Товарам такого рода, и условиям настоящего Контракта. Поставщик подтверждает качество Товара соответствующими сертификатами качества и обязан предоставить указанные сертификаты в момент поставки Товара (если товар подлежит сертификации).

09.01.2023 ИП Х. осуществлена поставка интерактивных панелей Next Panel 75.

12.01.2023 Заказчиком направлен отказ от приемки товара в связи с несоответствием условиям контракта по следующим основаниям:

1. имеющиеся на корпусе панелей серийные номера (наклейки): SG7461D02-3/220921-141, SG7461D02-3/220921-140, SG7461D02-3/220921-160, SG7461D02-3/220921-155, SG7461D02-3/220921-156, SG7461D02-3/220921-135 не соответствуют серийным номерам интерактивных панелей NextPanel75 (номер записи в едином реестре российской промышленной продукции 5601\3\2021 производства ООО «Некс-Т»;

2. отсутствует документ, подтверждающий сертификацию оборудования, что нарушает п.3.2 Контракта, а также приложение №1 к Контракту;

3. Отсутствует упаковка завода-изготовителя, что нарушает п.5.3 Контракта.

ИП Х не согласился с доводами Заказчика, указал что поставленные интерактивные панели являются панелями NextPanel75, это подтверждается в том числе программным обеспечением при запуске оборудования (фото приложено). Интерактивные панели полностью соответствуют всем 56-ти характеристикам, указанным в спецификации на поставку (приложение №1 к Контракту). Установленное программное обеспечение возможно установить только на заводе-изготовителе.

Серийные номера не являются доказательством страны происхождения товара, информация

о серийных номерах не включается в реестровую запись.

Данное оборудование не подлежит обязательной сертификации. ИП была приложена Декларация о соответствии, что допускается Спецификацией (приложение №1 к Контракту).

Оборудование было поставлено в заводских упаковках. На сайте ООО «Некс-Т» представлены различные упаковочные коробки.

На заседание Комиссии Бурятского УФАС России стороны не представили заключения независимой экспертизы, исходя из чего Комиссии не представляется возможным установить соответствует данное оборудование требованиям Заказчика или нет. Разрешение данного спора регулируется нормами главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) в судебном порядке.

Доводы ИП Х. на действия ООО «Некс-Т» по недобросовестной конкуренции не подлежат рассмотрению Комиссией Бурятского УФАС России по рассмотрению обращений по включению в реестр недобросовестных поставщиков, ИП вправе обратиться с заявлением о недобросовестной конкуренции хозяйствующего субъекта, в соответствии с требованиями Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Комиссия Бурятского УФАС России выслушав доводы, изучив представленные материалы приходит к следующему выводу:

Как указано в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2011 года N 1811-О-О и от 24 сентября 2012 года N 1807-О, статья 19 Закона о размещении заказов направлена на обеспечение добросовестной конкуренции среди участников размещения государственного заказа.

Информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, является в соответствии со статьей 104 Закона о размещении заказов одним из оснований для включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков.

Данная санкция влечет для участника закупки неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку может ограничить права такого участника на участие в течение установленного срока в аукционах по размещению государственных и муниципальных заказов (часть 1.1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Как указано в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П и от 21 ноября 2002 года N 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в аукционах, антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника заказа.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения ИП Х.,

выраженного в умышленном неисполнении условий контракта.

Также Комиссией Бурятского УФАС России учтен многолетний положительный опыт ИП в течение которого обращение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков поступило впервые.

Принимая во внимание вышесказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ИП Х. в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается умышленное неисполнение условий контракта.

В соответствии с пунктом 14 Постановления № 1078, Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации об участнике закупки (если основанием для направления обращения является уклонение участника закупки от заключения контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований:

к определению такого участника закупки лицом, с которым заключается контракт;

к направлению такому участнику закупки проекта контракта, заключению контракта, признанию участника закупки уклонившимся от заключения контракта;

б) участником закупки в срок до признания его в соответствии с Федеральным законом уклонившимся от заключения контракта осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от заключения контракта

Поскольку ИП осуществлены действия, свидетельствующие об отсутствии умышленного неисполнения контракта, то принимая во внимание вышесказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ИП Х. в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом "б" пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) № 1078, Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

Отказать во включении информации об индивидуальном предпринимателе Х (ИНН), адрес (местонахождение): в реестр недобросовестных поставщиков.

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