

РЕШЕНИЕ

«17» декабря 2020 г.

Резолютивная часть решения оглашена «14» декабря 2020 г.

г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «17» декабря 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя
комиссии:

<...> заместителя руководителя управления;

начальника отдела контроля в сфере закупок;

<...>

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в
сфере закупок;

<...>

рассмотрев материалы дела № 042/06/104-1990/2020, возбужденного на основании обращения Управления по жизнеобеспечению и строительству Администрации Промышленновского муниципального округа КО о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО ТД «ГТК»,

УСТАНОВИЛА:

07.12.2020 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение Управления по жизнеобеспечению и строительству Администрации Промышленновского муниципального округа КО о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО ТД «ГТК», в отношении которого применена процедура одностороннего отказа от заключения контракта по результатам проведения электронного аукциона № 0139300012620000201 на «Поставка щебеночно-песчаной смеси».

Между Управлением по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского Муниципального Округа Кемеровской области и ООО ТД «ГТК» был заключен контракт № 187-20 от 24.08.2020.

Идентификационный код закупки: 203421203636642120100100870010812244.

Согласно п.п.1.1. Контракта Поставщик обязуется по заданию Заказчика поставить щебеночно-песчаную смесь, а Заказчик обязуется принять Товар и оплатить его.

В соответствии с п.1.2. Контракта Поставка осуществляется путем самовывоза со склада Поставщика, в количестве и ассортименте согласно спецификации (приложение № 1 к настоящему Контракту) в срок, указанный в п. 1.3 настоящего Контракта.

Спецификацией (Приложение № 1) к Контракту предусмотрена поставка щебеночно-песчаной смеси (наибольший размер зерен: 40 мм, прочность: М 1200) в количестве 6500 тонн.

Самовывоз осуществляется в срок до 30 октября 2020 г. (п.1.3. Контракта).

В соответствии с п.2.1. Контракта цена составляет 2 925 000 (Два миллиона девятьсот двадцать пять тысяч) рублей 00 копеек, в том числе НДС 20% - 487 500 рублей 00 копеек.

Из представленных участником закупки ООО ТД «ГТК» пояснений и документов следует, что в соответствии с заключенным Контрактом ООО ТД «ГТК» добросовестно приступил к его исполнению, сообщил Заказчику о месте нахождения склада, готовности Товара к отгрузке, неоднократно предлагал согласовать дату отгрузки.

В силу п.4.2. Контракта Товар передается Заказчику в месте поставки по акту приема-передачи товара.

Приемка Товара осуществляется представителем Заказчика в присутствии представителя исполнителя, в соответствии с наименованием, количеством и иными характеристиками поставляемого Товара, указанными в Спецификации, а также другими условиями настоящего контракта. Представитель Заказчика проводит проверку соответствия наименования, количества и иных характеристик поставляемого Товара, указанным в Спецификации, сведениям, содержащимся в сопроводительных документах (п.4.1. Контракта).

08.09.2020 Поставщик предоставил запрашиваемую информацию, а также сведения о расстоянии до склада заказчику. Склад расположен по адресу: Кемеровская обл., Беловский муниципальный округ, поселок Щербазавод. Расстояние между местом нахождения Заказчика и складом составляет ориентировочно 125 км.

Также ООО ТД «ГТК» сообщает, что несмотря на многократные сообщения о готовности товара к отгрузке, Управление по жизнеобеспечению и строительству Администрации Промышленновского муниципального округа КО приемку товара и его самовывоз не обеспечил, дату отгрузки не назначил, транспорт для самовывоза товара не предоставил.

18.11.2020 Заказчиком принято решение № 1658-уже об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что основанием отказа

послужило несоответствие качества товара заявленным характеристикам, установленным в рамках заключенного контракта.

В материалы дела заказчиком представлен протокол № 3663 испытания щебеночно-песчаной смеси от 01.10.2020, из которого следует, что представленная проба материала по зерновому составу является щебеночно-песчаной смесью фр. 0-40 мм., близка к готовой смеси № С1 по ГОСТ 25607-2009.

Однако, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что поставщик ООО ТД «ГТК» не был проинформирован о факте (дате) проведения исследований и экспертиз товара и сделанных выводов.

Поставщик о времени и месте проведения исследований, а также отбора проб не извещался, копия заключения ООО «Кузбасский центр дорожных исследований» Поставщику не вручалась.

Кроме того, в силу пунктов 4.1-4.4 спорного Контракта заказчик имел право провести проверку (экспертизу) товара после его фактического получения (отгрузки) и в присутствии представителя поставщика.

В связи с изложенным сделать вывод о том, что протокол № 3663 испытания щебеночно-песчаной смеси от 01.10.2020 относится к товару, предлагаемому к поставке ООО ТД «ГТК» в рамках контракта № 187-20 от 24.08.2020, не представляется возможным и не может являться основанием для расторжения спорного муниципального контракта.

Заказчик должен был зафиксировать обращение к поставщику, в ЕИС разместить решение об одностороннем отказе, определить сроки в соответствии со ст. 95 Закона № 44-ФЗ.

Кроме того, к обращению заказчика не приложена информация, подтверждающая факт, что заказчик уведомил поставщика надлежащим образом о принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (ч. 12 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ) и разместил данную информацию в ЕИС в сфере закупок.

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 размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона в сфере закупок, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием

бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Согласно части 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.

Комиссия Кемеровского УФАС России отмечает, что внесение сведений об ООО ТД «ГТК» в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную принудительную меру, при осуществлении которой затрагиваются конституционные права и свободы, а также права и законные интересы, как самого Общества, так и других лиц. Данная мера должна отвечать требованиям справедливости, быть адекватной, пропорциональной, соразмерной и необходимой для защиты экономических интересов Российской Федерации, прав и законных интересов лиц, размещающих заявки на заключение контрактов.

В материалах дела отсутствуют документы, позволяющие сделать вывод о наличии намерения общества на срыв обязательств по контракту.

Основанием для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков предполагается недобросовестное поведение лица, свидетельствующее о его намерениях сорвать обязательства по государственному контракту.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков используется на практике как правовой институт защиты Заказчиков от потенциально недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Вместе с тем Комиссия Кемеровского УФАС России не усматривает недобросовестного поведения ООО ТД «ГТК», а также намерения Общества не исполнять контракт, заключенный с Управлением по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского Муниципального Округа Кемеровской области.

Согласно части 2 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» 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.

Из анализа положений статьи 104 ФЗ № 44-ФЗ следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах закупки по размещению государственных и муниципальных закупок.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 г. № 13-П, от 21.11.2002 г. № 15-П, определения от 07.06.2001 г. № 139-О, от 07.02.2002 г. № 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.

По смыслу статьи 55 (часть 3) 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.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России, приходит к выводу, что сведения в отношении ООО ТД «ГТК» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включению не подлежат.

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» и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

Обращение Управления по жизнеобеспечению и строительству администрации Промышленновского Муниципального Округа Кемеровской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО ТД «ГТК» оставить без удовлетворения.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии

<...>

<...>