

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП – 23-185/2018

**о проведении внеплановой проверки по рассмотрению факта
уклонения**

участника закупки от исполнения контракта

09 июня 2018 года
Краснодар

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - Комиссия), в составе:

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

в присутствии представителей ГКУ КК «Автобаза ОГВ» (доверенности в материалах дела), в присутствии представителей ООО «СВЕТ и К» (директор), (доверенность в материалах дела), рассмотрев сведения, представленные ГКУ КК «Автобаза ОГВ», о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «СВЕТ и К» по результатам проведения электронного аукциона: «Поставка запасных частей к автомобилям КИА» (извещение №0318200063915003464),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступили сведения ГКУ КК «Автобаза ОГВ» о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «СВЕТ и К» по результатам проведения электронного аукциона: «Поставка запасных частей к автомобилям КИА» (извещение №0318200063915003464).

24 февраля 2016 года между ГКУ КК «Автобаза ОГВ» и ООО «СВЕТ и К» заключен государственный контракт № 66 на сумму 5 791 186,44 рублей.

23 июня 2016 года Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с п. 11.3, п. 11.4, п. 11.5 контракта, ст. 95

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).

Заказчиком также представлены сведения в соответствии с ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе:

- Наименование юридического лица: ООО «СВЕТ и К»;
- фактический адрес:
- юридический адрес:
- ИНН:

Рассмотрев представленные сведения, Комиссия пришла к следующим выводам.

Уполномоченным органом – департаментом по регулированию контрактной системы Краснодарского края проводился электронный аукцион: «Поставка запасных частей к автомобилям КИА» (извещение № 0318200063915003464). Заказчик - ГКУ КК «Автобаза ОГВ».

24 февраля 2016 года между ГКУ КК «Автобаза ОГВ» и ООО «СВЕТ и К» заключен государственный контракт № 66 на сумму 5 791 186,44 рублей.

29 января 2018 года, решением Арбитражного суда Краснодарского края, признано недействительным решение Управления федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю от 01.08.2016 по делу № РНП-23-218/2016 о проведении внеплановой проверки по рассмотрению факта уклонения участника закупки от исполнения контракта.

02 марта 2018 года Управлением Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю подана апелляционная жалоба, на решение Арбитражного суда Краснодарского края от 29.01.2018 года.

Постановлением Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19 апреля 2018 года решение Арбитражного суда Краснодарского края от 29.01.2018 по делу № А32- 34585/2016 оставлено без изменения, апелляционная жалоба - без удовлетворения.

При этом суд апелляционной инстанции отмечает, что при проверке законности решения антимонопольного органа, принятого по вопросу включения в реестр недобросовестных поставщиков хозяйствующего субъекта в полномочия суда не входит повторное исследование вопроса об обоснованности решения государственного заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, а проверяется правильность исследования этих обстоятельств антимонопольным органом и сделанных им выводов.

Суд возложил на антимонопольный орган обязанность повторно

рассмотреть по существу заявление учреждения о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО "Свет и К".

В соответствии с п. 1.1, п. 3.1 контракта Поставщик обязуется передать Заказчику товар – запасные части к автомобилям KIA в течение 2016 года (далее - товар) в количестве и с характеристиками согласно спецификации, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение №1), а Заказчик обязуется принять и оплатить указанный товар. Поставка товара осуществляется в течение 2016 года по мере возникновения потребности в срок не более 5-ти дней с момента подачи заявки.

В соответствии с представленными Заказчиком пояснениями ООО «СВЕТ и К» не исполнило условия контракта надлежащим образом.

Согласно поданной Заказчиком заявке от 26.02.2016 № 6 на сумму 882940,18 рублей 21.03.2016, 15.04.2016 и 18.04.2016 ООО «СВЕТ и К» осуществлена поставка товара.

В соответствии с п. 7.1, п. 7.2 контракта приёмка товара осуществляется в порядке, установленном законодательством Российской Федерации. При приемке товара подлежат проверке количество и качество поставленного товара.

24 марта 2016 года Заказчиком составлен акт № 2, согласно которому Заказчиком установлены нарушения поставленного товара требованиям контракта, а именно:

- на сумму 133706 (Сто тридцать три тысячи семьсот шесть) рублей 96 копеек, поставлен с нарушением сроков поставки;
- на сумму 661560 (Шестьсот шестьдесят одна тысяча пятьсот шестьдесят) рублей 45 копеек не был принят Заказчиком, в связи с несоответствием его требованиям контракта;
- на сумму 44331 (Сорок четыре тысячи триста тридцать один) рубль 51 копейка излишне поставленный;
- на сумму 87672 (Восемьдесят семь тысяч шестьсот семьдесят два) рубль 77 копеек не был поставлен.

Также согласно акту № 2 от 24.03.2016 г. Заказчиком принято решение о проведении экспертизы товара.

Заказчиком составлены акты о приемке товара № 4 от 11.04.2016 г., № 9 от 19.04.2016 г., согласно которым ООО «СВЕТ и К» осуществило поставку несоответствующего требованиям контракта товара.

Согласно пояснениям представителей общества, ООО "Свет и К" неоднократно пыталось осуществить поставку на территорию Заказчика,

при этом у общества отсутствовала возможность согласовать время надлежащей поставки с Заказчиком.

Вместе с тем, документы подтверждающий данный факт, в материалы дела, обществом не представлены.

Согласно п. 7.4 контракта в случае проведения экспертизы поставленного товара экспертами, экспертными организациями Заказчик составляет документ об их приемке в течение 3-х рабочих дней с момента получения от эксперта, экспертной организации заключения о соответствии.

24 апреля 2016 года судебно-экспертным учреждением ООО «Эксперт» составлено заключение эксперта № 4516-Э, в соответствии с которым поставленный ООО «СВЕТ и К» не соответствует требованиям контракта.

23 июня 2016 года Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с п. 11.3, п. 11.4, п. 11.5 контракта, ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

Ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

28 июня 2016 года решение об одностороннем отказе от исполнения

контракта направлено ООО «СВЕТ и К» заказным письмом с уведомлением, посредством использования электронной почты и опубликовано в единой информационной системе.

В соответствии с ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

Согласно представленным Заказчиком материалам 30.06.2016 г. и 08.07.2016 г., после принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, ООО «СВЕТ и К» производило поставку товара, о чем свидетельствуют товарные накладные № 166, № 325. Указанный товар оплачен Заказчиком, что подтверждается платежными поручениями № 612359 и № 655200.

Ввиду того, что представленными в материалы дела документами подтверждается принятие заявителем своевременных мер, направленных на исполнение контракта, действия общества не могут быть расценены как уклонение от исполнения контракта.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра, установлены Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062.

Пунктом 11 Правил предусмотрено, что уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6-8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 10 рабочих дней с даты их поступления. По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в п. 11 настоящих Правил, выносится решение (п. 12). Следовательно, размещение сведений об участнике закупки 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. В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщик а(подрядчика, исполнителя).

Аналогичное требование содержится и в ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, где указано, что в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4-6 данной статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В судебных актах Конституционного Суда РФ (постановления от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, от 24.06.2009 N 11-П, определения от 07.06.2001 N 139-О, от 07.02.2002 N 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения. Принцип соразмерности, выражающий требования справедливости, предполагает установление публично-правовой ответственности лишь за виновное деяние и ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания. Указанные принципы привлечения к ответственности в равной мере относятся к физическим и юридическим лицам.

Приведенные выше правовые позиции, исходя из публично-правового характера правоотношений между контролирующими государственными органами и субъектами предпринимательской деятельности, в полной мере применимы и к такому способу правового воздействия на нарушителя как включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков.

В Определении от 17.09.2012 г. № ВАС-11617/12 ВАС РФ также указал, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона.

Ни Закон о контрактной системе, ни Правила, утвержденные

постановлением Правительства Российской Федерации № 1062 не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Постановлением от 25.11.2013 № 1062 Правительство Российской Федерации утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила). В силу пункта 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку предоставленной информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). 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 размещения заказа от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника размещения заказа отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Оценив представленные в материалы дела доказательства, руководствуясь положениями Закона №44-ФЗ, правовой позицией, изложенной в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П, Комиссия пришла к выводу о недоказанности Заказчиком недобросовестного поведения общества или его злонамеренного уклонения от исполнения контракта.

Управление исходило из того, что антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта расторжения государственного контракта, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения информации о заявителе в реестр недобросовестных поставщиков. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение от исполнения условий контракта, которое свидетельствует о недобросовестном поведении.

Комиссия установила, что в действиях общества, направленных на выполнение работ, отсутствуют признаки недобросовестности, общество

принимало необходимые меры, направленные на исполнение контракта.

С учетом конкретных обстоятельств, установленных по данному делу, Комиссия пришла к выводу об отсутствии у оснований для принятия решения о включении информации об обществе в реестр недобросовестных пост

На основании изложенного, руководствуясь ч. 2, ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГКУ КК «Автобаза ОГВ», в отношении ООО «СВЕТ и К» не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Настоящее Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.