

РЕШЕНИЕ № РНП-74-138/2018

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

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 17 октября 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 22 октября 2018 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:	-	начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	-	специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение МБУЗ Детская городская клиническая поликлиника № 8 (далее - Заказчик) о включении сведений об ООО «ГЛОБ-ЭКО», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «ГЛОБ-ЭКО» (далее – Общество, Поставщик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 88/2018 от 22.06.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 18-68539Э на поставку бахил (извещение № 0169300000118000901), в присутствии:

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от 16.10.2018;
- в отсутствие представителей ООО «ГЛОБ-ЭКО», надлежащим образом уведомленных о месте и времени заседания Комиссии (по электронной почте и телеграммой),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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» (далее – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Заказчика о включении ООО «ГЛОБ-ЭКО», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «ГЛОБ-ЭКО» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 88/2018 от 22.06.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 18-68539Э на поставку бахил (извещение № 0169300000118000901) (далее – Аукцион, закупка).

Извещение о проведении электронного аукциона опубликовано Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок 16.05.2018.

Начальная (максимальная) цена контракта – 239 200, 00 рублей.

По результатам электронного аукциона ООО «ГЛОБ-ЭКО» признано победителем закупки.

Контракт № 88/2018 заключен 22.06.2018.

Согласно пояснениям представителя Заказчика, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято МБУЗ Детская городская клиническая поликлиника № 8 в связи с поставкой Обществом товара, не соответствующего условиям контракта.

Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, 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.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации

установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно части 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

В соответствии с частью 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).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что

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 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Согласно материалам дела победителем электронного аукциона признано ООО «ГЛОБ-ЭКО», контракт № 88/2018 заключен 22.06.2018 на сумму 131 404,00 рублей.

Согласно пункту 1.1 контракта Поставщик обязался поставить товар «Бахилы» в соответствии со спецификацией (приложение № 1 к контракту), а Заказчик принять и оплатить товар в соответствии с условиями контракта; 20.16.10.119 Полиэтилен прочий, ИКЗ 183744702751074470100100390012016000.

В разделе 3 контракта указано:

«3.1. Место доставки Товара: Поставщик самостоятельно доставляет Товар Заказчику по адресу: г. Челябинск, 454003, ул. Бр. Кашириных, д. 130Б, 1-й этаж, (кабинет Главной медицинской сестры) с 8 часов 00 минут до 12 часов 00 минут и с 13 часов 00 минут до 15 часов 00 минут местного времени, с понедельника по пятницу, предварительно уведомив Заказчика о доставке партии Товара посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование данного уведомления и получение Поставщиком подтверждения о его вручении Заказчику.

3.2. Товар поставляется в упаковке, соответствующей характеристикам Товара и обеспечивающей его сохранность.

3. Товар должен отвечать требованиям качества, безопасности и другим требованиям, предъявленным законодательством Российской Федерации.

3.4. Поставщик гарантирует, что поставляемый Товар является новым (не был в употреблении, не прошел восстановление потребительских свойств) и соответствует требованиям, установленным настоящим Контрактом.

3.5. На Товаре не должно быть механических повреждений.

3.6. Приемка Товара осуществляется представителем Заказчика в присутствии представителя Поставщика, в соответствии с наименованием,

количеством и иными характеристиками поставляемого Товара, указанными в Спецификации, а также другими условиями Контракта. Представитель Заказчика проводит проверку соответствия наименования, количества и иных характеристик поставляемого Товара, указанным в Спецификации, сведениям, содержащимся в сопроводительных документах Поставщика.

3.7. Поставщик обязан одновременно с передачей Товара передать Заказчику товарные накладные, счета-фактуры (при наличии) в двух экземплярах. В товарных накладных в момент получения товара ставится отметка о соответствии и принятии Товара представителем».

В пункте 4.1 контракта установлено:

«Поставщик обязуется:

4.1.1. своевременно и надлежащим образом поставить Заказчику Товар в наименовании, количестве и иными техническими характеристиками поставляемого Товара, указанными в Спецификации и предоставить Заказчику документы, предусмотренные Контрактом;

4.1.2. обеспечить передачу Товара в порядке и сроки, предусмотренные настоящим Контрактом;

4.1.3. передать Заказчику Товар соответствующего качества согласно разделу 3 Контракта;

4.1.4. обеспечить устранение выявленных недостатков Товара или осуществить его соответствующую замену в порядке и на условиях, предусмотренных Контрактом».

Односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта и расторжение контракта предусмотрен пунктом 9.4 контракта.

В приложении № 1 к контракту установлено:

№ п/п	Наименование товара	Характеристики (в т. ч. форма выпуска, наименование производителя и страна происхождения товара)	Ед. изм.	Количество	Цена за единицу, руб.	Цена Контракта, руб.
		Использование бахил предназначено для уменьшения риска распространения				

1.	Бахилы	инфекций, а также количества бактерий на полах, бахилы защищают обувь и ноги от контакта с кровью или другой жидкостью, в целях сохранения чистоты окружающей среды. Используются посетителями и медицинским персоналом.	Пара	109 600	0,52	56 992,00
		Размер бахил (длина) - <u>заполняется по итогам аукциона</u> Размер бахил(ширина) - <u>заполняется по итогам аукциона</u> Толщина бахил - <u>заполняется по итогам аукциона</u> Материал бахил - полиэтилен, верхняя часть бахил на резинке (резинка фиксированная по всей длине) Тип текстурируемые (не скользят на мокрой поверхности)		140 400	0,53	74412,00
	Итого		Пара	260 000		

Согласно протоколу приемки поставленного товара (бахил) от 11.07.2018 товар поставлен ООО «ГЛОБ-ЭКО» с существенными нарушениями условий документации о закупке (не соответствуют: длина - в документации – 39 см, по факту – 37 см, ширина – в документации – не менее 14 см, по факту – 13 см, толщина – в документации – не менее 20 мкм, по факту 18 мкм), приемочной комиссией принято решение отказать Обществу в приемке такого товара.

На основании данного протокола Заказчиком составлено письмо № 114 от 11.07.2018, в котором МБУЗ Детская городская клиническая поликлиника № 8

уведомила ООО «ГЛОБ-ЭКО» о выявленных нарушениях условий контракта и потребовала произвести замену товара. Данное письмо направлено в адрес Общества заказным письмом с уведомлением 13.07.2018, что подтверждается материалами дела и получено ООО «ГЛОБ-ЭКО» 01.08.2018 согласно отслеживанию отправления по трек-коду.

В письме № 131 от 03.08.2018 Заказчик снова потребовал от Поставщика заменить не соответствующий условиям документации товар. Данное письмо направлено в адрес ООО «ГЛОБ-ЭКО» заказным письмом с уведомлением 10.08.2018.

В связи с невыполнением Обществом требований Заказчика по замене товара, не соответствующего условиям контракта, МБУЗ Детской городской клинической поликлиникой № 8 принято решение № 148 от 29.08.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Данное решение размещено в ЕИС 28.08.2018, направлено в адрес Общества почтовым отправлением 28.08.2018.

Дата надлежащего уведомления Поставщика по мнению Заказчика 28.09.2018 (по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе).

Контракт считается расторгнутым Заказчиком 01.10.2018.

Исходя из указанных сведений Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о несоблюдении Заказчиком десятидневного срока, предусмотренного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе после надлежащего уведомления Поставщика о принятии Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении такого контракта. Указанный факт свидетельствует о нарушении права ООО «ГЛОБ-ЭКО» на возможность устранения недостатков, выявленных в ходе приемки товара, в указанный срок в силу части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Более того, установлено, что Заказчиком в нарушение пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе не включена информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения в реестр контрактов.

На заседании Комиссии Челябинского УФАС России также установлено, что 27.08.2018 поступила жалоба ООО «ГЛОБ-ЭКО» на действия заказчика при заключении контракта по итогам проведенного электронного аукциона на бахилы (изв. № 0169300000118000901), заседание Комиссии по рассмотрению данной жалобы состоялось 11.09.2018.

Комиссией Челябинского УФАС России установлено, что Заказчиком и ООО

«ГЛОБ-ЭКО» заключен контракт № 88/2018 от 22.06.2018 не на условиях, предусмотренных документацией о закупке, заявкой победителя закупки (в заявке победителя закупки установлены характеристики – длина – 39 см, ширина 14 см, толщина 20 микрон, в контракте данные характеристики отсутствуют), что, в свою очередь, является нарушением части 1 статьи 34, части 10 статьи 70 Закона о контрактной системе.

Согласно части 3 статьи 94 Закона о контрактной системе для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, **в части их соответствия условиям контракта** заказчик обязан провести экспертизу.

Вместе с тем, в протоколе приемки поставленного товара (бахил) от 11.07.2018 указано, что товар ООО «ГЛОБ-ЭКО» имеет существенные нарушения условий **документации о закупке**.

Исходя из положений части 3 статьи 94 Закона о контрактной системе товар проверяется на соответствие условиям контракта, однако в контракте № 88/2018 от 22.06.2018 отсутствуют характеристики в части длины, ширины и толщины бахил, следовательно, приемочная комиссия Заказчика не имела оснований для принятия решения о несоответствии такого товара требованиям контракта по данным характеристикам.

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

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, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

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.

Принимая во внимание указанные факты, Комиссия Челябинского УФАС

России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении ООО «ГЛОВ-ЭКО», его директора и учредителей в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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:

1. Сведения, представленные М Б У З Детской городской клинической поликлиникой № 8, об ООО «ГЛОВ-ЭКО», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «ГЛОВ-ЭКО» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе.

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