Дело № РНП-29-221

029/06/104-1219/2021

Заказчик:

ГБОУ Архангельской области «Специальная (коррекционная) общеобразовательная школа № 15»

164500 Архангельская обл., г. Северодвинск, пр. Труда, д. 25

E-mail: schoolbuh15@yandex.ru, spezschool15@yandex.ru

Участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью «НИКМАРКЕТ»

109147, г. Москва, ул. Марксистская, д.3, стр.3, эт.2 ком. 13

E-mail: nik-mar2018@mail.ru

РЕШЕНИЕ

23 ноября 2021 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 №ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Малышева Врио заместителя руководителя Управления - начальник отдела О.С. контроля закупок,

Члены комиссии:

Вознесенская Н.В. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

Чирова Л.А. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №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», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Приказа Архангельского УФАС России от 26.10.2021 №226,

в присутствии представителей от:

Участника закупки: Пяткиной Л.Р. (доверенность от 22.11.2021);

Заказчик уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

17 ноября 2021 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ГБОУ Архангельской области «Специальная (коррекционная) общеобразовательная школа № 15» (далее - Заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «НИКМАРКЕТ» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, контракт от 20.05.2020 №5 на поставку интерактивного оборудования (извещение №0124200000620001509), заключенный с Обществом с ограниченной ответственностью «НИКМАРКЕТ», расторгнут в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

09.04.2020 Уполномоченным органом – Контрактным агентством Архангельской области, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение №0124200000620001509 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения контракта на поставку интерактивного оборудования (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена контракта – 3 052 000,00 рублей.

30.04.2020 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки Общество с ограниченной ответственностью «НИКМАРКЕТ», предложивший цену контракта 2 548 420,00 рублей.

20.05.2020 между Заказчиком и Обществом с ограниченной ответственностью «НИКМАРКЕТ» (далее – Поставщик, Общество) заключен контракт №5 (далее – Контракт) на поставку интерактивного оборудования.

В соответствии с пунктом 1.2 и 1.3 Контракта поставка товара, осуществляется одной партией в течение 30 (Тридцати) рабочих дней с даты заключения Контракта,

то есть до 02.07.2020. Датой поставки товара считается дата подписания товарно-транспортной (товарной) накладной, акта приема-передачи товара.

15.07.2020 в адрес Поставщика Заказчик направил претензию о непоставке товара и требование об указании планируемой дате поставки.

На данную претензию был получен ответ от 15.07.2020 №247/н о том, что товар находится на отгрузке у Поставщика и готовится к поставке. Поставка товара по Контракту будет осуществлена в срок до 31.07.2020.

Письмами от 12.08.2020 №299/н, от 31.08.2020 №364/н, 21.10.2020 №402/н, от 28.12.2020 №415/н даты доставки переносились Поставщиком.

Согласно материалам дела (пояснения Заказчика от 19.11.2021 №183) частичная поставка товара была произведена 11.01.2021 – интерактивных досок в комплекте с проектором в количестве 16 шт. Товарная накладная Заказчиком не подписана, так как данная накладная Поставщиком не направлена.

11.11.2020, 28.12.2020, 01.04.2021, 09.06.2021, 18.06.2021 в адрес Поставщика направлялись претензии с требованием поставить товар по Контракту.

Оставшаяся часть товара (по Контракту должно быть поставлено: интерактивный сенсорный стол – 1шт., интерактивный стол – 2шт., интерактивный комплект – 3шт.), поставлена ООО «НИКМАРКЕТ» 25.06.2021.

Однако при приемке выяснилось следующее:

1. отсутствие документов на поставленное оборудование, предусмотренных п. 5.2.2 Контракта (сертификаты соответствия, декларации о соответствии, инструкции и т.п.);
2. отсутствие интерактивных комплектов (интерактивные панели, внешние вычислительные блоки);
3. присутствуют интерактивные доски, не предусмотренные Контрактом;

ООО «НИКМАРКЕТ» направило в адрес Заказчика письмо от 07.07.2021 №498/н с указанием, что при получении товара от производителя Поставщик не осуществлял проверку и вскрытие упаковки, отправив в запакованном виде товар Заказчику не проверив комплектность.

03.08.2021 и 17.08.2021 в адрес Поставщика были направлены повторные претензионные письма (№137 и №143) с предупреждением о расторжении контракта в случае невыполнения требований о замене поставленного товара.

В письме от 19.08.2021 № 502/н ООО «НИКМАРКЕТ» уведомляет Заказчика о том, что производитель оборудования из КНР гарантирует осуществить замену оборудования на товар с надлежащими техническими характеристиками в кратчайший срок.

08.09.2021 Заказчиком с участием привлеченных экспертов (ООО «Трейд-Линк») проведена экспертиза соответствия поставленного товара по Контракту.

09.09.2021 составлен акт экспертизы соответствия оборудования контракту. Согласно данному акту поставленный ООО «НИКМАРКЕТ» товар не соответствует

условиям Контракта.

04.10.2021 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Поставщика: «товар не поставлен в установленный контрактом срок, недостатки поставленных товаров ненадлежащего качества не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок».

Частью 12 статьи 95 ФЗ «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 указанной 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.

Согласно информации с официального сайта решение от 04.10.2021 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 05.10.2021 было размещено Заказчиком в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

04.10.2021 решение об отказе направлено Поставщику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу нахождения и юридическому адресу Поставщика, указанному в Контракте: 109147, г. Москва, ул. Марксистская, д.3, стр.3, эт.2 ком. 13 (почтовый идентификатор 16450061083107).

Согласно материалам дела, Поставщик направленное в свой адрес письмо не получил, данное заказное письмо вернулось Заказчику 15.11.2021.

Поскольку информация о получении Поставщиком решения Заказчика от 04.10.2021 об одностороннем отказе от исполнения контракта отсутствовала у Заказчика, датой надлежащего уведомления является дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе - 05.11.2021.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 15.11.2021, что подтверждается размещенной 17.11.2021 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью №2290204044620000007 реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено».

Частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с указанным Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 указанной статьи.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок – 16.11.2021.

Представитель ООО «НИКМАРКЕТ» в заседании Комиссии Архангельского УФАС России пояснил следующее.

Поставка по Контракту должна быть осуществлена в срок не позднее 06 июля 2020 года. Поставщик в рамках выполнения обязательств по Контракту 10.06.2020 и 11.08.2020 обратился с запросами в официальном дистрибьюторам поставляемого оборудования ООО «ВТ ПЛЮС» и ООО «Центр слуха и речи ВЕРБОТОН-М+» о закупке данного оборудования согласно Спецификации к Контракту. И получил ответ о том, что оборудование на территории РФ по заявленным характеристикам производится, однако ввиду своих технических характеристик требует комплектования иностранными запчастями, которые производятся в КНР, однако на указанные даты в КНР сложилась неблагоприятная эпидемиологическая обстановка (COVID-19), в связи с чем производства работают в загруженном режиме и в указанный Контрактом срок поставку и сборку оборудования осуществить не представится возможным.

Письмом от 12.08.2020 №299 Поставщик проинформировал Заказчика о том, что корпуса оборудования находятся у Поставщика. Письмом от 21.10.2020 №402/н Поставщик предоставил Заказчику информацию от официального дистрибьютора товара ООО «ВТ ПЛЮС» (сборщик) о необходимости комплектования оборудования уникальными запчастями, требующими заказа в иностранном государстве, аналогичную информацию сборщик предоставил в ноябре 2020 года (письмо исх.№ 405/н от 18.11.2020).

По состоянию на 11 января 2021 года Поставщик осуществил поставку интерактивных досок в комплекте с проектором и потолочным креплением (16 шт.) посредством транспортной компанией, гарантировав поставку оставшегося оборудования в срок до 29 января 2021 года.

Получив в марте-апреле 2021 года информацию от официального дистрибьютора оборудования ООО «Центр слуха и речи ВЕРБОТОН-М+» о том, что оборудование находится в сортировочном центре и готовится к отправке Поставщику для проведения тестирования и сборки, незамедлительно проинформировал об этом Заказчика. Товар был поставлен 25.06.2021.

По претензии Заказчика от 02.07.2021 №135 о выявлении при приемке товара несоответствия поставленного оборудования условиям Контракта, Поставщик проинформировал Заказчика о том, что поставил вопрос перед официальным дистрибьютором товара о его замене.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что представитель Поставщика в заседании Комиссии представил на обозрение письмо производителя от 11.08.2021 о готовности поставки товара по контракту №5 от 20.05.2021.

Кроме того, было представлено на обозрение Комиссии письмо в адрес Заказчика от 11.09.2021 о готовности поставить товар надлежащего качества (в адрес управления данное письмо представлено не было). Однако в срок до 15.11.2021 товар в адрес Заказчика не поступил.

Представитель ООО «НИКМАРКЕТ» в заседании Комиссии Архангельского УФАС России указал, что акт экспертизы соответствия оборудования условиям Контракта от 09.09.2021 был получен Поставщиком в сентябре 2021 года, но возражения в адрес Заказчика не направлялись.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 указанного Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях

обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Неисполнение контракта может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда Поставщик по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для исполнения Контракта, то есть создает условия, влекущие невозможность его исполнения.

Действуя в рамках исполнения контракта, Поставщик должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств субсидий, выделенных на финансовое обеспечение выполнения государственного задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «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.

Из пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Вышеуказанные обстоятельства могут свидетельствовать об отсутствии виновного поведения Общества при исполнении контракта, однако разрешение споров, связанных с исполнением контракта, регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации.

Заслушав представителя Поставщика, изучив представленные материалы, Комиссия Архангельского УФАС России, приходит к выводу о недобросовестных действиях Общества, выразившихся в ненадлежащем исполнении требований законодательства о контрактной системе в части исполнения обязательств по Контракту, и сведения в отношении Общества с ограниченной ответственностью «НИКМАРКЕТ» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - ГБОУ Архангельской области «Специальная (коррекционная) общеобразовательная школа № 15», в отношении Общества с ограниченной ответственностью «НИКМАРКЕТ» в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 20.05.2020 №5 на поставку интерактивного оборудования (извещение №0124200000620001509).

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «НИКМАРКЕТ» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

Л.А. Чирова