

РЕШЕНИЕ РНП-43-45

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы Кировской области по контролю в закупках в составе:

в присутствии

<...>– представителя Государственного учреждения – Отделение пенсионного фонда Российской Федерации по Кировской области по доверенности,

<...>– представителя Государственного учреждения – Отделение пенсионного фонда Российской Федерации по Кировской области по доверенности,

<...>– контрактного управляющего Государственного учреждения – Отделение пенсионного фонда Российской Федерации по Кировской области,

<...>– представителя ООО «Эвейл» по доверенности,

<...>– представителя ООО «Эвейл» по доверенности;

рассмотрев материалы Государственного учреждения – Отделение пенсионного фонда Российской Федерации по Кировской области о включении сведений об ООО «Эвейл» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА

11.07.2016 г. в Кировское УФАС России на основании ст. 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) от Государственного учреждения – Отделение пенсионного фонда Российской Федерации по Кировской области (далее – Заказчик) поступили сведения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта №0240100000116000020-0233824-01 от 18.05.2016 г. на поставку с установкой кондиционера (сплит-системы) (извещение №0240100000116000020) с ООО «Эвейл» (далее – Поставщик), в связи с существенным нарушением последним условий контракта.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 N 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» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным [органом](#) исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную [тайну](#), и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Приказом Кировского УФАС России № 30 от 24.02.2016 г. «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок» полномочия по рассмотрению сведений заказчиков о включении в реестр недобросовестных поставщиков возложены на Комиссию по контролю в сфере закупок.

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в [частях 4 - 6](#) настоящей 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.

Рассмотрение материалов, назначено на 11.08.2016г., лица, участвующие в рассмотрении материалов извещены надлежащим образом.

На рассмотрении материалов представители Заказчика пояснили, что между Государственным учреждением – Отделение пенсионного фонда Российской Федерации по Кировской области и ООО «Эвейл» был заключен государственный контракт на поставку с установкой кондиционера (сплит-системы), в

установленный контрактом срок, Поставщик своих обязательств не выполнил. В связи, с чем Заказчиком было принято решение о расторжении государственного контракта в одностороннем порядке. Так же сообщили, что на стадии исполнения контракта было установлено, что в заявке ООО «Эвейл» указана марка и модель кондиционера с несуществующими техническими характеристиками, указанный кондиционер имеет иные параметры. Принять кондиционер, указанной марки с иными параметрами Заказчик не мог, поскольку его технические характеристики не могут считаться улучшенными, поэтому было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На рассмотрении материалов представители ООО «Эвейл» подтвердили, что при заполнении заявки на участие в электронном аукционе специалистом была сделана ошибка. Технические характеристики предлагаемого кондиционера действительно не могут считаться улучшенными по сравнению с указанными в заявке. Письменно уведомляли Заказчика о совершенной ошибке и просили расторгнуть контракт по соглашению сторон, намерения не исполнять контракт не имели. ООО «Эвейл» участвует в закупках и добросовестно исполняет все заключенные контракты. Просят не включать сведения об ООО «Эвейл» в реестр недобросовестных поставщиков.

Рассмотрев представленные материалы, комиссия пришла к следующим выводам.

Из представленных материалов следует, что 13.04.2016 г. Заказчиком было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона на поставку с установкой кондиционера (сплит-системы) (извещение №0240100000116000020).

Согласно протоколу подведения итогов аукциона в электронной форме (извещение №240100000116000020) от 05.05.2016 г. победителем признано ООО «Эвейл».

18.05.2016 г. между Заказчиком и ООО «Эвейл» был заключен государственный контракт №0240100000116000020-0233824-01 и от 18.05.2016 г. на поставку с установкой кондиционера (сплит-системы) (далее – Контракт).

Согласно п.4.1 Контракта Поставщик осуществляет поставку с установкой Товара по адресу Заказчика 610001, Кировская область, г.Киров, ул.Комсомольская, 34, в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с даты заключения Контракта.

26.05.2016 г. ООО «Эвейл» направило в адрес Заказчика письменное уведомление о том, что заявка на участие в электронном аукционе содержала ошибки в технических характеристиках кондиционера, в связи с чем просит расторгнуть контракт по соглашению сторон.

В установленный Контрактом срок (08.06.2016 г.) товар, соответствующий техническим требованиям (приложение №2 к государственному контракту) Поставщиком не поставлен.

02.06.2016 г. Поставщик повторно уведомил Заказчика о невозможности исполнить Контракт, поскольку не может поставить товар, заявленный в заявке на участие в электронном аукционе, просит расторгнуть контракт по обоюдному согласию.

09.06.2016 г. Заказчик направил в адрес Поставщика уведомление о невыполнении

условий контракта с требованием надлежащего исполнения своих обязательств по государственному контракту в срок до 17.06.2016 г.

Согласно п. 5.1.6 Контракта Поставщик обязан допоставить недостающую документацию, относящуюся к Товару, устранить недоставки, связанные с установкой товара, некомплектность Товара, заменить Товар ненадлежащего качества на товар соответствующий по качеству условиям Контракта, Техническим требованиям (приложение №2 к Контракту), Спецификации (Приложение №1 к Контракту) в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента заявления о них Заказчиком.

В соответствии с государственным контрактом ООО «Эвейл» предлагало к поставке кондиционер Dantex RK-48 FHM, в материалы дела представлен Каталог климатического оборудования, согласно которому технические характеристики, указанные в Технических требованиях (приложение №1 к Контракту) и в представленном Каталоге отличаются.

В установленный срок ООО «Эвейл» своих обязательств по доставке и установке кондиционера не выполнило.

Согласно п.15.4.1 Контракта Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации в случае отказа Поставщика передать Заказчику товар или принадлежности к нему.

В соответствии с п.15.4.1 Контракта 20.06.2016 г. Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения обязательств государственного контракта №0240100000116000020-0233824-01 от 18.05.2016 г. в соответствии с ч.9 ст.95 Закона о контрактной системе.

Решение заказчика получено Подрядчиком 28.06.2016 года, что подтверждается уведомлением о вручении. 09.07.2016 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу, контракт считается расторгнутым.

Заказчик направил сведения о Подрядчике в Кировское УФАС России для включения в РНП.

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.

Согласно ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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 (ч. 9 ст. 95

Закона)

В соответствии с 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.

Согласно ч. 13 ст. 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.

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.

Представленные Заказчиком документы свидетельствуют о выполнении Заказчиком требований Закона о контрактной системе при одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 № 10-П федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть

соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

В соответствии с пунктами 8, 9 статьи 104 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

То есть, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, фактически, мерой юридической ответственности.

Следовательно, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном нарушении исполнителем условий контракта.

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Учитывая предоставленную информацию, свидетельствующую о том, что при заполнении заявки на участие в электронном аукционе ООО «Эвейл» ненамеренно допустило ошибку, указав несуществующие характеристики товара, которая не была обнаружена членами комиссии при рассмотрении заявки. Данная ситуация привела к невозможности поставки соответствующего товара. ООО «Эвейл» предприняло действия по уведомлению Заказчика об этом, предложив расторгнуть контракт по соглашению сторон. Указанные действия свидетельствуют об отсутствии в действиях общества вины и умысла, т.к. не было установлено совершение целенаправленных (умышленных) действий или бездействий ООО «Эвейл» в целях неисполнения государственного контракта.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Государственным учреждением – Отделение пенсионного фонда Российской Федерации по Кировской области об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку с установкой кондиционера (сплит-системы) (извещение номер <...>), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.