

## РЕШЕНИЕ № РНП-74-76/2018

### о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 30 июля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 02 августа 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 Министерства финансов Челябинской области (далее - Заказчик) о включении сведений об ООО «ТОНКАРТ» (далее – Поставщик, Общество), его учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 0169200000718000012\_224038-08/1-12 от 04.04.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку комплектующих для коммутаторов (извещение № 0169200000718000012), в присутствии:

- представителя Заказчика., действующего на основании доверенности №02/2-12/38 от 16.03.2018;

- представителя Заказчика., действующего на основании доверенности №02/2-12/36 от 16.03.2018;

- представителя Заказчика действующего на основании доверенности №02/2-12/37 от 16.03.2018;

- представителя Заказчика., действующего на основании доверенности №02/2-12/34 от 16.03.2018;

- представителя ООО «ТОНКАРТ», действующего на основании доверенности от 09.07.2018,

### **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 «ТОНКАРТ», его учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта №0169200000718000012\_224038-08/1-12 от 04.04.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку комплектующих для коммутаторов (извещение № 0169200000718000012) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно материалам дела Заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона, путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 05.03.2018 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта –533 382 рублей.

Победителем аукциона признано ООО «ТОНКАРТ», контракт №0169200000718000012\_224038-08/1-12 заключен 04.04.2018.

Представитель Заказчика на заседании комиссии Челябинского УФАС России пояснил, что Общество не поставило в регламентированный контрактом срок товар в полном объеме в соответствии с условиями контракта, на основании чего Заказчиком принято решение об отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Представитель Общества с доводами Заказчика не согласился, указал, что ООО «ТОНКАРТ» поставлен товар полностью соответствующий условиям контракта №0169200000718000012\_224038-08/1-12 от 04.04.2018.

*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.

Согласно представленным документам 05.03.2018 Заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещения о проведении электронного аукциона и документации об Аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 533 382 рублей.

Победителем аукциона признано ООО «ТОНКАРТ», контракт №0169200000718000012\_224038-08/1-12 заключен 04.04.2018.

Согласно пункту 1.2 данного контракта Поставщик поставляет комплектующие для коммутаторов согласно приложению 1 к настоящему Контракту, являющемуся неотъемлемой частью настоящего Контракта (далее – Товар), а Заказчик принимает и оплачивает поставленный Товар в порядке и сроки, установленные настоящим Контрактом.

В разделе 2 контракта указано:

2.1 Срок поставки Товара: с 15 апреля по 15 мая 2018 года.

2.3. Товар должен соответствовать условиям настоящего Контракта, требованиям законодательства Российской Федерации.

4. Товар должен быть новый (не бывший в эксплуатации, не прошедший ремонт, в том числе восстановление, замену составных частей,

восстановление потребительских свойств), в заводской упаковке, обеспечивающей сохранность и целостность Товара при транспортировке, позволяющей исключить воздействие на Товар влаги, высоких и низких температур и пр.

5. Вместе с передачей Товара должны быть переданы соответствующие сертификаты на русском языке, надлежащим образом подтверждающие качество и безопасность Товара, технические паспорта, а также документы, подтверждающие гарантийные обязательства Поставщика на Товар, в которых должны быть указаны условия гарантийного обслуживания и номера контактных телефонов, по которым пользователи Товара могли бы связаться с квалифицированным персоналом Поставщика для решения вопросов о выявленных неисправностях Товара. Такие контактные телефоны должны функционировать по рабочим дням с 10 по 18 часов (местное время Заказчика) понедельник – пятница».

В соответствии с пунктом 3.1 контракта Поставщик обязался:

1. Поставить Товар в сроки и в порядке, установленным настоящим Контрактом.
- 3.1.2. Осуществить своими силами доставку Товара и его передачу Заказчику в соответствии с разделами 2 и 5 настоящего Контракта.
- 3.1.3. Представлять Заказчику Акт приема-передачи товара согласно Приложению 2 настоящего Контракта (далее – Акт) товарные накладные, счета, счета-фактуры (если предусмотрен НДС), документы, указанные в разделе 2 настоящего Контракта, в день поставки Товара.
- 3.1.4. Своевременно и с надлежащим качеством выполнять гарантийные обязательства в соответствии с разделом 6 настоящего Контракта.
5. В случае изменения реквизитов, указанных в разделе 11 настоящего Контракта, Поставщик обязан в течение 1 дня с момента внесения соответствующих изменений в письменной форме сообщить об этом Заказчику, указав новые реквизиты».

Односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта и расторжение контракта предусмотрен разделом 10.2 контракта.

В соответствии с накладной транспортной компании «СДЭК» товар поставлен в адрес Заказчика 21.05.2018. По результатам приемки товара составлено экспертное заключение о соответствии предоставленных поставщиком результатов условиям контракта от 22.05.2018, согласно которому предоставленные на экспертизу модули для коммутаторов были в неоригинальной упаковке из более тонкого картона, не соответствующей данным модулям. На коробке отсутствовал логотип компании Circo и фирменный скотч (упаковочная лента), этикетка с наименованием модулей и

серийным номером напечатана кустарным (не типографским) способом. Упаковочные транспортировочный материал в коробке неоригинальный: модуль находится в антистатическом пакете, не имеющем пломбировочной наклейки, гарантирующие отсутствие вскрытия пакета. На самих модулях заметны следы использования, пыль, царапины от установки их в коммутаторы.

На основании данного заключения Заказчиком составлен мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара от 22.05.2018, в котором Заказчик предложил Обществу заменить товар в срок до 30.05.2018. Данный мотивированный отказ направлен в адрес ООО «ТОНКАРТ» по электронной почте 22.05.2018.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Челябинского УФАС России пояснил, что вторая поставка товара осуществлена 25.06.2018. По результатам данной приемки составлено экспертное заключение от 02.07.2018, согласно которому предоставленные на экспертизу модули для коммутаторов были в упаковке от оборудования Circo с явной переклейкой наклеек с наименованием серийными номерами товара, а также имеются изменения в цвете коробки, что не допустимо для нового оборудования Circo. Упаковочный транспортировочный материал в коробке имеет изменения в цвете, говорящем о том, что упаковка находилась продолжительное время открытой. Модуль находится в антистатическом пакете, имеющем потертости и заломы, а также сквозные поарезждения в нескольких местах. На самих модулях заметны пыль между платой и металлическим основанием, следы от аэрозолей и следы от установки модулей в оборудование, а также место крепления одного из модулей имеет нарушение геометрии (вмятина). Также имеющаяся листовка с Предупреждением выполнена не типографским способом и имеет не прямоугольную форму (выполнена кустарным способом).

На основании данного заключения Заказчиком составлен мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара от 02.07.2018. Данный мотивированный отказ направлен в адрес ООО «ТОНКАРТ» по электронной почте 09.07.2018.

Исходя из указанного Заказчиком 31.05.2018 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта на основании статьи 523 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Данное решение 01.06.2018 направлено в адрес ООО «ТОНКАРТ» заказным письмом с уведомлением и по электронной почте, 04.06.2018 (на следующий рабочий день) размещено в Единой информационной системе в сфере закупок. Уведомление о вручении Обществу решения заказным письмом не вернулось Заказчику.

Дата надлежащего уведомления Поставщика 05.07.2018 (по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем

отказе от исполнения контракта в единой информационной системе). Контракт считается расторгнутым с 15.07.2018.

Представитель Поставщика на заседании Комиссии Челябинского УФАС России привел следующие доводы.

Закон о контрактной системе и контракт № 0169200000718000012\_224038-08/1-12 от 04.04.2018 не содержат требований к упаковке товара, в связи с чем довод Заказчика о поставке товара в неоригинальной упаковке, имеющей следы вскрытия не должен служить основанием о признании всего поставленного товара некачественным.

По мнению Общества Заказчиком несвоевременно размещена информация о принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в Единой информационной системе и также данная информация направлена в Челябинское УФАС России с нарушением положений Закона о контрактной системе.

В подтверждение довода о том, что поставленный ООО «ТОНКАРТ» товар является неоригинальным, Заказчиком на заседании Комиссии Челябинского УФАС России представлены письма производителя Circo, предоставленные на запрос Министерства Финансов Челябинской области, согласно которым предложенные ООО «ТОНКАРТ» продукты ввезены на территорию Российской Федерации нелегально, без разрешения Circo и с нарушением прав интеллектуальной собственности Circo. На такие продукты не распространяется право пользования программным обеспечением, гарантия и сервисная поддержка Circo.

Изучив материалы дела и заслушав пояснения сторон, комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

Как установлено, Обществом поставлен товар 21.05.2018 с нарушением срока, установленного пунктом 2.1 контракта.

Более того, при приемке товара выявлены нарушения пункта 2.4 контракта, согласно которому товар должен быть **новый, в заводской упаковке**, обеспечивающей сохранность и целостность товара при транспортировке, позволяющей исключить воздействие на Товар влаги, высоких и низких температур. Факт нарушения указанного пункта зафиксирован в экспертном заключении о соответствии предоставленных поставщиком результатов условиям контракта от 22.05.2018 и в мотивированном отказе от подписания акта приемки-передачи товара от 22.05.2018.

При приемке повторной поставки товара также выявлено нарушение пункта 2.4 контракта, что зафиксировано экспертным заключением от 02.07.2018 и мотивированным отказом от подписания акта приемки-передачи товара от 02.07.2018.

Более того, на заседании Комиссии Челябинского УФАС России Заказчиком представлены письма производителя комплектующих для коммутаторов Circo в ответ на запрос Министерства Финансов Челябинской области, с выводом о том, что поставленный ООО «ТОНКАРТ» товар ввезен на территорию Российской Федерации нелегально, без разрешения Circo и с нарушением прав интеллектуальной собственности Circo, на такие продукты не распространяется право пользования программным обеспечением, гарантия и сервисная поддержка Circo, что противоречит пункту 2.5 контракта.

Таким образом выявлен факт недобросовестного поведения Поставщика, выразившегося в неоднократной поставке товара несоответствующего требованиям контракта № 0169200000718000012\_224038-08/1-12 от 04.04.2018.

Довод Общества о том, что Заказчиком нарушены положения Закона о контрактной системе при размещении информации об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта не нашли своего подтверждения на заседании Комиссии Челябинского УФАС России, поскольку установлено, что указанное решение принято Министерством финансов Челябинской области 31.05.2018 и размещено в ЕИС 04.06.2018 (в течение трех рабочих дней в соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Довод ООО «ТОНКАРТ» о несвоевременном направлении сведений о расторжении контракта для рассмотрения вопроса о включении Поставщика в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в Челябинское УФАС России также не находит своего подтверждения, поскольку по мнению Заказчика контракт считается расторгнутым 15.07.2018, информация поступила в антимонопольный орган 16.07.2018 (в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта в соответствии с частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе).

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 и совокупность обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным принять решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ТОНКАРТ», его учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа.

*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. Включить сведения, представленные Министерством финансов Челябинской области, об ООО «ТОНКАРТ» (127254, г. Москва, Огородный проезд, д. 9А, стр. 1, оф. 302 ИНН 7709478696, КПП 771501001) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).
2. Включить сведения, представленные Министерством финансов Челябинской области, об генеральном директоре ООО «ТОНКАРТ» (ИНН 620502073097) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).
3. Включить сведения, представленные Министерством финансов Челябинской области, об учредителе ООО «ТОНКАРТ» (ИНН 620502073097) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение

трех месяцев со дня его принятия.