

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение администрации муниципального образования Дубенский район (далее – Заказчик) от 25.07.2016 года исх. № 03-23/4452 (вх. № 3372 от 27.07.2016 года) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» (ИНН: 0411169525; адрес (место нахождения): 649220, Республика Алтай, Шебалинский район, село Шебалино, ул. Советская, дом 70, офис 2) (далее – Общество, ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО») в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта № 0166300019016000015-0057177-02 на поставку электрооборудования для уличного освещения от 27.04.2016 года (далее – Контракт) в связи с существенным нарушением ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» условий Контракта, руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, в присутствии:

- представителя Заказчика (доверенность от 02.08.2016 года № 0323/4687);

- представителя Заказчика (доверенность от 02.08.2016 года № 0323/4686);

(ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО», надлежащим образом уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела № РНП-71-55 (уведомление от 29.07.2016 года исх. № 4/6529), своих представителей на рассмотрение данного дела не направило, представило письменные пояснения на рассмотрение настоящего дела),

УСТАНОВИЛА:

27.07.2016 года в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку электрооборудования для уличного освещения (закупка № 0166300019016000015) (далее – электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 15 статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» условий Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация об **электронном аукционе** на поставку электрооборудования для уличного освещения размещены 29.03.2016 года в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 791 271,00 рубль.

27.04.2015 года по итогам проведения электронного аукциона между Заказчиком и ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» заключен Контракт **на общую сумму 439 318, 98** рублей.

Положениями раздела 1. «Предмет контракта» Контракта определено, что в соответствии с контрактом поставщик обязуется поставить, и передать заказчику в срок, предусмотренный настоящим контрактом, товар – электрооборудование для уличного освещения (далее – товар) в соответствии с техническим заданием (приложение № 2 к контракту), а заказчик принять и оплатить поставленный товар. Поставщик обязуется поставить товар, указанный в пункте 1.1. контракта, своими силами или с привлечением субпоставщиков.

В соответствии с пунктом 3.2 раздела 3 «Сроки и место поставки товара» Контракта срок поставки товара по контракту: в течение 20 календарных дней с момента заключения контракта. Товар поставляется поставщиком единовременно собственным транспортом или с привлечением транспорта третьих лиц за свой счет.

В силу части 9 статьи 95 Закона, 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.

Пунктом 13.2 раздела 13. «Особые условия» Контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Как пояснили представители Заказчика, 25.05.2016 года Общество посредством услуг транспортной компании поставило в адрес Заказчика закупаемый товар. Приемочной комиссией Заказчика, действующей на основании распоряжения «О создании приемочной комиссии по муниципальному контракту от 27.04.2016 года № 0166300019016000015-0057177-02 на поставку электрооборудования для уличного освещения» от 06.05.2016 г. № 32-р, при частичном осмотре был установлен факт поставки Обществом электрооборудования, которое не соответствует требованиям документации об электронном аукционе.

По мнению Приемочной комиссии Заказчика, поставляемый товар не соответствует ряду технических, функциональных и качественных характеристик, установленных Заказчиком в пункте 8 части II «Техническое задание» документации об электронном аукционе и Приложению № 2 к Контракту; имеет иное функциональное назначение; товар поставлен с нарушением срока, установленного Контрактом; Обществом не представлены Заказчику документы для проверки соответствия технических характеристик поставленному товару. По итогам осмотра поставляемого товара Приемочная комиссия пришла к выводу о том, что фактическое качество товара требованиям Контракта не соответствует и по решению Приемочной комиссии поставляемый товар не был принят. По итогам осмотра поставляемого товара Приемочной комиссией Заказчика 25.05.2016 года составлен «Акт сдачи-приемки товара по контракту (контракт №0166300019016000015-0057177-02 от 27.04.2016 года)», утвержденный Заказчиком и подписанный членами Приемочной комиссии.

При этом, как пояснили представители Заказчика, представитель транспортной компании, не дождавшись окончания приемки товара, убыл с территории поставки товара.

Считая, что ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» не выполнило надлежащим образом свои обязательства по поставке оборудования для уличного освещения, Заказчик направил в адрес Общества претензию от 25.05.2016 года исх. № 03-18/3116 в которой указал на необходимость Общества поставить товар, отвечающий требованиям Контракта, в течение 10 дней со дня получения данного документа. Как следует из пояснений представителей Заказчика, указанная претензия была получена ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» 10.06.2016 года.

Учитывая, что Общество не выполнило свои обязательства по Контракту в срок, обозначенный в претензии, Заказчик принял 22.06.2016 года решение о расторжении контракта в связи с односторонним отказом от исполнения контракта №0166300019016000015-0057177-02 от «27» апреля 2016 года (далее - Решение).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, 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.

23.06.2016 года Заказчик направил в адрес Общества по почте заказным письмом уведомление о расторжении контракта, а также 23.06.2016 года разместил указанное решение в единой информационной системе.

Комиссией установлено, что уведомление о расторжении контракта получено Обществом 04.07.2016 года.

Информация о расторжении Контракта размещена Заказчиком в единой информационной системе 26.07.2016 года.

Вместе с этим, Комиссией установлено следующее.

Из письменных пояснений Общества, и данный факт не отрицается представителями Заказчика, 25.05.2016 года посредством транспортной компании «Деловые линии» в адрес Заказчика Обществом был поставлен закупаемый товар.

Как было изложено выше, Приемочная комиссия Заказчика при частичном осмотре поставляемого товара посчитала, что электрооборудование для уличного освещения не соответствует условиям Контракта, в связи с чем, был составлен «Акт сдачи-приемки товара по контракту (контракт №0166300019016000015-0057177-02 от 27.04.2016 года)» от 25.05.2016 года (далее – Акт сдачи-приемки товара).

Порядок приемки товара урегулирован разделом 4 Контракта, согласованного сторонами.

Пунктом 4.1 раздела 4 «Порядок приемки товара» Контракта предусмотрено, что приемка поставленного товара осуществляется уполномоченными представителями заказчика (получателями товара) на местах поставки, указанных в пункте 3.2. контракта.

В соответствии с пунктами 4.2, 4.3 раздела 4 «Порядок приемки товара» Контракта уполномоченные представители заказчика (получатели товара), получившие сообщение поставщика о готовности к сдаче товара, обязаны незамедлительно приступить к его приемке и подписать акт сдачи – приемки товара по контракту, составленный по форме приложения № 3 к контракту, или вынести мотивированный отказ, оформленный в соответствии с пунктом 4.3 контракта. При обнаружении в ходе приемки товара недостатков (повреждений, дефектов), сторонами составляется протокол, в котором фиксируется перечень недостатков (повреждений, дефектов), сроки их устранения поставщиком и дата повторной приемки товара.

При этом пунктом 4.9 раздела 4 «Порядок приемки товара» Контракта предусмотрено, что при приемке товара заказчик обязан провести экспертизу для проверки предоставленных поставщиком товаров, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Результаты такой экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

Из содержания Акта сдачи-приемки товара прямо следует, что Приемочная комиссия приняла решение об отказе в приемке поставляемого Обществом товара, в том числе по причине фактического несоответствия поставленного товара требованиям функциональным, техническим и качественным характеристикам, содержащимся в Приложении № 2 к контракту № 0166300019016000015-0057177-02 от 27.04.2016 года.

Вместе с тем, из условий пунктов 4.2, 4.3 раздела 4 «Порядок приемки товара» Контракта следует, что мотивированный отказ в приемке товара может быть

обусловлен при обнаружении «недостатков (повреждений, дефектов)».

Комиссией установлено, что в Акте сдачи-приемки товара информация об обнаружении каких-либо «недостатков (повреждений, дефектов)» поставляемого товара Обществом отсутствует, а в материалы дела протокол, в котором фиксируется «перечень недостатков (повреждений, дефектов)», сроки их устранения поставщиком и дата повторной приемки товара не представлен. Равно как Заказчиком не представлены доказательства проведения экспертизы поставленного товара, предусмотренной пунктом 4.9 раздела 4 «Порядок приемки товара» Контракта.

Как определено частью 2 статьи 513 Гражданского кодекса Российской Федерации принятые покупателем (получателем) товары должны быть им осмотрены в срок, определенный законом, иными правовыми актами, договором поставки или обычаями делового оборота.

Покупатель (получатель) обязан в этот же срок проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленном законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота, и о выявленных несоответствиях или недостатках товаров незамедлительно письменно уведомить поставщика.

В силу части 3 статьи 513 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае получения поставленных товаров от транспортной организации покупатель (получатель) обязан проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением правил, предусмотренных законами и иными правовыми актами, регулирующими деятельность транспорта.

Необходимо отметить, что внесение информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков даже при наличии в его действиях нарушений своих обязательств по контракту возможно исключительно при полном соблюдении Заказчиком процедуры принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, предусмотренной Законом.

Исходя из положений части 7 статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. 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 течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Необходимо отметить, что Конституционный суд Российской Федерации в принимаемых 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.

Комиссия полагает, что подобный подход подлежит применению и в рассматриваемом случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения информации о хозяйствующем субъекте в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности Комиссии включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

При проверке фактов, изложенных Заказчиком в обращении, Комиссией установлено следующее.

Претензии к поставщикам, связанные с поставкой товара ненадлежащего качества, по мнению Комиссии, могут быть удовлетворены при наличии документального подтверждения соответствующих обстоятельств. Порядок приемки товара определяется законом, договором или обычаями делового оборота. При этом в каждом конкретном случае необходимо учитывать условия договора, регулирующие порядок оформления соответствующих ситуаций, так как именно соблюдение установленной договором (контрактом) процедуры приемки товара будет являться надлежащим доказательством получения товара ненадлежащего качества/количества.

Исходя из порядка приемки товара, предусмотренного Контрактом, Заказчиком указанная процедура соблюдена не была. Следовательно, Комиссия не может принять во внимание Акт сдачи-приемки товара, составленный по итогам указанной процедуры, как доказательство поставки Обществом товара, не отвечающего требованиям Контракта. Иное документальное подтверждение нарушения условий Контракта Обществом в материалы дела Заказчиком не представлено.

При таких обстоятельствах, у Тульского УФАС России отсутствуют правовые основания для внесения информации об ООО «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную администрацией муниципального образования Дубенский район в отношении общества с ограниченной ответственностью «СНАБСВЕТЭЛЕКТРО» (ИНН: 0411169525; адрес (место нахождения): 649220, Республика Алтай, Шебалинский район, село Шебалино, ул. Советская, дом 70, офис 2), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.