12.09.2019 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 Заказчика - ГУ – Управление пенсионного фонда РФ в Омутнинском районе Кировской области (межрайонное) (далее – Заказчик) поступили сведения о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Тендер Групп» (далее – Поставщик) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку картриджей (извещение № 0240100001019000001).

Рассмотрение назначено на 19.09.2019 года. Стороны уведомлены по адресам электронной почты. ООО «Тендер Групп» направлено ходатайство о рассмотрении материалов РНП в отсутствие представителя.

ООО «Тендер Групп» к рассмотрению материалов были представлены объяснения по факту невозможности поставки товара. Из письменных объяснений установлено, что по результатам проведения электронного аукциона на поставку картриджей (извещение № 0240100001019000001) ООО «Тендер Групп» признано победителем.

Согласно ч.4 ст.83.2. Закона о контрактной системе в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в единой информационной системе проекта контракта победитель электронной процедуры, с которым заключается контракт, в случае наличия разногласий по проекту контракта, размещенному в соответствии с частью 2 настоящей статьи, размещает на электронной площадке протокол разногласий.

Победитель электронной процедуры, не согласившись с условиями контракта в части характеристик поставляемого товара, направил в адрес Заказчика протокол разногласий.

В соответствии с ч.5 ст.83.2 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты размещения победителем электронной процедуры на электронной площадке в соответствии с частью 4 настоящей статьи протокола разногласий заказчик рассматривает протокол разногласий и без своей подписи размещает в единой информационной системе и на электронной площадке с использованием единой информационной системы доработанный проект контракта либо повторно размещает в единой информационной системе и на электронной площадке проект контракта с указанием в отдельном документе причин отказа учесть полностью или частично содержащиеся в протоколе разногласий замечания победителя электронной процедуры.

Заказчик, не согласившись с протоколом разногласий, сформировал отказ в принятии соответствующего протокола и направил контракт в адрес победителя без изменения условий Контракта в части описания поставляемого товара.

В своей заявке на участие в аукционе Поставщиком к поставке были предложены Тонер-картриджи для OKI для принтера OKI B432 12000 копий, 45807121, **оригинальный торговой марки «Эквивалент».**

Заказчику к поставке требовались Тонер-картриджи OKI для принтера OKI B432, не менее 12000 копий, 45807121, **оригинальный*, <u>Товарный знак: Oki;</u>** 45807121

Ресурс: не менее 12000 копий при 5% заполнении тонером листа А4, согласно стандарту ISO/IEC 19752; оригинальный* (**В связи с тем, что лазерные принтеры, для которых закупаются картриджи являются новыми, находятся на гарантии, закупаемые картриджи рекомендованы фирмой-производителем данных принтеров. Техническая документация на принтеры и официальные письма производителя предусматривают использование только оригинальных расходных материалов, поставка эквивалентов не допускается).*

Согласно спецификации и Приложению № к государственному контракту должен быть поставлен товар с характеристиками идентичными Аукционному заданию Аукционной документации.

Учитывая тот факт, что Заказчику требуется поставка картриджей конкретного товарного знака, данное условие не подлежит изменению, поставка эквивалента не предусмотрена, а указание на какую-либо торговую марку условиями Аукционного задания не предусмотрено, то комиссией Заказчика заявка на участие ООО «ТендерГрупп» не отклонена, Заявитель дал согласие на поставку товара, предусмотренного документацией.

Заказчиком в адрес Победителя был направлен проекта контракта, содержащий характеристики необходимого к поставке товара, содержащиеся в документации.

ООО «Тендер Групп», не согласившись с решением Заказчика, не включившего в Техническую часть характеристики эквивалентности предлагаемого им товара, направил жалобу в Кировское УФАС России.

По результатам рассмотрения жалобы она была признана необоснованной ввиду подписания ООО «Тендер Групп» проекта контракта на условиях документации, а также внесение необходимого обеспечения Контракта. ООО «Тендер Групп» согласилось с действиями Заказчика при подписании Контракта.

Компания ООО «Тендер Групп» не имела намерения не исполнять условия контракта. До заключения Контракта Поставщик известил Заказчика об отсутствии у последнего в наличии требуемого к поставке товара, так как в заявке Поставщиком для поставки был указан другой товар –тонер - картриджи торговой марки «Эквивалент».

Подписание государственного контракта было осуществлено после подачи жалобы с уверенностью, что жалоба будет признана обоснованной, а также во избежание признания Поставщика уклонившимся от подписания контракта с последующим включением в РНП. Просит не включать сведения об ООО «Тендер Групп» в реестр недобросовестных поставщиков.

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 г. № 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 г. 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 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение пяти 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.

Рассмотрев представленные материалы, комиссия пришла к следующим выводам.

08.07.2019 года Стороны по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0240100001019000001) заключили государственный контракт на поставку картриджей (далее – Контракт) на сумму149300 руб. 70 коп.

В соответствии с п. 4.1 Контракта, срок поставки: в течение 20 (двадцати) рабочих дней со следующего дня после даты заключения Контракта.

Предельная дата исполнения обязанности по поставке Товара – 05.08.2019 года.

В установленный срок обязательства по поставке картриджей Поставщиком не исполнены, в связи с чем, на основании п. 15.4.1 Контракта и ч.9 ст.95 Закона о контрактной системе Заказчиком 06.08.2019 года принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта в связи с грубым нарушением Поставщиком своих обязательств.

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.

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.

Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 06.08.2019 года было размещено в ЕИС 06.08.2019 года, направлено стороне заказным письмом с уведомлением 06.08.2019, а также на электронный адрес Поставщика.

Согласно отчету об отслеживание отправлений от 28.08.2019 года решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было получено ООО «Тендер Групп» 21.08.2019 года. Контракт считается расторгнутым 10.09.2019 года.

Заказчик осуществил процедуру одностороннего отказа от исполнения Контракта в соответствии с требованиями Закона о контрактной системе.

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.

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.

Поставщиком в материалы дела представлены пояснения, свидетельствующие об изначальном намерении исполнить контракт, поставив картриджи, заявленные им в своей заявке на участие в аукционе. Поставщик, заблуждаясь, намеревался заключить контракт по поставке картриджей другой торговой марки, отличной от потребностей заказчика в оригинальном товаре, о чем свидетельствует наличие протоколов разногласий. Контракт был заключен на условиях Заказчика, в связи с тем, что Поставщик был убежден, что его жалоба будет признана обоснованной и во избежание процедуры включения сведений о нем в Реестр недобросовестных поставщиков в случае неподписания контракта.

Учитывая, представленные объяснения, положительный опыт участия ООО «Тендер Групп» в государственных закупках, Комиссия Кировского УФАС России не находит оснований для включения сведений об ООО «Тендер Групп» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 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» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Заказчиком - ГУ – Управление пенсионного фонда РФ в Омутнинском районе Кировской области (межрайонное) о б ООО «Тендер Групп» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.