

## РЕШЕНИЕ № РНП-74-42/2018

### об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 09 апреля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 12 апреля 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 Управления по имущественной политике и координации деятельности в сфере государственных и муниципальных услуг Администрации Варненского муниципального района (далее - Заказчик) о включении ООО «ЧСЗ-1», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «ЧСЗ-1» (далее – Общество, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 0369300207117000161-0231718-01 от 06.12.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на приобретение хоккейного корта (извещение № 0369300207117000161), в присутствии:

- главы Аятского сельского поселения Варненского муниципального района Челябинской области., действующего на основании Решения № 2 от 29.01.2018;

- представителя ООО «ЧСЗ-1», действующего на основании доверенности №

### 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 «ЧСЗ-1», его учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта №0369300207117000161-0231718-01 от 06.12.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на приобретение хоккейного корта (извещение №0369300207117000161) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно материалам дела, Заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона, путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 08.11.2017 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 100 000,00 рублей.

Победителем аукциона признано ООО «ЧСЗ-1», контракт №0369300207117000161-0231718-01 заключен 06.12.2017.

Представители Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что Общество не поставило в регламентированный срок товар, соответствующий условиям 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 «ЧСЗ-1» предложило к поставке товар с улучшенными характеристиками относительно указанных в контракте № 0369300207117000161-0231718-01 от 06.12.2017.

*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).

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 части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

В силу части 6 статьи 94 Закона о контрактной системе, по решению Заказчика для приемки поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, результатов отдельного этапа исполнения контракта может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее чем из пяти человек.

Согласно представленным документам, 08.11.2017 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 – 1 100 000,00 рублей.

Победителем аукциона признано ООО «ЧСЗ-1», контракт №0369300207117000161-0231718-01 заключен 06.12.2017.

Согласно пункту 1.2 контракта Поставщик обязался поставить и установить хоккейный корт собственными силами до места поставки за свой счет, согласно спецификации (приложение №1 к контракту), а Заказчик обязался принять и оплатить поставленный товар.

В силу пункта 3.1 срок поставки товара - в течение 15 рабочих дней с даты заключения контракта.

В разделе 5 контракте указано:

«5.1. Поставщик обязуется:

5.1.1. поставить и установить товар Заказчику собственными силами до места поставки за свой счет п. 3.2 исключительно в рабочие дни с 8:30 до 17:00 часов.

5.1.2. поставить и установить товар Заказчику, соответствующий стандартам качества, действующим на территории Российской Федерации; осуществлять, поставку соблюдая технологию доставки товара такого рода.

5.1.5. предоставить вместе с товаром Заказчику надлежащим образом оформленные, товарно-сопроводительные документы (счета, счета-фактуры, накладные)».

Односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта и расторжение контракта предусмотрен разделом 11.2 контракта.

В приложении № 1 к информационной карте документации об электронном аукционе указано:

Показатели	характеристики товара
Стеклопластиковые борта на металлических рамах с радиусом R=7,5 м. ТОЛЩИНА БОРТА	Моностеклопластиковые панели бортов выполнены по методу монолитного литья – отбойная пластина, стеклопластиковая панель и перила выполнены из одного стеклопластикового листа и составляют единое целое, что гарантирует отсутствие зазоров между отбойной пластиной, стеклопластиковой панелью и перилами.

Согласно пояснениям представителя Заказчика, в ходе телефонных переговоров и личной встрече с представителями победителя Закупки установлено, что товар, предлагаемый к поставке ООО «ЧСЗ-1», не соответствует условиям контракта.

Письмом от 15.12.2017 Общество предложило Заказчику подписать дополнительное соглашение на поставку корта с улучшенными характеристиками в части усиления функциональных характеристик, на что Заказчик в письме № 160 от 18.12.2017 ответил отказом, потребовал поставить товар, соответствующий условиям контракта.

В связи с невыполнением указанным требований, Заказчик направил в адрес Общества почтовым отправлением и по электронной почте уведомление № 195 от 28.12.2018 с требованием поставки хоккейного корта в соответствии с контрактом, обратил внимание, что в ином случае Управление по имущественной политике и координации деятельности в сфере государственных и муниципальных услуг Администрации Варненского муниципального района будет вынуждено принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

В ответ на указанное письмо Общество 28.12.2018 направило в адрес

Заказчика дополнительное соглашение с изменениями технических характеристик контракта, а также с увеличением гарантийного срока до 60 месяцев.

Обществом повторно направлено предложение о заключении дополнительного соглашения 17.01.2018. К данному письму приложен Акт экспертизы № 026-02-0009 от 15.01.2018 Южно-Уральской Торгово-промышленной палаты, в которой сделан вывод о том, что параметры изготовленного ООО «ЧСЗ-1» хоккейного корта, указанные в технических характеристиках изготовителя, по совокупности признаков являются улучшенными, по сравнению с параметрами, указанными в контракте и описании объекта закупки.

В связи с тем, что товар, соответствующий условиям контракта, не поставлен в адрес Управления по имущественной политике и координации деятельности в сфере государственных и муниципальных услуг Администрации Варненского муниципального района, Заказчиком 25.01.2018 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Указанное решение 25.01.2018 направлено Обществу по электронной почте, заказным письмом с уведомлением 26.01.2018 и в этот же день размещено в Единой информационной системе в сфере закупок.

Конверт с решением об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта вернулся Заказчику 06.03.2018 в связи с истечением срока хранения.

По мнению Заказчика контракт считается расторгнутым с 16.03.2018. Информация о расторжении контракта размещена в Единой информационной системе 16.03.2018.

Представитель ООО «ЧСЗ-1» на заседании Комиссии Челябинского УФАС России настаивал, что предложенный Обществом хоккейный корт имеет улучшенные характеристики по сравнению с заявленными в контракте и Заказчик неправомерно отказался принимать указанный товар.

Также, Общество на заседании Комиссии Челябинского УФАС России представило Патент № 156293 на монопластиковый борт спортивной площадки, ссылаясь на возможность предоставления эквивалента требуемого к поставке товара, согласно положению пункт 1 статьи 33 Закона о контрактной системе.

Таким образом, на заседании Комиссии Челябинского УФАС России установлено, что ООО «ЧСЗ-1» должно было поставить товар, соответствующий условиям контракта в срок до 27.01.2018 (пункты 1.2, 3.1 контракта).

Вместе с тем, Обществом нарушены условия исполнения контракта, что выразилось в отсутствии поставки товара, соответствующего условиям контракта

в регламентированный данным контрактом срок.

Довод Общества о том, что Заказчик обязан принять товар, имеющий улучшенные характеристики относительно установленных в контракте не принимается Комиссией Челябинского УФАС России по следующим причинам.

Согласно части 7 статьи 95 Закона о контрактной системе при исполнении контракта (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 настоящего Федерального закона) по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В этом случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком.

Таким образом, из буквального толкования положений указанной статьи следует, что приемка товара, с улучшенными характеристиками является **правом** Заказчика.

Более того, в пункте 11.1 контракта установлено, что любые изменения и дополнения к контракту будут действительны только в том случае, если они совершены в письменной форме и подписаны Сторонами, по соглашению сторон в соответствии статьей 95 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Заказчик не подписал дополнительное соглашение о поставке товара с характеристиками, улучшенными относительно контракта №0369300207117000161-0231718-01 от 06.12.2017, предложенное Обществом.

Также, Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что формулировка, «или эквивалент» (пункт 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе) относится только к товарным знакам. Однако указание на товарный знак отсутствует в рассматриваемой документации.

Более того, из представленных в материалах дела сведений невозможно сделать однозначный вывод, что Патент № 156293 относится к предлагаемому ООО «ЧСЗ-1» к поставке товару.

Комиссия Челябинского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

В силу части 1 статьи 34 Закона о контрактной систем контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт.

В Приложении №1 к информационной карте документации об электронном аукционе «Техническое задание на приобретение хоккейного корта» установлены технические характеристики закупаемого товара.

Вместе с тем, в Приложении № 1 к муниципальному контракту №0369300207117000161-0231718-01 от 06.12.2017 «Спецификация» установлено:

№ п/п	Наименование, характеристика товара, страна происхождения	Ед. изм.	Кол-во	Цена за ед., в руб.	Сумма в руб.
1	Хоккейный корт	шт.	1		

Таким образом, контракт №0369300207117000161-0231718-01 от 06.12.2017 на приобретение хоккейного корта заключен не на условиях документации об электронном аукционе.

Исходя из Приложения № 1 к муниципальному контракту Заказчик не имел права отказаться от приемки предложенного ООО «ЧСЗ-1» товара, поскольку в указанном приложении отсутствуют характеристики товара, позволяющие сделать вывод о его несоответствии потребностям Заказчика.

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 совокупности обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

*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. Сведения, представленные Управлением по имущественной политике и координации деятельности в сфере государственных и муниципальных услуг Администрации Варненского муниципального района об ООО «ЧСЗ-1», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «ЧСЗ-1», в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 1 статьи 34 Закона о контрактной систем.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.