

РЕШЕНИЕ № РНП-74-25/2019

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 23 января 2019 года

В полном объеме решение изготовлено 29 января 2019 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 Государственного учреждения – Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Челябинской области (далее – заказчик) о включении Общества с ограниченной ответственностью «НЭКАснаб» (далее – ООО «НЭКАснаб», Общество, Поставщик) 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 государственного контракта № 2018.55476/174 от 01.11.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку и монтаж кондиционера (извещение №0269100000218000090), в присутствии:

- представителя Заказчика действующего на основании доверенности № 37/47 от 06.12.2018;
- представителя Заказчика., действующего на основании доверенности

№37/6 от 23.01.2019;

- заместителя управляющего Государственного учреждения – Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Челябинской области Орехова А.К., действующего на основании распоряжения № 58рл от 19.02.2018;

- генерального директора Общества., действующего на основании Приказа № 3 от 10.06.2016;

- представителя Общества, действующего на основании доверенности от 15.01.2018;

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 «НЭКАснаб», 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 государственного контракта №2018.55476/174 от 01.11.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку и монтаж кондиционера (извещение №0269100000218000090) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно пояснениям представителя Заказчика, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято в связи с поставкой Обществом товара, не соответствующего условиям контракта.

Представители ООО «НЭКАснаб» с доводами Заказчика не согласились, пояснили, что поставленный ими товар соответствует условиям контракта.

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.

Согласно пункту 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случаях: если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

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.

В силу пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Согласно материалам дела, победителем электронного аукциона признано ООО «НЭКАснаб», контракт № 2018.55476/174 заключен 01.11.2018.

Согласно пункту 1.1 контракта Заказчик поручил, а Поставщик принял на себя обязательства по поставке и монтажу кондиционера, в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1), в количестве согласно Протоколу соглашения о цене на поставку и монтаж кондиционера (Приложение № 2), являющихся неотъемлемой частью настоящего Контракта.

В разделе 4 контракта указано:

«4.1 Срок поставки Товара и выполнения Работ – по 22 ноября 2018 года включительно.

4.4 Обязательства по поставке включают доставку Товара до Заказчика собственным транспортом Поставщика или с привлечением транспорта третьих лиц за счет Поставщика.

4.5 Частичная поставка Товара не допускается и Заказчиком не

принимается.

4.6 Количество поставленного Поставщиком товара определяется накладными в соответствии с Протоколом соглашения о цене (Приложение № 2).

4.8 Заказчик не позднее 3 (трех) рабочих дней после доставки Товара и окончания Работ проверяет Товар и Работы на соответствие количества, комплектности, объема и качества требованиям настоящего Контракта (проводит экспертизу на соответствие поставленного товара, выполненных работ условиям Контракта), проверяет сохранность материалов и оборудования, находящихся в помещениях Заказчика, в которых производились работы.

4.9 По итогам проверки Заказчик либо возвращает Поставщику подписанный Акт сдачи-приемки товара по форме, представленной в Приложении № 3 и Акт сдачи-приемки выполненных работ по форме, представленной в Приложении №4, и производит оплату в соответствии с п. 2.4., либо в течение 3 (трех) рабочих дней с даты окончания проверки направляет мотивированный отказ от подписания Акта сдачи-приемки товара и (или) Акта сдачи-приемки выполненных работ в письменной форме.

4.10 В случае мотивированного отказа Заказчика от подписания Акта сдачи-приемки товара и (или) Акта сдачи-приемки выполненных работ в течение 10 (десяти) рабочих дней с даты получения Поставщиком мотивированного отказа Заказчика Поставщик обязан заменить забракованный Товар, устранить дефекты, допущенные в ходе выполненных работ.

4.11 Приемка Товара, работ будет считаться осуществленной с момента подписания обеими сторонами Акта сдачи-приемки товара и Акта сдачи-приемки выполненных работ, при наличии счета, товарной накладной и счета-фактуры (при наличии)».

В разделе 11 контракта указано:

5. Заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения Контракта в случае существенных нарушений Поставщиком условий настоящего Контракта.
6. Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что Поставщик и (или) поставляемый Товар не соответствуют установленным документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому Товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого Товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения Поставщика».

В пункте 5.5 Технического задания к контракту установлено, что Исполнитель

обязан предоставить Заказчику на русском языке: паспорт на кондиционер, руководство по эксплуатации, гарантийный талон, сервисную книжку.

Технические характеристики закупаемого товара установлены в Таблице 1 Технического задания к контракту.

Согласно пояснениям сторон, представленным на заседании Комиссии Челябинского УФАС России, товар поставлен Обществом в установленный контрактом срок (до 22 ноября 2018 года), однако документы, подтверждающие дату поставки товара, не представлены сторонами.

Заказчик в письме № 37/12311 от 27.11.2018 отказался от подписания акта сдачи-приемки товара, представленного Обществом, в связи с неготовностью к работе кондиционера. На основании пункта 4.10 контракта Заказчик предложил устранить указанные нарушения в течение 10 дней с момента получения Поставщиком настоящего мотивированного отказа. Данный документ получен представителем Общества 29.11.2018 согласно отметке на экземпляре Заказчика.

ООО «НЭКАснаб» письмом от 03.12.2018 снова предложило Заказчику принять поставленный товар.

Заказчик в письме № 27/2593 от 04.12.2018 уведомил Поставщика о проведении экспертизы поставленного товара. Данная экспертиза, согласно пояснениям представителей Заказчика, проведена Государственным учреждением – Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Челябинской области своими силами.

По мнению Общества, Заказчиком не была проведена экспертиза товара силами сторонней организации, что не соответствует требованиям контракта и действующего законодательства о контрактной системе.

Согласно части 3 статьи 94 Закона о контрактной системе для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. 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 настоящим Федеральным законом.

Исходя из указанного, действия Заказчика по проведению экспертизы поставленного товара своими силами без привлечения сторонней организации не противоречит Закону о контрактной системе.

Более того, в пункте 4.8 контракта указано, что Заказчик проверяет товар и работы на соответствие количества, комплектности, объема и качества требованиям настоящего Контракта, проводит экспертизу на соответствие

поставленного товара, выполненных работ условиям Контракта. Таким образом, контракт № 2018.55476/174 от 01.11.2018 не предусматривает необходимость Заказчика проводить экспертизу именно силами сторонней организации.

В письме № 27/12996 от 14.12.2018 Заказчик потребовал от Общества в срок до 18.12.2018 устранить выявленные нарушения. Данное письмо получено представителем Общества 14.12.2018 согласно отметке на экземпляре Заказчика.

Согласно письму ООО «НЭКАснаб» от 17.12.2018, выявленные Заказчиком нарушения устранены Обществом, комплект сопровождающих документов также передан Заказчику. В перечне данных документов Обществом представлено информационное письмо ООО «Свежий ветер» официального дистрибьютора Haier в УрФО, ХМАО, ЯНАО, согласно которому канальный кондиционер Haier AD842ANEAA/AU84NATEAA s/n AA8HG 0E040 0AXJ7 G0010 может работать в режиме охлаждения до -34°C , при доработке оборудования зимним комплектом. В состав такого комплекта должны входить: регулятор давления конденсации РДК 8.4, нагреватель картера НК-4,4 0,5.

Заказчиком 19.12.2018 составлен мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара, в котором указано, что поставленный товар не соответствует следующим требованиям контракта:

- номинальное напряжение по контракту – 380/3/50, согласно представленному техническому паспорту – 220/1/50;
- диапазон рабочей температуры наружного воздуха для внешнего блока в режиме работы на охлаждение от -34 до $+27,3^{\circ}\text{C}$, согласно представленному техническому паспорту, наружный блок AD842HAA кондиционера зимний комплект не предусмотрен, возможность кондиционера на охлаждение 24 кВт при температуре наружного воздуха -34°C не обеспечит;
- на указанное в письме ООО «Свежий ветер» дополнительное оборудование РДК 8.4 документы не представлены;
- срок действия сертификата соответствия № ТС RU C-CN.AЯ46.B.73026 серия RU № 0361007, представленный на кондиционер Haier AD842ANEAA/AU84NATEAA, истек 07.12.2018.

Данный мотивированный отказ направлен в адрес Общества по электронной почте 20.12.2018.

Поставщик на заседании Комиссии Челябинского УФАС России пояснил, что Общество не согласно с доводом Заказчика о предоставлении им документов на товар с указанием не соответствующего контракту

номинального напряжения. Подключение кондиционера осуществляется к внешнему блоку, который работает от сети 380/3/50. Питание внутреннего блока кондиционера осуществляется через межблочный кабель и напрямую к сети не подключается, о чем также указано в электрической схеме оборудования. Также Заказчиком в техническом задании не указано, что оба блока должны быть одного номинального напряжения.

Вместе с тем, ООО «НЭКАснаб» на заседании Комиссии Челябинского УФАС России представлено руководство по монтажу и эксплуатации Haier (данный документ представлен Заказчику вместе с товаром). Согласно данному документу наружный блок с зимним комплектом AD842ANEAA и AD84ANEAA отсутствует, электропитание 1/230/50, что не соответствует требованиям, установленным в техническом задании к контракту.

Относительно выявленного несоответствия товара в части температуры охлаждения, представитель Общества указал, что исходя из информационного письма ООО «Свежий ветер» канальный кондиционер Haier AD842ANEAA/AU84NATEAA s/n AA8HG 0E040 0AXJ7 G0010 может работать в режиме охлаждения до – 34 °С, при доработке оборудования зимним комплектом (в состав такого комплекта должны входить: регулятор давления конденсации РДК 8.4, нагреватель картера НК-4,4 0,5). Согласно доводам Общества Заказчик ссылался на тот факт, что Поставщик представил руководство по монтажу и эксплуатации РДКК-33, в связи с чем, Поставщик направил Заказчику копию уведомления (ООО «Русские медные трубы» от 19.12.2018) от Поставщика об идентичности РДК-8.4 и РДКК-33.

Представитель Заказчика пояснил, что Государственное учреждение – Отделение Пенсионного фонда Российской Федерации по Челябинской области не приняло во внимание письма ООО «Свежий ветер», поскольку оно не является производителем поставляемого товара.

Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что контрактом, а именно пунктами 4.7 и 5.5 технического задания к контракту, не предусмотрено предоставление информации о характеристиках товара в виде информационных писем от дистрибьюторов. Вместе с тем, в представленном Обществом руководстве по монтажу и эксплуатации Haier не указано наличие регулятора давления конденсации РДК 8.4, нагреватель картера НК-4,4 0,5, что не соответствует условиям контракта.

Представитель Поставщика также указал, что согласно части 2 статьи 28 Федеральный закон от 27.12.2002 N 184-ФЗ «О техническом регулировании» Заявитель вправе приостанавливать или прекращать реализацию продукции, если срок действия сертификата соответствия или декларации о соответствии истек, за исключением продукции, выпущенной в обращение на территории Российской Федерации во время действия декларации о соответствии или сертификата соответствия, в течение срока годности или срока службы продукции, установленных в соответствии с

законодательством Российской Федерации. В рассматриваемом случае на момент поставки товара и окончания срока исполнения обязательств по контракту срок действия сертификата соответствия № ТС RU C-CN/АЯ43.В.89628 по 24.04.2021 включительно.

Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание, что согласно единому перечню продукции, подлежащей обязательной сертификации Постановление Правительства РФ от 01.12.2009 N 982 "Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии" кондиционеры бытовые (28.2512.130) не подлежал обязательной сертификации.

В связи с невыполнением Обществом требований Заказчика по устранению выявленных нарушений в полном объеме, Государственным учреждением – Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Челябинской области принято решение № 27/13187 от 19.12.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Данное решение размещено в ЕИС 21.12.2018, направлено в адрес Общества по электронной почте 20.12.2018 и почтовым отправлением 21.12.2018

Дата надлежащего уведомления Поставщика, по мнению Заказчика, 26.12.2018 (дата получения Заказчиком возражений к мотивированному отказу от подписания акта и решению об одностороннем отказе Заказчика).

Контракт считается расторгнутым Заказчиком 09.01.2019. Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 11.01.2019.

Представители Общества на заседании Комиссии Челябинского УФАС России указал, что ООО «НЭКАснаб» исполнило свои обязательства по контракту в полном объеме, а также предприняло все возможные меры по устранению выявленных Заказчиком нарушений.

Комиссия Челябинского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Согласно материалам дела Заказчиком в адрес Поставщика направлено два мотивированных отказа от подписания акта приемки товара: № 27/12996 от 14.12.2018 и от 19.12.2018.

В мотивированном отказе № 27/12996 от 14.12.2018 Заказчик потребовал от Общества в срок до 18.12.2018 устранить выявленные нарушения, однако данный документ не содержит перечень рассматриваемых недостатков, что не позволило Обществу сформировать объективное представление о несоответствиях поставляемого товара требованиям контракта.

В мотивированном отказе от 19.12.2018 Заказчиком приведен перечень несоответствия требованиям контракта, однако данный документ не содержит срока на устранения нарушений. Более того, такой мотивированный отказ направлен Заказчиком в адрес Общества вместе с решением об одностороннем отказе, что подтверждается материалами дела.

Также Заказчик в решении об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта № 27/13187 от 19.12.2018 сослался на пункт 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно Письму ФАС России от 16.03.2017 N ИА/16790/17 "По вопросам о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков" расторжение контракта с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на основании пункта 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе в связи с тем, что в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) не соответствует установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки или представил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, не является основанием для включения информации о таком поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр, поскольку не связано с существенным нарушением условий контракта.

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, а также учитывая то, что

Обществом поставлен товар в адрес Заказчика и предприняты меры по устранению выявленных Заказчиком нарушений, Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности сделать однозначный вывод о существенности нарушений условий контракта Поставщиком, и, следовательно, наличии недобросовестного поведения в действиях Поставщика и принимает решение о невключении ООО «НЭКАснаб», его директора и учредителей в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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:

Сведения, представленные Государственным учреждением – Отделением Пенсионного фонда Российской Федерации по Челябинской области, об ООО «НЭКАснаб», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «НЭКАснаб» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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