

Решение о невключении в РНП №
052/06/104-2820/2023

ООО "Экос"

107497, город Москва, Монтажная ул,
д. 3, офис 226

<...>

Приволжское таможенное
управление 603022, г. Нижний
Новгород, ул. Пушкина, д. 8, пом. 1

<...>

ЭТП Газпромбанк

117342, город Москва, Миклухо-
Маклая улица, дом 40, подвал
помещение I ком 25 <...>

РЕШЕНИЕ № 052/06/104-2820/2023

по результатам проверки соблюдения

ООО «Экос»

законодательства о контрактной системе в сфере закупок

05.12.2023 года
Новгород

город Нижний

На основании 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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078, Комиссией Нижегородского УФАС России на территории Нижегородской области (далее — Комиссия, Комиссия Нижегородского УФАС России) в составе:

-<...>.

-

<...>.

-<...>.

-

<...>

<...>

-<...>.

-

при участии посредством видеоконференцсвязи:

-<...> представителя Приволжского таможенного управления по доверенности (№06-01-16/18891 от 23.11.2023),

-

<...> -представителя ООО «Экос» по доверенности (от 01.12.2023)

осуществив внеплановую проверку по факту расторжения контракта № 2023.10091КСМ.Цот 07.06.2023 в одностороннем порядке Приволжским таможенным управлением (далее – Заказчик) с общества с ограниченной ответственностью «Экос» (далее – ООО «Экос», Поставщик, Общество), заключённого по результатам закупки на поставку расходных материалов для периферийного оборудования, идентификационный код закупки 231526203661352620100101100062620242, номер извещения 0332100006523000089 (далее — закупка),

УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области (далее - Нижегородское УФАС России) поступили сведений о расторжении в одностороннем порядке Приволжским таможенным управлением контракта с ООО «Экос», по причине нарушения условий исполнения контракта, заключённого по итогам проведения запроса котировок в электронной форме на право заключения контракта на поставку расходных материалов для периферийного оборудования, номер извещения 0332100006523000089.

Заседание Комиссии Нижегородского УФАС России в соответствии с уведомлением от 30.11.2023 №ОШ/23258/23 назначено на 05.12.2023 в 11:45.

Заседание состоялось путём использования средств видеоконференцсвязи 05.12.2023 в 11:45.

Комиссией Нижегородского УФАС России при рассмотрении материалов в рамках проведения проверки, установлено следующее.

25.05.2023 Заказчиком в Единой информационной системе закупок (далее - ЕИС) размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку периферийного оборудования (номер извещения 0332100006523000089).

02.06.2023 подведены итоги проведения электронного аукциона и комиссией заказчика определен участник, признанный победителем по данной закупке ООО «Экос» (протокол подведения итогов № 0332100006523000089-1 от 02.06.2023).

07.06.2023 Приволжским таможенным управлением с ООО «Экос» заключен государственный контракт № 2023.10091КСМ.Ц (далее — Контракт).

В соответствии с пунктом 3.1. контракта Поставщик самостоятельно доставляет Товар Заказчику в течение 45 (Сорока пяти) календарных дней с даты заключения Контракта.

Таким образом, согласно условиям контракта последней датой доставки товара является 22.07.2023.

05.07.2023 Заказчиком принят мотивированный отказ в приемке поставленного товара (письмо исх. 10-06-14/10548), поскольку по условиям заключенного контракта Поставщик обязался поставить тонер-картридж ЭКОС 56F5X00, а поставил картридж «f+ imaging», модель «STB56F520», что, по мнению заказчика, не соответствует характеристикам товара, приведенным в Спецификации к контракту.

Согласно ответу Поставщика от 17.07.2023 на упаковке товара присутствует вся необходимая информация для идентификации товара и определения соответствия его условиям контракта, указана информация о модели, совместимости, дате изготовления, производителе, ресурсе, стране изготовления. Информация на упаковке считается приоритетной. Наличие на тубе с тонером маркировки F+ imaging STB56F520, не противоречат условиям контракта, являются маркировкой технического назначения, тем самым поставленный товар полностью соответствует требованиям контракта.

Письмом от 24.07.2023 №10-06-14/11755 Заказчик уведомил Поставщика, что по результатам приемки товара, доставленного 22.06.2023, Заказчиком выявлено несоответствие наименования товара условиям контракта, на основании чего принят мотивированный отказ (письмо от 05 июля 2023 г. исх. № 10-06-14/10548) в приемке.

02.08.2023 Поставщиком доставлен товар Заказчику с устраненными нарушениями, послужившими причиной отказа в приемке.

В соответствии со спецификацией к контракту должен быть поставлен тонер-картридж ЭКОС 56F5X00 (в количестве 39 шт.), ресурс: 20000 страниц, страна происхождения товара: Российская Федерация. Корпус картриджа не должен иметь потертостей, царапин, сколов и следов вскрытия.

Вместе с тем Заказчиком при проведении приемки товара выявлено несоответствие поставленного товара: на корпусе картриджа имеются потертости и царапины. При рассмотрении документа о приемке М-058/1 от 03.08.2023 в единой информационной системе установлено неверное его оформление, а именно, не полностью указан адрес Поставщика и неверно указана дата доставки товара 03.08.2023, что не соответствует фактической дате 02.08.2023.

На основании этого, Заказчиком письмом от 29.08.2023 № 10-06-14/13739 в адрес Поставщика отправлен мотивированный отказ в приемке товара.

Вместе с тем, как пояснила представитель Заказчика, на основании государственного контракта от 25.08.2023 №100264351123100345 Заказчиком проведена экспертиза результатов по контракту экспертной организацией.

В заключение экспертной организации указано следующее:

-перемаркировки тонер-картриджа в виде отсутствия глянца на поверхности, ограниченной закругленными ореолами. Выявлено у всех осматриваемых изделий на одном и том же участке — над этикеткой вдоль всего картриджа. По признакам схожа с воздействием на полимерную поверхность спиртосодержащей жидкости, возможно при удалении клеевого слоя (от иных этикеток);

-механических повреждений у двух изделий в виде сколов, углублений, нарушающих целостность поверхности картриджа, и не являющееся признаком недолива, пористости и прочих дефектов прессования (дефектов, возникших в результате прессования корпусных элементов тонер-картриджа);

-царапин у всех осматриваемых изделий;

-следов тонера на поролоновой вставке, на валу переноса тонера у двух осматриваемых изделий.

Также характеристика поставленного товара, а именно фактический ресурс тонер-картриджа составляет 18904 листа, что не соответствует требованиям, предусмотренным Спецификацией контракта, а именно: заявлено 20000 (при 594 заполнении листа).

Таким образом, с учетом проведенной экспертизы поставленного товара, Заказчиком установлено, что поставленный товар не соответствует условиям контракта, выставлено требование о замене товара в срок до 15.09.2023.

По истечении установленного срока Поставщик не выполнил принятые обязательства по контракту, товар не заменил.

В связи с вышеизложенным Заказчиком на основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации принято решение от 27.09.2023 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Однако, как следует из представленных документов, в связи с тем, что Поставщиком 06.10.2023 доставлен на склад Заказчика товар, Заказчик в соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе принял решение от 09.10.2023 об отмене решения от 27.09.2023 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Вместе с тем, Заказчиком вновь заключен государственный контракт от 27.10.2023 № 100264351123100445 на оказание услуг по проведению экспертизы поставленного товара Поставщиком.

Согласно экспертному заключению от 02.11.2023 характеристики поставленного товара, страна происхождения поставленного товара не соответствуют требованиям, предусмотренным Спецификацией контракта, поскольку на упаковке отсутствует информация о возможности утилизации использованной упаковки с указанием цифрового кода и (или) буквенного обозначения (аббревиатуры) материала, из которого изготавливается упаковка, а также символы в соответствии с Приложением 4 технического регламента «О безопасности упаковки», сопроводительная документация и этикетки так же отсутствуют; сайт у производителя ООО «Экос» в разработке, информация о местонахождении завода производителя отсутствует, документов, подтверждающих происхождение товара, не представлено; на поверхности картриджей обнаружены притёртости и царапины.

Таким образом, Заказчиком сделан вывод, что поставленный товар не соответствует условиям контракта и 03.11.2023 Заказчиком принят мотивированный отказ в приемке товара.

И на основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации принято решение от 16 ноября 2023 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе в сфере закупок определено, что 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.

Согласно материалам проверки, Исполнитель получил решение об одностороннем отказе от исполнения контракта через единую информационную систему — 16.11.2023 (дата надлежащего уведомления).

В соответствии со статьёй 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Согласно письму ФАС России от 14.03.2018 РП/16764/18 первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день, следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта

контракт считается расторгнутым.

В случае, если последний день десятидневного срока, в рамках которого поставщик может устранить нарушения контракта, приходится на нерабочий день, то в соответствии со статьёй 193 Гражданского кодекса Российской Федерации днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта №2023.10091КСМ.Ц от 07.06.2023 вступило в законную силу — 16.11.2023, с учетом вышеназванных норм и статьи 191 Гражданского кодекса РФ договор считается расторгнутым – 29.11.2023 (десятидневный срок для устранения недостатков, послуживших основанием для принятия заказчиком рассматриваемого решения, включает: 17.11.2023, 18.11.2023, 19.11.2023, 20.11.2023, 21.11.2023, 22.11.2023, 23.11.2023, 24.11.2023, (25.11.2023, 26.11.2023-нерабочие дни), 27.11.2023).

Действия заказчика по расторжению контракта не противоречат требованиям Закона о контрактной системе в сфере закупок.

Вместе с тем, в ходе заседания представитель Общества пояснил, что с внесением в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Экос» не согласно.

Тонер-картридж в количестве 39 шт. должен быть совместимый с принтерами марки Lexmark MS421dn.

ООО «Экос» обязалось поставить картриджи производства ЭКОС 56F5X00 с ресурсом 20000 страниц.

Кроме того, Общество не согласно с результатами экспертизы по установлению количества страниц. Представитель Общества сообщил, что замер количества страниц произведен неверно, а подтверждений достоверности замеров Заказчиком не представлено.

В соответствии с контрактом 22.06.2023 заказчику был поставлен товар по УПД №М-058 от 20.06.2023, что подтверждается материалами дела и пояснениями представителя Заказчика.

В материалы дела приложено письмо ООО «Экос» (исх.№10-06-14/10548 от 05.07.2023), которым Общество направляет разъяснения о соответствии заводской маркировки упаковки товара международным и Российским стандартам.

Вместе с тем, ООО «Экос» 02.08.2023 заменило товар, что подтверждается документами приложенными в материалы дела.

Однако, как пояснил представитель ООО «Экос», товар снова заказчика не устроил. Заказчик указал на потертости на корпусе картриджей, но доказательств о том, что потертости возникли по вине поставщика, не предоставил. Целостность упаковки была нарушена заказчиком, так как они вероятно неоднократно вскрывались.

В ходе заседания Комиссии представитель ООО «Экос» сообщил о направлении запроса (исх. №Э2391 от 04.09.2023) в адрес Заказчика о предоставлении фотографии царапин и отчет печати оборудования, однако заказчик в ответ направил информацию по Контракту, в которой указал, что была проведена

экспертиза ООО «ВОЭК».

Данные действия Комиссией оценены, как отказ Заказчика предоставить доказательства наличия недостатков в поставленном товаре.

Как следует из пояснений сторон, ООО «Экос» сделан вывод о том, что Заказчик не намерен принимать товар и предприняло действия по расторжению контракта по соглашению сторон, возвратив авансовый платеж. В адрес Заказчика было направлено предложение о расторжении контракта по соглашению сторон (письмо исх. №Э2393 от 11.09.2023) и на его счет перечислены 173160,00 руб., что подтверждается платежным поручением №274 от 11.09.2023.

Вместе с тем, как установлено из материалов дела, а так же из пояснений представителя ООО «Экос», 27.09.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Общество не согласилось с заключением эксперта ООО «ВОЭК» о чем указало в направленном в адрес Заказчика письме (исх. №Э2398 от 28.09.2023)

Однако, Заказчик отказался отменить решение об одностороннем отказе. Но, в этот же день предложил поставить товар, который общество поставило по УПД №М-125 от 06.10.2023 После чего заказчик 09.10.2023 отменил свое решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что выявленные Заказчиком недостатки поставленного товара Обществом были устранены.

Вместе с тем, у Заказчика появились требование о предоставлении дополнительных документов, не перечисленных в конкурсной документации и о предоставлении ссылки на официальный сайт производителя.

После чего Заказчик принял решение провести экспертизу. Однако, уведомление в адрес Общества, направил в день проведения экспертизы, что не позволило представителям ООО «Экос» присутствовать на ней.

Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым отметить, что ООО ИЦ «Технология» в своем экспертном заключении №1161 от 02.11.2023 указало, что поставленный Обществом товар является совместимым для периферийного оборудования производителя и модели устройства, указанного в Спецификации государственного контракта от 07.06.2023г. №2023.10091КСМ.Ц и маркировочные знаки на поставленном товаре соответствуют наименованию товара, указанного в Спецификации государственного контракта от 07.06.2023г. №2023.10091КСМ.Ц. Признаков перемаркировки, восстановления, повторной заправки тонер-картриджа, следов тонера на корпусе не обнаружено. Также экспертом указано, что на упаковке типографским способом указан производитель ООО «Экос» и страна - Российская Федерация.

В материалах дела имеются фотоматериалы картриджей, из которых четко видна страна происхождения — Российская Федерация.

Однако, заказчик вновь принял решение об отказе от исполнения государственного контракта. В обоснование о расторжении контракта сослался на отсутствие на упаковке информации об утилизации товара и отсутствие сайта завода изготовителя. В то время как наличие такой информации на упаковке не

предусмотрено контрактом, как и наличие сайта. При этом, заказчик не учел, что на самой упаковке картриджей была нанесена маркировка заводским способом с указанием страны происхождения товара – Российская Федерация.

Кроме того, как пояснил представитель Общества, предложение расторгнуть государственный контракт по соглашению сторон заказчик оставил без внимания.

Поэтому в адрес Заказчика повторно было направлено предложение о расторжении Государственного контракта №2023.10091КСМ.Ц от 07.06.2023 на поставку расходных материалов для периферийного оборудования по соглашению сторон, что предусмотрено пунктом 11.2 указанного контракта.

Таким образом, ООО «Экос» не уклонялось от исполнения госконтракта. Напротив, как добросовестный поставщик неоднократно предпринимало попытки для поставки товара и все возможные меры для исполнения своих обязательств по государственному контракту.

Кроме того, Комиссией Нижегородского УФАС Установлено, что на исполнении у ООО «Экос» находится более 40 государственных контрактов, а также исполнено более 120 государственных контрактов, что подтверждается информацией размещенной в единой информационной системе.

Согласно части 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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами. Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере государственных и муниципальных закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков, а также бюджетных учреждений от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Из анализа положений действующего законодательства в сфере государственных закупок следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участников закупок, выражающееся в неправомерном нарушении положений закона. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий государственного (муниципального) контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности заключения контракта с этим лицом, ранее признанным победителем торгов, и нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, что в итоге приводит к неэффективному использованию бюджетных средств.

В пункте 41 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от

28.06.2017, указано, что санкция в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков влечет для участника торгов значительные неблагоприятные последствия, несоизмеримые с совершенной ошибкой, в том числе экономического характера, поскольку в будущем может ограничить права такого участника на участие в торгах по размещению государственных и муниципальных заказов.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-Пи от 21.11.2002 № 15-П, имеющей универсальный характер, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При изложенных обстоятельствах оснований для включения сведений об Обществе, в смысле понятий, используемых Законом о контрактной системе в сфере закупок в целях включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков не достаточно.

Руководствуясь статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Правилами, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по контролю в сфере закупок

решила:

Сведения, представленные Приволжским таможенным управлением в отношении ООО «Экос» (ИНН 9718186005), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

В соответствии с частью 11 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» настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

