

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-22-2019

25.04.2019

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе: <...>

при участии представителя заявителя – <...> (дов. №02 от 12.03.2019), директора ООО «ДестраТехнолоджис» - <...>, рассмотрела материалы, поступившие от Министерства дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «ДестраТехнолоджис», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Приобретение и поставка рентгенотелевизионного интроскопа для досмотра багажа и грузов» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, оценки действий заказчика и подрядчика при исполнении и расторжении контракта и проверки факта недобросовестности подрядчика на основании пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062

УСТАНОВИЛА:

1. 13.06.2018 заказчиком – Министерством дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Приобретение и поставка рентгенотелевизионного

интроскопа для досмотра багажа и грузов» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта **7 604 955,33** рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 20.08.2018 17:45; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 21.08.2018; дата проведения аукциона – 24.08.2018.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 21.08.2018 №0147200000318000011-1-1 было подано 5 заявок. Все участники были допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 28.08.2018 №0147200000318000011-3-1, победителем признано ООО «ДестраТехнолоджис».

Контракт заключен 10.09.2018 с ООО «ДестраТехнолоджис», предложившим цену контракта 5 285 443, 84 руб.

2. 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.

Согласно п. 7.5 контракта №15 от 14.02.2019 расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны договора, а от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Согласно части 12 статьи 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. 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.

В соответствии с 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.

Из представленных материалов следует, что ООО «ДестраТехнолоджис» поставило рентгенотелевизионный интроскоп для досмотра багажа и грузов без предусмотренного контрактом сертификата, что является ненадлежащим исполнением обязательств по контракту.

22.03.2019 Министерством дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Во исполнение требований ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 27.03.2019, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 25.03.2019, также 22.03.2019 направлено в адрес ООО «ДестраТехнолоджис» заказным письмом с уведомлением и по адресу электронной почты.

Информация об одностороннем отказе от исполнения контракта была получена ООО «ДестраТехнолоджис» заказным письмом -

03.04.2019. Следовательно, датой надлежащего уведомления признается – **03.04.2019**.

При этом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым **через десять дней** с даты надлежащего уведомления поставщика – 13.04.2019.

В соответствии со сведениями, размещенными на официальном сайте ЕИС, карточка о расторжении контракта сформирована заказчиком **18.04.2019**.

Следовательно, заказчиком соблюден порядок расторжения контракта в одностороннем порядке.

3 . Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно п. 1.2 контракта поставка товара осуществляется силами и средствами поставщика со дня подписания настоящего контракта **в срок до 01 декабря 2018 года** поставщик обеспечивает размещение и хранение товара на территории г. Магадана до момента передачи заказчику за счет собственных средств.

В соответствии с п.3.5 контракта **в день поставки товара поставщик обязан передать Заказчику:**

- техническую документацию изготовителя на оборудование (руководство по эксплуатации, сервисную книжку) на русском языке;
- паспорт изделия или формуляр;
- документы подтверждающие соответствие Товара требованиям СанПиН 2.6.1.3488-17 «Гигиенические требования по обеспечению радиационной безопасности при обращении с лучевыми досмотровыми установками», СанПиН 2.6.1.2523-09 «Нормы радиационной безопасности (НРБ-99/2009)»; СП 2.6.1.2612-10 «Основные санитарные правила обеспечения радиационной безопасности (ОСПОРБ-99/2010)», ГОСТ 12.2.091-2012, ГОСТ Р МЭК 61326-1-2014, ГОСТ Р 55249-2012;
- **сертификат соответствия требованиям Постановления**

Правительства РФ от 26.09.2016 № 969 «Об утверждении требования к функциональным свойствам технических средств обеспечения транспортной безопасности и Правил обязательной сертификации технических средств обеспечения транспортной безопасности» (в случае не предоставления участником сертификата в связи с отсутствием аккредитации испытательной лаборатории, предоставляется гарантийное письмо о последующем оформлении сертификата, в срок согласованный с Заказчиком дополнительным соглашением к договору поставки);

- гарантию изготовителя оборудования;
- гарантию поставщика оборудования.

Согласно п. 3.6 контракта непредоставление заказчику любого из упомянутых документов означает некомплектную поставку и является основанием для отказа Заказчика от подписания акта приема - передачи.

В соответствии с п. 3.7 контракта моментом исполнения обязательств поставщика по выполнению поставки товара по настоящему контракту считается факт приемки товара заказчиком и подписание акта приема-передачи товара без претензий.

На заседании комиссии представитель заказчика пояснил, что до настоящего момента поставщик не исполнил свои обязательства по контракту, поскольку ООО «ДестраТехнолоджис» не представлен обязательный, согласно п. 3.5 контракта «Сертификат соответствия требованиям Постановления Правительства РФ от 26.09.2016 № 969 «Об утверждении требований к функциональным свойствам технических средств обеспечения транспортной безопасности и Правил обязательной сертификации технических средств обеспечения транспортной безопасности» (далее – Постановление № 969). Заказчиком в адрес ООО «ДестраТехнолоджис» направлена претензия (исх.№172/117-2 от 18.01.2019) о необходимости исполнить обязательства по поставке товара в соответствии со спецификацией к контракту и в комплекте со всеми документами, установленными п. 3.5 контракта. Претензия получена Обществом 04.02.2019 и оставлена без ответа.

Представитель ООО «ДестраТехнолоджис» пояснил, что процедура по получению необходимого сертификата технических средств и систем досмотра велась Обществом с 2017 года.

В материалы дела представлена переписка с ФГКУ «Войсковая часть

68240» о результатах испытаний оборудования, а также о рассмотрении заявки Общества, а также переписка с органом, осуществляющим сертификацию - ФГУП «Научно-технический центр «ОРИОН». Исходя из представленной переписки, в рассматриваемой заявке на сертификацию были неоднократно выявлены недочеты, в связи с чем, товар Общества не мог быть сертифицирован.

По данному факту представитель ООО «ДестраТехнолоджис» пояснил, что у Общества был сертификат на технические средства и системы досмотра, однако в связи с вступлением в силу Постановления № 969, были внесены изменения в порядок получения сертификата и требования к заполнению заявки. По мнению представителя ООО «ДестраТехнолоджис», задержка получения сертификата, соответствующего требованиям действующего законодательства, произошла в связи с возникшими у ФГУП «НТЦ «ОРИОН» претензиями к заполнению заявки на получение сертификата. После устранения недочетов, Общество направляло заявку на рассмотрение снова, однако, ФГУП «НТЦ «ОРИОН» необоснованно, неоднократно признавало ее несоответствующей. Таким образом, процесс получения сертификата длится с 2017 года.

Представитель заказчика дополнительно пояснил, что вины ООО «ДестраТехнолоджис» при указанных обстоятельствах нет, полагает, что у Общества отсутствовал умысел на неисполнение обязательств по контракту. На включение ООО «ДестраТехнолоджис» в реестр недобросовестных поставщиков не настаивает.

Комиссия Магаданского УФАС России, заслушав пояснения представителей, изучив представленные доказательства, приходит к выводу, что ООО «ДестраТехнолоджис» не отказывалось от исполнения обязательств по контракту, выполняло все необходимые действия по получению сертификата, о чем свидетельствует представленная в материалы дела переписка. Намерения на неисполнение обязательств по контракту у Общества отсутствовали, оборудование, предусмотренное контрактом было поставлено заказчику, при этом, непредоставление сертификата одновременно с товаром произошло по причине, не зависящей от ООО «ДестраТехнолоджис». Таким образом, в действиях ООО «ДестраТехнолоджис» отсутствует недобросовестное поведение при одностороннем отказе от исполнения контракта, Общество не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

4. 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.

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности организации в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение организации в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения договора без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Комиссией Магаданского УФАС России было установлено, что ООО «ДестраТехнолоджис» не отказывалось от выполнения обязательств по контракту. Оборудование, предусмотренное контрактом было поставлено заказчику, при этом, непредоставление сертификата одновременно с товаром произошло по причине, не зависящей от ООО «ДестраТехнолоджис».

Кроме того, в Магаданское УФАС России Общество представило переписку с 2017 по 2019 г. с ФГУП «НТЦ «ОРИОН», ФГКУ «Войсковая часть 68240» по факту длительного рассмотрения заявления на получение сертификата.

В ходе проведения проверки факта отказа от исполнения контракта

Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о добросовестном поведении ООО «ДестраТехнолоджис», в связи с чем, Общество не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со ст.104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Министерством дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области в отношении ООО «ДестраТехнолоджис», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Приобретение и поставка рентгенотелевизионного интроскопа для досмотра багажа и грузов» (реестровый номер <...>), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>