

РЕШЕНИЕ № 036/06/104-134/2019

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Авион»

22.03.2019 года

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе: Михин С.В. - председатель Комиссии, зам. руководителя - начальник отдела; Рощупкина Ю.В. - заместитель председателя Комиссии, начальник отдела; Яковлева Е.А. - член Комиссии, государственный инспектор,

в присутствии представителей:

заказчика - Государственного бюджетного профессионального образовательного учреждения Воронежской области «Новоусманский многопрофильный техникум» (ГБПОУ ВО «Новоусманский многопрофильный техникум») <...>,

заявителя - ООО «Авион» <...>,

рассмотрев обращение заказчика - ГБПОУ ВО «Новоусманский многопрофильный техникум» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Авион» (ИНН 7713411550) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 08.10.2018 года № Ф.2018.480029, заключенного по результатам электронного аукциона (извещение № 0131200001018004381),

**у с т а н о в и л а:**

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (Воронежское УФАС России) поступило обращение заказчика - ГБПОУ ВО «Новоусманский многопрофильный техникум» (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Авион» (далее - поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 08.10.2018 года № Ф.2018.480029 на поставку коммуникационного оборудования.

При рассмотрении дела объявлялся перерыв до 22.03.2019 года.

Комиссией Воронежского УФАС России установлено следующее.

14.09.2018 года в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 445290, 00 рублей.

Согласно протоколу от 27.09.2019 года рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0131200001018004381 единственная поданная на участие в аукционе заявка — от ООО «Авион» признана соответствующей требованиям документации об аукционе.

08.10.2018 года между ГБПОУ ВО «Новоусманский многопрофильный техникум» и ООО «Авион» заключен контракт № Ф.2018.480029 на поставку коммуникационного оборудования (далее — контракт).

В соответствии с пунктом 1 контракта:

1.1. Поставщик обязуется организовать получение заказчиком коммуникационного оборудования ОКПД 26.30.11.190, а заказчик обязуется принять и оплатить полученный товар на условиях и в порядке, предусмотренными настоящим Контрактом.

1.2. Объем поставки товара определен Техническим заданием (приложение №1 к Контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего Контракта.

В соответствии с Техническим заданием (приложение №1 к Контракту) к поставке требуется: Коммуникативная система. Комплектация системы: Планшеты Lenovo Tab 4 TB-X304L - 2 шт. Беспроводная клавиатура с большими кириллическими символами - 2 шт. Подставка - 2 шт.

Технические характеристики портативных компьютеров:

Частота процессора: 1400 МГц;

Количество ядер: 4;

Оперативная память: 2 Гб;

Встроенная память: 32 Гб;

Поддержка карт памяти microSDHC, до 128 Гб;

Экран 10,1 дюймов, с разрешением 1280x800;

Тип сенсорного экрана: емкостный, мультитач;

Наличие Wi-Fi, Bluetooth, GPS

Питание осуществляется от встроенного аккумулятора 7000 мАч;

Время работы: 12 часов.

Размеры в чехле-подставке: 270x183x14 мм .

Вес: 505 грамм.

Согласно пункту 5 контракта:

5.1. Место поставки товара: 396310 Воронежская область, с. Новая Усмань, ул.Ленина, 310.

5.2. Срок поставки Товара: в течение 15 дней с момента заключения контракта.

Таким образом, окончание срока поставки товара: 23.10.2018 года.

В соответствии с п.п. 3.1 п. 3 контракта - контракт вступает в силу со дня его подписания и действует до 31 декабря 2018 г.

На рассмотрении дела представители заказчика пояснили, что поставленный поставщиком товар в полном объеме не соответствует условиям контракта, а именно: не является коммуникативной системой, клавиатура не имеет больших кириллических символов. Недостатки поставленного товара являются существенными, так как оборудование предназначено для использования учащимися с ограниченными физическими возможностями, использование поставленного товара по назначению не представляется возможным.

01.11.2018 года заказчиком направлено поставщику письмо исх. № 961 с требованием исправить недостатки поставленного товара в срок до 03.11.2019 года.

01.11.2018 года поставщик направил заказчику ответ, в котором сообщил о необоснованности требований заказчика.

На момент рассмотрения обращения поставщиком замена товара не осуществлена.

В соответствии с п.п. 10.1 п. 10 контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

08.11.2018 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

09.11.2018 года данное решение размещено в ЕИС и направлено заказным письмом с уведомлением в адрес поставщика, указанный в контракте.

Подтверждение о вручении поставщику указанного решения или информация об отсутствии поставщика по его адресу, указанному в контракте у заказчика отсутствуют.

Таким образом, дата по истечении тридцати дней с даты размещения в ЕИС решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта является датой надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта - 11.12.2018 года.

20.12.2018 года решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, контракт считается расторгнутым.

Комиссией Воронежского УФАС России установлено следующее.

22.10.2018 года в соответствии с контрактом от 08.10.2018 года № Ф.2018.480029

заказчику поставлен товар, что подтверждается накладной (экспедиторской запиской) № 18-00082087311 от 17.10.2018 года.

29.10.2018 года заказчиком в одностороннем порядке составлен «Акт мотивированного отказа от приемки товара» с указанием, что товар не соответствует условиям контракта, а именно: не является коммуникативной системой, клавиатура не имеет больших кириллических символов.

Доказательств направления копии данного акта в адрес ООО «Авион» на рассмотрение дела не представлено.

Экспертиза поставленного товара заказчиком не проводилась.

На рассмотрении дела представитель ООО «Авион» с доводами заказчика не согласился и пояснил, что поставленный товар соответствует условиям контракта; «Акт мотивированного отказа от приемки товара» не содержит указаний в какой именно части товар не соответствует контракту, кроме того, копия данного акта поставщику не направлена. Экспертиза поставленного товара заказчиком не проводилась. Таким образом, заказчиком не доказан факт поставки товара, не соответствующего условиям контракта. В связи с чем требование заказчика о включении сведений об ООО «Авион» в реестр недобросовестных поставщиков не имеет законного основания.

Особенности исполнения контракта регламентированы статьей 94 Закона № 44-ФЗ.

Частью 1 указанной статьи установлено: исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе: приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара.

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 (ч. 3 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

Для проведения экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги эксперты, экспертные организации имеют право запрашивать у заказчика и поставщика (подрядчика, исполнителя) дополнительные материалы, относящиеся к условиям исполнения контракта и отдельным этапам исполнения контракта. В случае, если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований контракта, не препятствующие приемке поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги, в заключении могут содержаться предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения (ч. 5 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

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 (ч. 6 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

Приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом

о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения (ч. 7 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

В силу ч. 8 ст. 94 Закона № 44-ФЗ заказчик вправе не отказывать в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в случае выявления несоответствия этих результатов либо этих товара, работы, услуги условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке этих результатов либо этих товара, работы, услуги и устранено поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В силу ч. 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу ч. 1, 2 ст. 523 Гражданского кодекса 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). 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 ч. 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ 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.

Заказчик вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с частью 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ (ч. 10 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

Если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта. (ч. 11 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

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 (ч. 12 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

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 (ч. 13 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона № 44-ФЗ 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.

По смыслу указанной нормы основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является нарушение условий контракта поставщиком, которое предполагает недобросовестное поведение такого поставщика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 44-ФЗ, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий. Включение информации в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией, которая должна применяться уполномоченным на это органом по результатам всесторонней оценки поведения как заказчика, так и исполнителя.

Заказчиком на рассмотрение дела не представлено доказательств поставки товара ненадлежащего качества, а именно: акт от 29.10.2018 года отказа от приемки товара не содержит обоснования несоответствия товара условиям контракта, экспертиза поставленного товара не проводилась. Таким образом, заказчиком не представлены доказательства существенного нарушения условий контракта со стороны поставщика.

На основании изложенного, принимая во внимание действия поставщика при исполнении контракта, Комиссия Воронежского УФАС России не находит оснований для включения сведений об ООО «Авион» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Воронежского УФАС России, руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ, постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

**р е ш и л а:**

отказать во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Авион» (119002 г. Москва, пер. Николопесковский Б, д.13, пом.1 ком.7, ИНН 7713411550).

Резолютивная часть решения объявлена: 22.03.2019 года.

В полном объеме решение изготовлено: 27.03.2019 года.

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованными лицами в судебном порядке в установленный законом срок.

Председатель Комиссии

Член комиссии

С.В. Михин

Ю.В. Рощупкина

Е.Л. Яковлева