

РЕШЕНИЕ РНП № 67-23/18

18 июля 2018 года

г. Смоленск

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок, в составе:

Председатель Комиссии:	- < ----->	- руководитель Смоленского УФАС России;
Члены Комиссии:	- < ----->	- начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;
	- < ----->	- ведущий специалист- эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

при участии представителей:

от государственного заказчика: < ----->

. представителя по доверенности от 17.07.2018, < ----->

. представителя по доверенности от 18.11.2018, < ----->

. представителя по доверенности от 27.06.2018;

от ответчика: не явились, уведомлены надлежащим образом;

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок (приказ Смоленского УФАС России от 29.08.2017 № 107) функций по рассмотрению вопросов о включении сведений об участниках закупок в реестр недобросовестных поставщиков и в соответствии с ч. 7 ст. 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), рассмотрев обращение СОГБУ «Смоленскавтодор» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ВСЕ КРАСКИ» в связи с односторонним отказом государственного заказчика от исполнения Контракта от 07.04.2018 № 33, заключенного по итогам аукциона в электронной форме на поставку материалов для нанесения дорожной разметки для нужд СОГБУ «Смоленскавтодор» (извещение № 0163200000318000547),

УСТАНОВИЛА:

СОГБУ «Смоленскавтодор» 04.07.2018 представило в Смоленское УФАС России сведения в отношении ООО «ВСЕ КРАСКИ» для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель СОГБУ «Смоленскавтодор» (далее – Заказчик) на заседании Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) подтвердил факт неисполнения Поставщиком обязанностей по условиям Контракта, проинформировал о том, что Поставщиком неоднократно нарушались сроки поставки товара. Кроме того по итогам лабораторных испытаний проведенных ООО «ТАУ-С» обнаружено несоответствие качества поставленного товара по ряду показателей требованиям Контракта.

Комиссия на основании ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, п. 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила № 1062) в результате осуществления проверки информации и документов установила следующее.

28.02.2018 в единой информационной системе были размещены извещение № 0163200000318000547 о проведении аукциона в электронной форме № 0101-аэф/тк на поставку материалов для нанесения дорожной разметки для нужд СОГБУ «Смоленскавтодор».

Начальная (максимальная) цена контракта – 4 546 000 рублей 00 копеек.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона в электронной форме от 26.03.2018 ООО «ВСЕ КРАСКИ» признано победителем данного электронного аукциона (предложение о цене контракта – 3 567 795,00 руб.)

07.04.2018 между Заказчиком и Поставщиком был заключен государственный Контракт № 33 на поставку материалов для нанесения дорожной разметки для нужд СОГБУ «Смоленскавтодор» (129344, г. Москва, ул. Енисейская, д.1; ИНН 5042070866, КПП 771601001; сведения об учредителях (участниках) юридического лица – физических лицах – < ----->

(ИНН 5042209338120), < ----->

(ИНН 772456777506), < ----->

) (далее – Контракт).

В соответствии с пунктами 1.1 и 1.2 Контракта Поставщик обязуется передать Заказчику в обусловленный Контрактом срок, а Заказчик обязуется принять и оплатить необходимый ему товар в соответствии с заявкой на партию товара (Приложение № 2 к Контракту) и в соответствии с Приложением № 1 к Контракту («Спецификация товара») (далее-товар). Существенными условиями Контракта являются наименование и количество товара, срок поставки, цена; Поставка товара осуществляется партиями по заявкам Заказчика, в течение 3 трех дней с даты подачи заявки. Период подачи заявок Заказчиком: с даты подписания Контракта по 30 июня 2018 года. Заявка заказчика направляется Поставщику телефонограммой, факсимильной связью, электронной почтой по номерам и адресам Поставщика, указанным в Контракте. Поставщик обязуется не позднее, чем за 24 часа уведомить Заказчика о дате и времени поставки товара по заявке Заказчика (пункты 5.1., 5.1.2., 5.1.3. Контракта).

Согласно Техническому заданию аукционной документации наряду с иными товарами требуется поставить:

- краску для дорожной разметки (цвет – белая), качественные и технические характеристики которой должны соответствовать ГОСТ Р52575-2006:

Коэффициент яркости в диапазоне, % - не менее 87

Плотность краски, г/см³ - не менее 1,60

Условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 с диаметром сопла 4 мм

при температуре 20°С, - с не менее 120

Массовая доля нелетучих веществ в диапазоне, % - не менее 77

Степень перетира, мкм - не более 35

Время высыхания до степени 3 при температуре 20°С, мин - не более 15

Адгезия (к стеклу), баллы – не более 1;

-краску для дорожной разметки (цвет – желтая), качественные и технические характеристики которой должны соответствовать ГОСТ Р52575-2006

Коэффициент яркости в диапазоне, % - не менее 50

Плотность краски, г/см³ - не менее 1,5

Условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 с диаметром сопла 4 мм при температуре 20°С,с - не менее 120

Массовая доля нелетучих веществ в диапазоне, % - не менее 75

Степень перетира, мкм - не более 35

Время высыхания до степени 3 при температуре 20°С, мин - не более 15

Адгезия (к стеклу), баллы - не более 1

11.04.2018 Заказчиком была подана заявка на поставку:

- краски для дорожной разметки (белая) - 40 000 кг. на сумму 2 856 800 рублей;

- краски для дорожной разметки (желтая) -3 500 кг. на сумму 274 680 рублей;

- стеклошариков фр. 100-600 мкм – 13 500 кг. на сумму 402 570 рублей;

- растворителя - 500 кг. на сумму 33 745 рублей.

19.04.2018 ООО «ВСЕ КРАСКИ» поставило товар, а именно:

- Краска для дорожной разметки (цвет - белая) – 18 400 кг.

- стеклошариков фр. 100-600 мкм -13 500 кг.

Согласно ч. 3 ст. 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.

Во исполнение указанной нормы 24.04.2018 между Заказчиком и ООО «ТАУ-С» был заключен с договор № 307 на выполнение работ по контролю качества материалов и изделия для дорожной разметки.

Заказчиком представлены копии актов лабораторных испытаний материалов для дорожной разметки, выполненных ООО «ТАУ-С».

19.04.2018 проведены лабораторные испытания первой партии товара. По результатам испытаний, а именно краски АК-511 (цвет материала – белый, масса - 25 кг.) было обнаружено несоответствие качества поставленного товара по ряду показателей требованиям Контракта, а именно:

- Условная вязкость по вискозиметру типа ВЗ-246 с диаметром сопла 4 мм

при температуре 20°С,с - 66 (в соответствии с техническим заданием требуется не менее 120 с);

- Адгезия (к стеклу), баллы – 3 (в соответствии с техническим заданием требуется не более 1 балла),

а также выявлено несоответствие весовых параметров:

- на этикетке банки масса -25 кг., а при замере – 23,5 кг.

В соответствии с пунктом 6.6. Контракта «Если при приемке товара будет обнаружено несоответствие качества, комплектность, количества, маркировки, тары или упаковки требованиям Контракта, документам, поставляемым вместе с товаром, Заказчик приостанавливает дальнейшую приемку, обеспечивает сохранность товара и составляет акт, в котором указываются выявленные при приемке несоответствия и дефекты. Заказчик уведомляет Поставщика телефонограммой, факсимильной связью, электронной почтой по номерам и адресам Поставщика, указанным в настоящем Контракте, о необходимости явиться для составления двухстороннего акта о выявлении при приемке несоответствия и дефекта. Сроки прибытия представителя Поставщика для составления двухстороннего акта составляют не более 3 (трех) рабочих дней с момента получения уведомления для иногороднего поставщика, не более 1 (одного) рабочего дня с момента получения уведомления для одногороднего поставщика».

20.04.2018 Заказчиком было направлено извещение Поставщику (исх. от 20.04.2018 № 1780) о составлении двухстороннего акта о выявленных недостатках, который к указанной дате в извещении не прибыл. Вместо этого Поставщик гарантировал 28.04.2018 произвести замену поставленного товара (краски для дорожной разметки - цвет белый) на новый.

03.05.2018 Заказчик направлял письмо поставщику о нарушении сроков поставки товара.

07.05.2018 Поставщиком была заменена первая партия товара, не прошедшая проверку качества, на новую.

При приемке второй (замененной) партии краски для дорожной разметки (белой) 07.05.2018 проведены лабораторные испытания и обнаружено несоответствие качества товара требованиям Контракта (акт лабораторных испытаний от 07.05.2018). Повторно был вызван представитель Поставщика (исх. от 10.05.2018 № 2163), который на вызов не явился.

Качество поставленной третьей партии краски для дорожной разметки (белой), по результатам лабораторных испытаний также признано несоответствующим требованиям Контракта (акт от 07.05.2018).

10.05.2018 Заказчик направил претензию Поставщику о несоответствии установленным Контрактом требованиям к количеству и качеству, а кроме того о нарушении срока поставки в отношении остальной части товара.

Из представленных Заказчиком документов следует, что в адрес Поставщика неоднократно направлялись претензии (информационные письма) о поставке товара, об устранении нарушений сроков поставки товара, о допоставке недостающего количества товара (исх. № 1998 от 03.05.2018, № 2163 от 10.05.2018).

В ответ на претензии Заказчика Поставщик представил пояснения, о том, что просрочка поставки произошла вследствие нарушения обязательств контрагентами Поставщика, и предложил согласовать перенос срока поставки.

16.05.2018 Заказчиком было направлено письмо Поставщику (исх. от 16.05.2018 № 2277) с разъяснениями, что обстоятельства, на которые ссылается Поставщик, не являются юридически обоснованными, а перенос сроков поставки при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях предусмотренных Законом о контрактной системе.

Согласно ст. ст. 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) 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. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются.

В соответствии с ч.1 ст. 457 ГК РФ срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи.

Пунктом 5.1.4. Контракта установлено, что при нарушении срока поставки товара Заказчик вправе утратить интерес к товару.

Статьями 469, 475 ГК РФ предусмотрено, что продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи. В случае существенного нарушения требований к качеству товара покупатель вправе потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Согласно п. 2.2. Контракта «В случае предъявления Заказчиком требования о допоставке товара Поставщик обязан выполнить соответствующее требование в течение 5 дней с момента его получения».

Таким образом, ООО «ВСЕ КРАСКИ» обязательства по Контракту не исполнило.

В соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом. Пунктом 8.1. Контракта предусмотрено, что расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с ч. 12 ст. 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 ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе 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. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно ч. 1 ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый п. 2 ст. 450 ГК РФ).

В соответствии с ч. 2 ст. 523 ГК РФ 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.

21.05.2018 в связи с неисполнением контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

21.05.2018 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено на официальном сайте; в тот же день решение направлено заказным письмом с уведомлением и по адресу Поставщика, указанному в Контракте.

Подтверждения у Заказчика о надлежащем уведомлении Поставщика о вручении заказного письма нет.

Следовательно, с учетом положений ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе, при невозможности получения подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) уведомления о принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте датой надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, то есть датой надлежащего уведомления Поставщика является 21.06.2018.

При этом в установленный ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе 10-дневный срок Поставщик не предпринял действия по устранению ненадлежащего исполнения контракта, ответа на решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не направлял, по телефону или каким-либо иным способом с Заказчиком не связался. Из вышеуказанного следует, что Поставщиком не исполнялись условия контракта и после принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. С учетом ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе такое решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 02.07.2018.

При этом, как указано выше, Поставщик не предпринял меры по устранению допущенного нарушения, ставшего причиной одностороннего расторжения контракта.

02.07.2018 Заказчиком на официальном сайте размещена информация о вступлении в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, Заказчиком исполнены формальные требования Закона о контрактной системе по процедуре принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч. 2 ст. 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.

При этом согласно п. 2 ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков также включается наименование, идентификационный номер налогоплательщика юридического лица или для иностранного лица в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика, являющегося учредителем юридического лица, указанного в ч. 2 настоящей статьи (за исключением публично-правовых образований), фамилии, имени, отчества (при наличии) учредителей, членов коллегиальных исполнительных органов, лиц, исполняющих функции единоличного исполнительного органа юридических лиц, указанных в ч. 2 настоящей статьи;

Согласно выписке из ЕГРЮЛ на дату рассмотрения обращения СОГБУ «Смоленскавтодор» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ВСЕ КРАСКИ» в связи с односторонним отказом государственного заказчика от исполнения Контракта от 07.04.2018 № 33, заключенного по итогам аукциона в электронной форме на поставку материалов для нанесения дорожной разметки для нужд СОГБУ «Смоленскавтодор» (извещение № 0163200000318000547) учредителями (участниками) общества являются физические лица – < ----->

(ИНН 5042209338120), < ----->

(ИНН 772456777506), < ----->

В соответствии с ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти,

уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 ст. 104 Закона о контрактной системе, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно пунктам 11 и 12 Правил № 1062 уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 – 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Согласно статье 10 ГК РФ участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно и разумно.

Участие в закупках для потенциальных участников является делом добровольным, вместе с тем, налагающим на него определенную ответственность, в том числе ответственность за недобросовестные действия, в частности, в виде включения информации о таких лицах, не исполняющих контракт, в реестр недобросовестных поставщиков.

В результате осуществления Комиссией проверки факта одностороннего расторжения Заказчиком контракта и проведения на основании ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, установлено, что Заказчик имел право на одностороннее расторжение контракта, Заказчиком соблюдена процедура одностороннего расторжения контракта, а Поставщик надлежащим образом уведомлен о принятом Заказчиком решении об одностороннем расторжении контракта, но не принял мер по устранению нарушений условий контракта. Поставщик на заседании Комиссии не явился, пояснений о причинах ненадлежащего исполнения условий контракта, пояснений по существу принятого Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта не представил.

При таких обстоятельствах Комиссия приходит к выводу о наличии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ВСЕ КРАСКИ» и лиц, указанных в п. 2 ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе.

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Правилами № 1062, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, об ООО «ВСЕ КРАСКИ» (129344, г. Москва, ул. Енисейская, д.1; ИНН 5042070866, КПП 771601001; сведения об учредителях (участниках) юридического лица – физических лицах – < ----->

(ИНН 5042209338120), < ----->

(ИНН 772456777506), < ----->

в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении лиц, указанных в п. 1, в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в ЕИС.

В соответствии с ч. 11 ст. 104 Закона о контрактной системе решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.