

Решение № РНП 89-99/2016

по факту уклонения победителя закупки от заключения контракта

(закупка № 0190300002116000295)

09 сентября 2016 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>,

проанализировав материалы проверки по факту уклонения победителя закупки от заключения контракта,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ямало-Ненецкого УФАС России поступили на рассмотрение материалы от Заказчика – Департамента финансов Администрации муниципального образования город Салехард (<...>) по факту уклонения участника ООО «РемиКарт» (<...>) от заключения контракта на поставку картриджей и фотобарабанов (закупка №0190300002116000295) (<...>) по факту уклонения победителя электронного аукциона ООО «РемиКарт» (<...>) от заключения контракта на поставку картриджей и фотобарабанов (закупка № 0190300002116000295).

В рамках проверки Ямало-Ненецким УФАС России указанного факта, выявлено следующее.

По результатам подведения итогов электронного аукциона на право заключения контракта на поставку картриджей и фотобарабанов победителем признано ООО «РемиКарт».

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 08.08.2016 №0190300002116000295-2 предложение по цене контракта понизилась более чем на 25%.

В регламентированный срок ООО «РемиКарт» не предоставило обеспечение исполнения контракта, либо информацию, подтверждающую добросовестность Победителя.

Рассмотрев материалы дела, доводы сторон, Комиссия приходит к следующим выводам.

В соответствии с [частью 13 статьи 70](#) Закона о контрактной системе победитель электронного аукциона признается уклонившимся от заключения контракта в

случае, если в сроки, предусмотренные [статьей 70](#) Закона о контрактной системе, он не направил заказчику проект контракта, подписанный лицом, имеющим право действовать от имени победителя такого аукциона, или направил протокол разногласий, предусмотренный [частью 4 статьи 70](#) Закона о контрактной системе, по истечении тринадцати дней с даты размещения в единой информационной системе протокола, указанного в [части 8 статьи 69](#) Закона о контрактной системе.

При этом из совокупности положений [частей 4 и 13 статьи 70](#) Закона о контрактной системе следует, что срок для размещения победителем электронного аукциона в ЕИС протокола разногласий составляет тринадцать дней с даты размещения в ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона.

Заключение контракта по результатам электронного аукциона регулируется [статьей 70](#) Закона о контрактной системе.

По результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе в соответствии со [статьей 69](#) настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Положения [частей 3 и 4 статьи 70](#) Закона о контрактной системе предусматривают возможность победителя электронного аукциона совершить одно из следующих действий:

- разместить в единой информационной системе (далее - ЕИС) подписанный проект контракта и документ, подтверждающий предоставление обеспечения исполнения контракта, в течение пяти дней с даты размещения заказчиком в ЕИС проекта контракта;
- разместить в ЕИС протокол разногласий при наличии разногласий по проекту контракта.

Вопросы включения сведений о поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков урегулированы [статьей 104](#) Закона о контрактной системе. [Частью 1](#) данной статьи предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

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 ([часть 2 статьи 104](#) Закон о контрактной системе).

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее по тексту - Правила).

В соответствии с [пунктом 11](#) Правил уполномоченный орган осуществляет проверку

информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Включение хозяйствующего субъекта 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 экономические последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

Как всякая мера публичной ответственности указанная мера должна отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленно не установлено непосредственно самим законодателем.

Ранее, Комиссией по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа рассматривалась жалоба ООО «РемиКарт» на действия Заказчика Департамент финансов Администрация муниципального образования город Салехард при подписании муниципального контракта по итогам закупки № 0190300002116000295 на поставку картриджей и фотобарабанов (решение от 01.09.2016 № 04-01/289-2016).

Заявитель указывал, что заказчик направил проект контракта несоответствующий заявке ООО «РемиКарт». Общество не указывало в заявке, что будет поставлять оригинальные картриджи и предлагало поставить совместимые картриджи (аналог).

*Заказчик протоколы разногласий проигнорировал и повторно направил обжалуемый проект контракта. Заявитель считает, что заказчик направил проект контракта, несоответствующий заявке ООО «РемиКарт». Заявка ООО «РемиКарт» была признана Единой комиссией соответствующей требованиям аукционной документации.*

В заявке указаны следующие показатели товара:

№ п/п	Наименование, характеристика товара.	Ед. изм.	Кол-во
1.	Картридж <b>совместимый (аналог)</b> 278/P126/326/128/328/728/928, для Canoni-sensys MF4550. Тип печати – лазерный, цвет тонера – черный, ресурс – 2100 страниц при 5% заполнении формата А4, новый, страна происхождения товара Китай. Год выпуска 2016.	Шт.	4
	Картридж <b>совместимый (аналог)</b> Q7516A. для HP LaserJet		

2.	5200. Тип печати – лазерный, цвет тонера – черный, ресурс – 12000 страниц при 5% заполнении формата А4, новый, страна происхождения товара Китай. Год выпуска 2016.	Шт.	4
3.	Картридж <b>совместимый (аналог)</b> 006R01160, для Xerox WorkCentre 5325. Тип печати – лазерный, цвет тонера – черный, ресурс – 30000 страниц при 5% заполнении формата А4, новый, страна происхождения товара Китай. Год выпуска 2016.	Шт.	4
4.	Фотобарабан <b>совместимый (аналог)</b> 013R00591, для Xerox WorkCentre 5325. Тип печати – лазерный, ресурс – 50000 страниц при 5% заполнении формата А4, новый, страна происхождения товара Китай. Год выпуска 2016.	Шт.	4

Общество не указывало в заявке, что будет поставлять оригинальные картриджи. Общество имело своей целью поставить совместимые картриджи (аналог).

Вместе с тем, заказчик сформировал и направил в адрес Заявителя проект контракта со следующими сведениями:

№	Товар	Ед.	Кол-во	Цена за едн. (руб)	Сумма (руб.)
1	Картридж Canon Cartridge 728 для многофункционального устройства Canon i-sensys MF4550 <b>оригинал</b>	Шт.	4	900,22	3600,88
2	Картридж HP Q7516A для принтера HP LaserJet 5200 <b>оригинал</b>	Шт.	4	2270,00	9080,00
3	Картридж Xerox 006R01160 для многофункционального устройства Xerox WorkCentre 5325 <b>оригинал</b>	Шт.	4	2676,25	10705,00
4	Фотобарабан Xerox 013R00591 для многофункционального устройства Xerox WorkCentre 5325 <b>оригинал</b>	Шт.	4	4890,00	19560,00
<b>ИТОГО:</b>					42945,88

*Такие показатели не соответствуют заявке Общества, направленный проект контракта противоречит требованиям части 2 статьи 70 закона о контрактной системе.*

*В целях приведения проекта контракта в соответствие с положениями заявки Общество направило в адрес заказчика протоколы разногласий.*

*Однако заказчик названные протоколы разногласий проигнорировал и повторно направил обжалуемый проект контракта.*

По итогам рассмотрения вышеуказанного дела Комиссия признала жалобу ООО «РемиКарт» необоснованной в силу следующего.

В соответствии с [подпунктом "а" пункта 1 части 3 статьи 66](#) Закона о контрактной системе первая часть заявки на участие в электронном аукционе при заключении контракта на поставку товара должна содержать согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией.

В соответствии с [частью 8 статьи 66](#) Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе направляется участником такого аукциона оператору электронной площадки в форме двух электронных документов, содержащих части заявки, предусмотренные [частями 3 и 5 статьи 66](#) Закона о контрактной системе. Указанные электронные документы подаются одновременно.

Положения [статьи 60](#) Закона о контрактной системе устанавливают правила документооборота при проведении электронного аукциона, согласно которым обмен информацией, связанной с проведением электронного аукциона, между участником аукциона, заказчиком, оператором электронной площадки осуществляется на электронной площадке в форме электронных документов. При этом документы и информация, направляемые в форме электронных документов участником электронного аукциона, заказчиком, подписываются усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени соответственно участника такого аукциона, заказчика.

На основании изложенного, приведенные положения [статьи 60](#) Закона о контрактной системе устанавливают особенности документооборота при проведении электронного аукциона и юридическую значимость электронных документов, подписанных участником закупки.

Следовательно, учитывая, что программно-аппаратный комплекс электронных площадок предусматривает формирование согласия на поставку товара, а также подписание указанного согласия средствами электронной цифровой подписи участника аукциона, наличие в заявке участника аукциона согласия, сформированного посредством программно-аппаратного комплекса электронной площадки, является достаточным для участия в электронном аукционе без представления такого согласия в дополнительном документе.

В пункте 5.6 Информационной карты Заказчик установил следующее Требование к содержанию первой части заявки на участие в аукционе: Первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника аукциона на поставку товара, предусмотренного документацией об электронном аукционе.

Согласно приложению №1 к документации об аукционе (наименование и описание

объекта закупки) необходимо осуществить поставку следующего товара:

№ п/п	Наименование товара	Функциональные характеристики	Ед.изм.	Кол-во
1.	Картридж Canon Cartridge 728 для многофункционального устройства Canon i-sensys MF4550 оригинал*	Тип печати - лазерная печать Цвет печати - черный Ресурс - 2100 страниц	Шт.	4
2.	Картридж HP Q7516A для принтера HP LaserJet 5200 оригинал*	Тип печати - лазерная печать Цвет печати - черный Ресурс - 12000 страниц	Шт.	4
3.	Картридж Xerox 006R01160 для многофункционального устройства Xerox WorkCentre 5325 оригинал*	Тип печати - лазерная печать Цвет печати - черный Ресурс - 30 000 страниц	Шт.	4
4.	Фотобарабан Xerox 013R00591 для многофункционального устройства Xerox WorkCentre 5325 оригинал*	Тип печати - лазерная печать Ресурс - 50 000 страниц	Шт.	4

При этом в Спецификации Заказчик указывает следующее:

\* Многофункциональное устройство и лазерные принтеры находятся на гарантии и согласно гарантии производителя данные оборудования не подлежат бесплатному гарантийному ремонту, в том числе и в случае использования неоригинальных расходных материалов.

В силу п. 1 ч. 1 ст. 33 Закона о контрактной системе в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование места происхождения товара или наименование производителя, а также требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования влекут за собой ограничение количества участников закупки, за исключением случаев, если не имеется другого способа, обеспечивающего более точное и четкое описание характеристик объекта закупки. Документация о закупке может содержать указание на товарные знаки в случае, если при выполнении работ, оказании услуг предполагается использовать товары, поставки которых не являются предметом контракта. При этом обязательным условием является включение в описание объекта закупки слов "или эквивалент", за исключением случаев несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, а также случаев закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В заседании Комиссии представители Уполномоченного органа и Заказчика пояснили, что согласие на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе, автоматически сформированного посредством программно-аппаратного комплекса электронной площадки было дано ООО «РемиКарт», и рассмотрено Единой комиссией по определению поставщиков (подрядчиков, исполнителей) как согласие участника закупки поставить оригинальные картриджи, а не совместимый (аналог), так как в документации не устанавливалось требование предоставлять конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией, указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара.

Таким образом, в заседании Комиссии установлено, что Заявителем сформировано согласие на поставку товара на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе.

Дополнительный документ с предложением ООО «РемиКарт» поставить совместимые картриджи (аналог) Единой комиссией правомерно не рассматривался, т.к. его направление в составе первой части заявки документацией не предусматривалось.

Комиссия контрольного органа пришла к выводу о правомерности действий Заказчика, отказывающегося от подписания контракта по результатам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Правом на разъяснения положений аукционной документации, на обжалование документации Заявитель не воспользовался.

Между тем, в рамках рассмотрения вопроса о наличии оснований для включения сведений об ООО «РемиКарт» в реестр недобросовестных поставщиков, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с пунктом 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

В пункте 1 Постановления от 23.06.2015 № 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" Пленум Верховного Суда Российской Федерации разъяснил, что оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5

статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Проанализировав материалы дела, заслушав доводы представителей Заказчика, Комиссия не усматривает достаточных правовых оснований как для квалификации действий Общества как недобросовестные, направленные на умышленное неисполнение муниципального контракта, так и для включения сведений об ООО «РемиКарт» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

[Пунктом 12](#) данных Правил установлено, что 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.

На основании изложенного, руководствуясь [статьей 104](#) Закона о контрактной системе, [Правилами](#) ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, [приказом](#) ФАС России от 27.08.2007 года № 267, Комиссия

РЕШИЛА:

Отказать Заказчику – Департаменту финансов Администрации муниципального образования город Салехард (8901005947) в удовлетворении заявления о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «РемиКарт» (ИНН 2465301396) (закупка № 0190300002116000295).