

Управление делами Губернатора и Правительства Челябинской области

пр. Ленина, 57, г. Челябинск, 454091

Общество с ограниченной

ответственностью «НикРо-Ресурс»

ул. Парковая, д. 3, кв. 63, г. Миасс,

Челябинская область, 456316

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

наб. Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-2630/2020

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

(398-РНП/2020)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 17 ноября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 20 ноября 2020 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя	<... заместителя руководителя управления - начальника отдела
Комиссии:	> - контроля закупок для государственных и муниципальных нужд
	Челябинского УФАС России;
	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для
Членов	<... государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС
Комиссии:	> России;
	-
	<... ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для
	> государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС
	России;

рассмотрев обращение Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «НикРо-Ресурс», его учредителях, членах коллегиального органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа (далее – ООО «НикРо-Ресурс») в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам проведения

электронного аукциона на поставку дрелей-шуруповертов (извещение № 0169200000820000057) (далее – аукцион, закупка), в присутствии (посредством видеоконференцсвязи):

- представителя Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области (далее – Заказчик): <...>, действующего на основании доверенности № 03-01-01-08/2020/1 от 27.08.2020,

- в отсутствие представителя <...>, надлежащим образом уведомленного о месте и времени заседания Комиссии,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 2 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) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России, Антимонопольный орган) поступило обращение заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «НикРо-Ресурс» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку дрелей-шуруповертов (извещение № 0169200000820000057).

Согласно представленным документам, 08.05.2020 заказчик и ООО «НикРо-Ресурс» заключили государственный контракт № К-20-0134 по итогам электронного аукциона на поставку дрелей-шуруповертов (извещение № 0169200000820000057) по цене 16 236,61 рублей.

Как следует из заявления заказчика, обязательства по поставке дрелей-шуруповертов Обществом не исполнено, в связи с чем, 23.09.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Сведения о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены заказчиком в антимонопольный орган 10.11.2020.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения заказчика, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом в силу 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), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии с пунктом 9.7 контракта № 1 предусмотрена возможность отказа заказчиком от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

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.

Из совокупного толкования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 23.09.2020 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, 25.09.2020 указанное решение размещено в ЕИС во вкладке «Информация об исполнении (о расторжении) контракта» и 25.09.2020 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено посредством АО «Почта России» ООО «НикРо-Ресурс» почтовым отправлением.

В связи с тем, что заказчик не получил уведомление о вручении Обществу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заказчик считает датой

надлежащего уведомления ООО «НикРо-Ресурс» дату по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС, то есть 26.10.2020, а контракт расторгнутым – 06.11.2020, информация о расторжении контракта размещена заказчиком в ЕИС – 06.11.2020 в разделе «Информация об исполнении (о расторжении) контракта».

При рассмотрении вопроса о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольным органом установлено следующее.

Между заказчиком и ООО «НикРо-Ресурс» 18.05.2020 посредством электронного документооборота заключен государственный контракт № К-20-0134 по итогам электронного аукциона на поставку дрелей-шуруповертов (реестровый номер в ЕИС № 01692000008200000570001) (далее – контракт).

В соответствии с разделом 1 контракта предметом является поставка дрелей-шуруповертов, функциональные, технические и качественные характеристики товара определены в спецификации (Приложение № 1 к контракту), что свидетельствует о заключении заказчиком по результатам закупки договора поставки, порядок заключения которого регламентирован параграфом 3 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании части 1 статьи 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 пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Исходя из абзаца второго пункта 2 статьи 450 ГК РФ следует, что существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Согласно пункту 4.1 контракта стороны определили, что срок поставки товара по контракту - в течение 14 календарных дней с момента заключения контракта, то есть до 23.05.2020.

Из содержания пункта 4.2 контракта следует, что Приемка «Товара» осуществляется в следующей последовательности:

- передача «Товара» на ответственное хранение «Государственному заказчику»;

- приемка «Товара».

Пунктами 4.3. и 4.4. контракта определено, что передача «Товара» осуществляется по адресу: г. Челябинск, ул. Елькина, д. 67 по рабочим дням с 9:00 до 12:00, с 13.00 до 16.00. О дате и времени передачи «Товара» «Поставщик» обязан известить «Государственного заказчика» письменно не менее чем за 24 часа на адрес электронной почты gksp74@mail.ru. В случае невозможности поставки «Товара» в указанный в контракте срок, «Поставщик» обязан в последний день срока, указанного в п. 4.1 контракта, письменно сообщить на адрес электронной почты gksp74@mail.ru ориентировочную дату поставки «Товара».

Из пункта 4.9 контракта следует, что: «Приемка «Товара» осуществляется в течение 10-ти рабочих дней с момента передачи «Товара».

Согласно пункту 4.18 контракта срок приемки «Товара» заказчиком не входит в срок поставки «Товара».

Пунктом 4.23 заказчик установил, что: поставка, приемка и оплата предусмотренного настоящим контрактом «Товара» отдельными партиями не предусмотрена.

Согласно пункту 4.19, 4.20 контракта в случае отсутствия замечаний копия итогового документа о приемке «Товара» размещается на сайте www.zakupki.gov.ru в реестре контрактов в течение 5 рабочих дней со дня подписания документа о приемке «Товара», а в случае создания приемочной комиссии - подписания такого документа всеми членами приемочной комиссии и утверждения его «Государственным заказчиком». В случае выявления недостатков «Товара» «Государственный заказчик» в те же сроки направляет «Поставщику» в письменной форме по адресу электронной почты, сообщенному «Государственному заказчику», в том числе указанному в настоящем контракте, мотивированный (с указанием выявленных несоответствий) отказ от подписания акта о приемке товара.

Как следует из документов, представленных в материалы дела, ООО «НикРо-Ресурс» 18.06.2020 поставил в адрес заказчика товар, предусмотренный контрактом.

В связи с тем, что при приемке товара заказчиком обнаружены недостатки товара, заказчик составил Мотивированный отказ от подписания акта о приемке товара (работ, услуг) от 26.06.2020 № 0134/20 (далее – Мотивированный отказ).

Из Мотивированного отказа следует, что в ходе приемки заказчик выявил следующие недостатки: позиция 1: вес 1,04 кг, в соответствии со спецификацией (Приложение № 1 к контракту) – 1,2 кг. Указанный Мотивированный отказ № 1 направлен в адрес ООО «НикРо-Ресурс» по электронной почте 29.06.2020.

Условиями контракта установлено, что в случае выявления недостатков «Товара» «Поставщик» обязан в течение 10 (десяти) рабочих дней устранить выявленные недостатки своими силами и за свой счет (п. 4.21 контракта).

ООО «НикРо-Ресурс» письмом исх. № 21 от 09.07.2020 сообщил заказчику о том, что считает необоснованным отказ от приемки товара, поскольку поставленный им товар полностью соответствует характеристикам, предусмотренным в

спецификации к контракту. По мнению поставщика, в техническом задании аукционной документации вес изделия должен составлять не более 1,2 кг, фактический вес поставленного товара – 1,04 кг, что соответствует условиям документации об аукционе, по результатам которого заключен контракт.

Согласно пункту 4.22 контракта в случае согласования «Сторонами» поставки товара, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте, приемка «Товара» «Государственным заказчиком» осуществляется только после заключения дополнительного соглашения и внесения соответствующих изменений в реестр контрактов.

В этой связи, Общество письмом исх. № 22 от 04.08.2020 уведомило заказчика о том, что вес поставленного «НикРо-Ресурс» - дрель-шуруповерт КРАТОН CD-12-Li-1,5 уменьшен относительно значений, предусмотренных спецификацией к контракту, на 160 грамм, что, по мнению поставщика, является улучшенной характеристикой, наряду с увеличением максимального диаметра сверления (дерево) (вместо стандартных 21 мм до 30 мм).

Ответы заказчика на письма № 21 от 09.07.2020 и № 22 от 04.08.2020 в материалы дела не представлены.

В связи с тем, что ООО «НикРо-Ресурс» не заменил товар в сроки, установленные контрактом, и не поставил товар в полном объеме, заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 23.09.2020 следует, что основанием для одностороннего отказа послужила поставка товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не устранены, а также неоднократное нарушение сроков поставки товара.

Согласно абзацу 2 пункта 2 статьи 523 ГК РФ поставка товаров ненадлежащего качества – это существенное нарушение условий договора. Существенным нарушением требований к качеству товара признается обнаружение неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, или проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков (п. 2 ст. 475 ГК РФ).

При этом статьей 469 ГК РФ предусмотрено, что продавец должен передать покупателю товар, качество которого соответствует условиям договора. При отсутствии в договоре такого условия покупателю должен быть передан товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется, либо для целей, о которых покупатель поставил в известность продавца при заключении договора.

Пунктом 2.1.1. контракта установлено, что поставщик обязан произвести поставку «Товара» надлежащего качества, в количестве, комплектности, по наименованию, маркам, моделям, цене и характеристикам согласно спецификации (Приложение № 1 к настоящему контракту).

Спецификация контракта предусматривает наименование товара, функциональные, технические и качественные характеристики «Товара», а также наименование страны, количество и т.д.

Основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков являются действия лица, предполагающие его недобросовестное поведение, совершение им действий в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта этим лицом как с признанным победителем аукциона, и, как следствие, нарушающих, права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств, что приводит к нарушению обеспечения публичных интересов в указанных правоотношениях.

В силу части 2 статьи 104, части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контракта по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Вместе с тем, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) и привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлено недобросовестное поведение этого лица.

На заседании Комиссии установлено, что ООО «НикРо-Ресурс» осуществил поставку товара, с нарушением сроков, предусмотренных контрактом, но в пределах срока его действия.

Вместе с тем, Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что в силу части 2 статьи 104, части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контракта по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

Из содержания мотивированного отказа, ответов Общества, решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, пояснений представителя заказчика следует, что поставлен товар, несоответствующий контракту.

При этом соглашение по вопросу поставки товара с иными, улучшенными характеристиками (часть 7 статьи 95 Закона о контрактной системе) в материалы дела сторонами не представлено.

Согласно пункту 1 части 15 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик обязан расторгнуть контракт в одностороннем порядке в случае несоответствия поставляемого товара. В этой связи, односторонний отказ заказчика от исполнения контракта соответствует положениям Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, поставка товара с характеристиками, не предусмотренными контрактом, не является существенным нарушением условий контракта в силу статьи 523 ГК РФ, в связи с чем включение Общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по указанному основанию не предусмотрено законодательством о контрактной системе.

Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание, что заказчиком не представлены документы, подтверждающие, что товар, поставленный Обществом, является товаром ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для заказчика срок, также как и отсутствие возможности использования товара с характеристиками веса, отличающегося от указанных в спецификации на 160 грамм.

Кроме того, отсутствуют обстоятельства, подтверждающие неоднократность нарушения поставщиком срока поставки товара. Фактически товар поставлен заказчику 18.06.2020, что подтверждается материалами дела.

Таким образом, принимая во внимание совершение Обществом действий, направленных на исполнение контракта, проанализировав обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Челябинского УФАС России не усматривает достаточных оснований для принятия решения о включении сведений об ООО «НикРо-Ресурс» в реестр недобросовестных поставщиков.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Управлением делами Губернатора и Правительства Челябинской области о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «НикРо-Ресурс», его учредителях, членах коллегиального органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку дрелей-шуруповертов (извещение № 0169200000820000057), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>