

РЕШЕНИЕ № РНП-74-165/2018

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 06 декабря 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 11 декабря 2018 года

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

Председателя Комиссии:	-	начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	•	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	-	специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение МУП «ПОВВ» (далее - Заказчик) о включении сведений об ООО «Ростовские подшипники», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Ростовские подшипники» (далее – Общество, Поставщик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 133 от 20.07.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона 18-69334Э на поставку подшипников (извещение № 0169300000118001405), в присутствии:

- представителя Заказчика., действующего на основании доверенности от № 190 от 05.12.2018;

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от № 192 от 05.12.2018;

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от №

25 от 22.01.2018;

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от № 86 от 27.06.2018;

- представителя Управления муниципальных закупок Администрации города Челябинска (далее – Уполномоченный орган)., действующего на основании доверенности № 34 от 30.12.2017;

- представителя ООО «Ростовские подшипники»., действующего на основании доверенности от 05.12.2018;

- представителя ООО «Ростовские подшипники»., действующего на основании доверенности от 05.12.2018,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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) поступило обращение Заказчика о включении ООО «Ростовские подшипники», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Ростовские подшипники» (далее – Общество, Поставщик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 133 от 20.07.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона 18-69334Э на поставку подшипников (извещение № 0169300000118001405) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно пояснениям представителя Заказчика, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято МУП «ПОВВ» в связи с неоднократной поставкой Обществом товара, не соответствующего условиям контракта.

Представители ООО «Ростовские подшипники» с доводами Заказчика не согласились, пояснили, что поставленный ими товар соответствует условиям контракта, что подтверждается проведенной ОАО «10-ГПЗ» экспертизой. Также Общество указало на нарушение Заказчиком процедуры приемки товара.

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

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.

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.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно части 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации 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).

В соответствии с частью 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

В силу пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Согласно материалам дела, победителем электронного аукциона признано ООО «Ростовские подшипники», контракт № 133 заключен 20.07.2018.

Согласно пункту 1.1 контракта Поставщик обязался осуществить поставку подшипников в количестве 1426 шт., для производственных нужд МУП «ПОВВ» на 2018 год, а Заказчик принять и оплатить Товар по цене и количеству, в сроки и на условиях, предусмотренных Контрактом и приложениями к нему.

В силу пункта 1.3 контракта товар поставляется партиями, по заявкам Заказчика, в пределах количества, указанного в п. 1.1. Контракта, согласно Графику поставки товара.

В пункте 2.3 контракта установлено:

«Обязанности Поставщика:

2.3.1. В течение 5 (пяти) рабочих дней после получения заявки Заказчика, Поставщик сообщает Заказчику по электронной почте: omts74@yandex.ru, либо по факсу: (351) 259-14-36, дату поставки, марку и номер транспортного средства, осуществляющего поставку Товара.

2.3.2. Обеспечить поставку Товара в соответствии с характеристиками, указанными в Спецификации(приложение №1 к контракту), и в сроки, установленные Графиком поставки Товара (приложение № 2 к контракту).

2.3.3. Своими силами и за свой счёт производить доставку Товара по адресу, указанному в п. 3.2. Контракта.

2.3.4. При выявлении недопоставки Товара восполнить недопоставленное количество Товара своими силами и за свой счёт в соответствии с п. 4.7. Контракта.

2.3.5. Заменить Товар ненадлежащего качества своими силами и за свой счёт в соответствии с п. 4.8. Контракта.

2.3.6. Компенсировать Заказчику все убытки, вызванные неисполнением или несвоевременным исполнением обязательств по Контракту в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента предъявления требования.

2.3.7. Своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении Контракта, в течение 5 (пяти) рабочих дней до момента поставки Товара».

В разделе 3 контракта указано:

«3.1. Товар должен быть поставлен в сроки, указанные в Приложение № 2 к Контракту «График поставки товара».

3.2. Поставка Товара осуществляется путем доставки Поставщиком соответствующих партий на территорию Заказчика, расположенную по адресу: Челябинская область, г. Челябинск, ул. Воровского, 60 А, Центральный склад МУП «ПОВВ».

3.3. Поставщик гарантирует поставку Товара способом, обеспечивающим его сохранность, товарный вид и предохраняющим от всякого рода повреждений при транспортировке.

3.4. Весь поставляемый Товар должен быть новым, в упаковке (если она предусмотрена производителем), без повреждений, с сохранением всех защитных знаков производителя».

В разделе 4 контракта указано:

«4.6. При выявлении случаев, указанных в настоящем пункте, Поставщик обязан восполнить и (или) заменить Товар в соответствии с п.п. 4.7., 4.8. Контракта:

- недопоставки Товара – в день приемки Товара Заказчик составляет и подписывает акт рекламации об установленном расхождении по количеству Товара в 2 (двух) экземплярах и направляет его для подписания Поставщику;

- после приемки Товара, в случае поставки Товара ненадлежащего качества, Заказчик составляет акт рекламации о скрытых недостатках Товара, который составляется в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня

обнаружения недостатков, но в пределах установленного гарантийного срока (п. 3.8. Контракта) в 2 (двух) экземплярах и подписывается Сторонами.

Срок явки представителя Поставщика для подписания акта рекламации о скрытых недостатках Товара не должен превышать 5 (пять) календарных дней с момента **уведомления Заказчиком Поставщика о необходимости прибыть для составления акта**. В случае, если Поставщик или его представитель не придут в срок, указанный в уведомлении, акт составляется и подписывается Заказчиком в одностороннем порядке, который имеет юридическую силу.

4.7. В случае обнаружения Заказчиком недопоставки Товара, Поставщик обязан восполнить недопоставленное количество Товара в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты получения акта рекламации об установленном расхождении по количеству при приемке Товара».

Право Заказчика на расторжение контракта в одностороннем порядке предусмотрено пунктом 10.2 контракта.

Характеристики поставляемого товара предусмотрены в приложении № 1 к контракту.

В материалах дела представлена претензия Заказчика № 016-3703 от 28.08.2018, в которой МУП «ПОВВ» указало на нарушение Обществом срока поставки товара и потребовало немедленно исполнить обязательства по контракту. Данное письмо направлено в адрес Общества заказным письмом с уведомлением 29.08.2018.

В ответном письме № 58 от 28.08.2018 Поставщик уведомил об ориентировочном времени прибытия товара в адрес Заказчика 29.08.2018.

Также в материалах дела представлена переписка между Заказчиком и поставщиком по вопросам исполнения контракта (письма № 12.09.2018 от 010-3966, №60 от 06.09.2018, № 61 от 10.09.2018, № 025-4083 от 19.09.2018, № 64 от 14.09.2018, 20.09.2018, от 05.10.2018, № 66 от 05.10.2018, № 025-4474 от 10.10.2018, № 025-4597 от 17.10.2018, № 68 от 12.10.2018, № 025-4625 от 18.10.2018, № 69 от 18.10.2018, № 025-4701 от 25.10.2018, № 025-4702 от 25.10.2018, № 025-4782 от 30.10.2018, № 71 от 30.10.2018, № 72 от 31.10.2018, № 025-4888 от 06.11.2018).

Согласно материалам дела, поставка первой партии товара состоялась 30.08.2018. По итогам приемки данного товара составлен Акт № 1 от 31.08.2018, согласно которому подшипники по пунктам 2, 12, 13, 16, 17, 22, 23, 24, 28, 46, 48, 62, 68, 69, 89, 91, 94, 101, 104, 108, 112 приведенного в акте перечня не соответствует условиям контракта (установлены такие нарушения, как, например: при прокручивании подшипник издает характерный для неисправного или некачественного подшипника шум и появляется вибрация, коррозия, не установлена страна происхождения товара и т.д.), по пунктам 52, 55 и 76 товар поставлен не в полном объеме. Согласно отметке на

данном Акте представитель Общества о месте и времени приемки товара не уведомлялся.

На основании данного акта приемки Заказчиком составлен Акт № 1 рекламации о скрытых недостатках партии товара по контракту от 17.09.2018. В данном акте зафиксированы выявленные Заказчиком нарушения условий контракта, также указано, что Поставщик обязался устранить выявленные нарушения в течение 5 рабочих дней с даты настоящего акта. Данный акт направлен в адрес Общества 19.09.2018 по электронной почте вместе с информацией о дате приемки второй партии товара.

Согласно материалам дела и пояснениям сторон, поставка второй партии товара осуществлена 13.09.2018. По итогам приемки данного товара составлен Акт № 1/1 от 20.09.2018, согласно которому товар по пунктам 1, 3, 6, 8 приведенного в акте перечня не соответствует условиям контракта (выявлены такие нарушения, как: несоответствие технических характеристик, не установлена страна происхождения товара и т.д.), по пункту 4 товар поставлен не в полном объеме.

Также составлен Акт № 2 от 20.09.2018, согласно которому поставленный товар по пунктам 1, 3, 4, 9, 10, 12, 13, 14, 16, 17, 18, 24, 25, 26, 29, 31, 32, 37, 41, 43, 44, 51, 52, 55 указанного в акте перечня не соответствует условиям контракта (выявлены такие нарушения, как: несоответствие технических характеристик, не установлена страна происхождения товара и т.д.), по пунктам 6, 15, 33, 34, 36 товар поставлен не в полном объеме.

На основании данных актов приемки Заказчиком составлен Акт № 1/1 рекламации о скрытых недостатках партии товара по контракту от 10.10.2018. В данном акте зафиксированы выявленные Заказчиком ранее нарушения условий контракта, также указано, что Поставщик обязался устранить выявленные нарушения в течение 5 рабочих дней с даты настоящего акта. Согласно отметке на данном документе представитель Общества на составление акта не явился.

По итогам приемки очередной партии данного товара составлен Акт № 3 от 09.10.2018, согласно которому поставленный товар по пунктам 1, 2, 3, 4, 6, 7, 9, 10, 11, 12, 13 приведенного в акте перечня не соответствует условиям контракта (выявлены такие нарушения, как: несоответствие технических характеристик, страна происхождения товара не Малайзия, обнаружена коррозия в канавке наружной обоймы и т.д.).

На основании данного акта приемки Заказчиком составлен Акт № 3 рекламации о скрытых недостатках партии товара по контракту от 24.10.2018. В данном акте зафиксированы выявленные Заказчиком нарушения условий контракта, также указано, что Поставщик обязался устранить выявленные нарушения в течение 5 рабочих дней с даты настоящего акта. Согласно отметке на данном документе представитель Общества на составление акта не явился, был уведомлен о дате и времени составления

данного акта по электронной почте 17.10.2018.

По итогам приемки партии товара, поставленного Обществом на замену не соответствующего условиям контракта 07.11.2018, составлен Акт № 4 от 09.11.2018, согласно которому, поставленный товар по пунктам 13 (при прокручивании на малых оборотах ощущается биение и стук), 14 (при прокручивании на малых оборотах ощущается биение и стук, на наружных поверхностях видны шлифовочные штрихи и полосы), 18 (при прокручивании имеет характерный для неисправного подшипника стук. При смещении внутренней обоймы относительно наружной имеется недопустимый люфт из-за прослабленного сепаратора), 19 (при смещении внутренней обоймы относительно наружной имеется недопустимый люфт из-за прослабленного сепаратора. При прокручивании ощущается биение) приведенного в акте перечня не соответствует условиям контракта.

На основании данного акта приемки Заказчиком составлен Акт № 4 рекламации о скрытых недостатках партии товара по контракту от 14.11.2018. В данном акте зафиксированы выявленные Заказчиком ранее нарушения условий контракта.

В связи с невыполнением Обществом требований Заказчика по замене товара, не соответствующего условиям контракта, МУП «ПОВВ» принято решение № 016-4755 от 29.10.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Данное решение размещено в ЕИС 30.10.2018, направлено в адрес Общества по факсу 30.10.2018, курьерской службой «Pony Express» 30.11.2018 и по электронной почте 30.10.2018.

Дата надлежащего уведомления Поставщика, по мнению Заказчика, 09.11.2018 (дата получения Заказчиком накладной № 24-8293-7985 и информационного письма курьерской компании об отказе получателя принять письмо с решением Заказчика).

Контракт считается расторгнутым Заказчиком 20.11.2018. Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 06.12.2018.

Нарушение сроков размещения информации о расторжении контракта произошло, согласно пояснениям Заказчика, в связи с тем, что функционал Единой информационной системы после размещения информации о расторжении контракта не позволяет внести сведения об исполнении контракта. В связи с указанным, последние сведения об исполнении контракта и информация о расторжении контракта размещены Заказчиком 06.12.2018.

Представители Общества на заседании Комиссии Челябинского УФАС России указал, что Заказчиком нарушены условия контракта в части приемки товара, а именно: представитель Поставщика не был приглашен на приемку

товара, приемка продукции осуществлялась без привлечения специалистов в данной сфере, не производились инструментальные измерения и испытания продукции (при приемке использовался органолептический метод без использования оборудования).

По мнению Общества, Заказчиком не была проведена экспертиза товара, что не соответствует части 3 статьи 94 Закона о контрактной системе.

Также Поставщиком в материалах дела представлен Акт № 1 отбора образцов для проведения экспертизы от 30.11.2018, проведенной ОАО «10-ГПЗ», и письмо № 74 от 28.11.2018 ОАО «10-ГПЗ» с итогами такой экспертизы, согласно которому, в исследовании по геометрическим, химическим и механическим свойствам отклонений от действующей нормативной документации выявлено не было.

Согласно части 3 статьи 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.

По мнению Заказчика, экспертизой являются акты приемки товара.

Вместе с тем, в актах приемки товара от 31.08.2018, 20.09.2018, 09.10.2018, 09.11.2018 имеется указание на то, что экспертиза поставленного товара не проводилась.

Исходя из данных сведений, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком в нарушение части 3 статьи 94 не осуществлена экспертиза поставленного ООО «Ростовские подшипники» товара.

Относительно довода Общества о проведении приемки товара в отсутствие Поставщика, Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание, что рассматриваемым контрактом не предусмотрено условие о приемке такого товара Заказчиком только в присутствии представителей Общества.

Вместе с тем, на заседании Комиссии Челябинского УФАС России установлено, что Заказчик не направлял в адрес Общества уведомление о составлении акта рекламации от 14.11.2018, поскольку данный акт составлялся после принятия Заказчиком решения о расторжении контракта. Вместе с тем, указанные обстоятельства не урегулированы контрактом.

Комиссия Челябинского УФАС России относится критически к доводу Общества о том, что по итогам экспертизы ОАО «10-ГПЗ» представленный им

товар полностью соответствует действующей нормативной документации, поскольку данная экспертиза проведена после истечения срока поставки такого товара по контракту.

Также Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что нарушение Заказчиком срока размещения информации о расторжении контракта в Единой информационной системе, предусмотренного частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе не повлияло на права участника закупки, поскольку Общество было надлежащим образом уведомлено о принятии Заказчиком такого решения.

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.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Принимая во внимание указанные факты, а также учитывая то, что Обществом поставлен товар в полном объеме, а Заказчиком принято 111 позиций такого товара, согласно спецификации, из 115, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности сделать однозначный вывод о существенности нарушений условий контракта Поставщиком, и, следовательно, наличии недобросовестного поведения в действиях Поставщика и принимает решение о невключении ООО «ГЛОВ-ЭКО», его директора и учредителей в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МУП «ПОВВ», об ООО «Ростовские подшипники», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «Ростовские подшипники» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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