

РЕШЕНИЕ № РНП-

27- 11

09.02.2017 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю закупок в составе: <...>

- в отсутствии представителя заказчика службы в г. Магадане ПУ ФСБ РФ по восточному арктическому району (о дате и времени рассмотрения заявления, надлежаще уведомлен);

- от ООО «ТД Лайма», <...> (директор),

рассмотрев представленные материалы дела № 7-3/282,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), поступило заявление заказчика службы в г. Магадане ПУ ФСБ РФ по восточному арктическому району о включении сведений об ООО «ТД Лайма» (ИНН 7810813293) в реестр недобросовестных поставщиков при одностороннем отказе от исполнения контракта (реестровый номер закупки 0847100001216000103, предмет - поставка молока питьевого коровьего в рамках государственного оборонного заказа).

В Хабаровское УФАС России заказчиком представлены все необходимые документы, предусмотренные Постановлением Правительства РФ № 1062 от 25.11.2013 года "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)").

Комиссия Хабаровского УФАС России, по результатам осуществления внеплановой проверки установила следующее.

В соответствии с извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, протоколами, составленными при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

1) извещение об осуществлении закупки размещено на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (адрес в сети Интернет www.zakupki.gov.ru) 05.08.2016;

2) способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

3) предмет контракта - поставка молока питьевого коровьего в рамках государственного оборонного заказа;

4) начальная (максимальная) цена контракта – 470 440,00 рублей;

5) согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 15.08.2016, поступило 2 заявки, в отношении которых комиссия заказчика приняла следующее решение о допуске к участию в электронном аукционе;

6) согласно протоколу проведения электронного аукциона от 18.08.2016, наименьшее ценовое предложение поступило от заявки с порядковым номером 3 (цена 403335,80 рублей);

7) согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 19.08.2016, комиссия заказчика рассмотрела представленные вторые части заявок и приняла решение о соответствии требованиям документации, в том числе заявка с порядковым номером 3 (ООО «ТД Лайма»).

30.08.2016 между заказчиком службой в г. Магадане ПУ ФСБ РФ по восточному арктическому району и победителем ООО «ТД Лайма» заключен контракт № 0847100001216000103.

21.10.2016 заказчиком принято решение о расторжении контракта № 0847100001216000103 в одностороннем порядке (основание – неисполнение договорных обязанностей, предусмотренных п. 12.5 контракта, нарушение сроков поставки товара).

21.10.2016 вышеуказанное решение направлено ООО «ТД Лайма» посредством электронной почты korall-elena@mail.ru (в материалах дела 7-3/281 имеется скриншот, сделанный заказчиком о прочтении данного письма).

21.10.2016 в ЕИС вышеуказанное решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (реестровый номер <...>) опубликовано.

21.11.2016 контракт № 0847100001216000103 расторгнут.

Хозяйствующим субъектом ООО «ТД Лайма», в рамках проводимой внеплановой проверки, представлены письменные пояснения, согласно которым общество от исполнения вышеуказанного контракта не уклонялся и предпринимал все необходимые действия для его исполнения.

В соответствии с условиями контракта от 30.08.2016 поставка товара должна осуществляться согласно графику, установленному спецификацией по адресу: Магаданская область, г. Магадан, ул. Речная. 67, склад:

- Первая партия молока (3600 кг) должна быть поставлена в период с 01.09.2016г. по 20.09.2016г

- Вторая партия молока (4000 кг) должна быть поставлена в период с 01.10.2016г. по 20.10.2016 г.

В связи со значительной удаленностью грузополучателя товара (заказчика) от местонахождения поставщика, а также с учетом ограниченного режима транспортного сообщения с регионом, в котором находится заказчик. ООО «ТД Лайма», с целью исполнения контракта в наиболее короткие сроки, приняло решение заключить договор на поставку молока с изготовителем указанной продукции, расположенным в ближайшем к заказчику регионе.

Ближайшим к месту нахождения заказчика регионом, где располагается производство по изготовлению молока с длительным сроком хранения, является город Красноярск, изготовителем указанной продукции является ООО «Производственно-торговая компания «АРТА».

5 сентября 2016 года поставщик, на основании заключенного с изготовителем продукции договором, подал последнему заявку на отгрузку товара (молока коровьего) в объеме, предусмотренном контрактом, в адрес заказчика (значащегося грузополучателем в договоре поставки, заключенном между ООО «ТД Лайма» и изготовителем молока).

Поступившую от ООО «ТД Лайма» заявку на поставку товара изготовитель поставил в план отгрузки на 7 сентября 2016 года.

Для организации перевозки груза (доставки молока в адрес заказчика) поставщиком товара (ООО «ТД Лайма») на основании ранее заключенного договора № 174/2015 от 22 мая 2015 года об оказании транспортно-экспедиционных услуг была привлечена транспортно-экспедиционная компания - ООО «Сибирская транспортно-экспедиционная компания».

Фактическая отгрузка всего объема товара, предусмотренного государственным контрактом, изготовителем (грузоотправителем) товара была произведена 13 сентября 2016 года.

Доставку товара планировалось осуществить в установленные контрактом сроки.

Однако, в силу независящих от поставщика и перевозчика обстоятельств, товар был доставлен заказчику 09 ноября 2016 года.

Из поступившей поставщику от привлеченной к перевозке груза транспортно-экспедиционной компании информации ООО «ТД Лайма» узнало о введенных на

Дальневосточной железной дороге ограничительных мерах по перевозке грузов в контейнерах.

Согласно телеграмме ОАО РЖД от 13 сентября 2016 года ЦЗ-ЦД, исх. № 16625 (к материалам дела приобщена), в связи с обращением Дальневосточной железной дороги о необеспечении выгрузки грузов в контейнерах, следующих в адрес ОАО «Владивостокский Морской Торговый порт», отставленными от движения поездами на основании абзаца 4 ст. 29 Устава железнодорожного транспорта РФ ограничивается погрузка грузов в контейнерах на 50% от технического плана назначением на ст. Владивосток с момента получения телеграммы до ее отмены.

Представитель транспортно-экспедиционной компании, также сообщил поставщику о том, что из-за погодных условий в Приморском крае порт Владивосток не принимал контейнеры к отправке в течение нескольких дней.

При указанных выше обстоятельствах, с учетом поступивших рекомендаций от ООО «ФЕСКО Интегрированный транспорт» (субэкспедитор), контейнер с грузом был перенаправлен в порт Находка-Восточная с последующей отправкой в Магадан.

В порт Восточный контейнер с товаром прибыл 05 октября 2016 года.

Однако из-за погодных условий постановка судна под погрузку была перенесена на 30 октября 2016 года.

Таким образом, из-за форс-мажорных обстоятельств поставщик физически не имел возможности доставить груз заказчику в установленные контрактом сроки.

21 октября 2016 года заказчик, уведомив ООО «ТД Лайма» о принятом им решении, об отказе от исполнении государственного контракта, в нарушение ч. 10 ст. 95 Закона о контрактной системе поручает ФГБУ «Магаданская межобластная ветеринарная лаборатория» провести экспертизу товара (протокол испытаний № 3097 от 16.11.2016 года).

При указанных обстоятельствах протокол испытаний № 3097 от 16.11.2016 является нелегитимным документом и не может использоваться в качестве доказательства, подтверждающего несоответствие качества поставленного товара.

ООО «ТД Лайма» обращает внимание на то обстоятельство, что согласно разъяснениям Российского союза предпринимателей молочной отрасли, изложенным в письме № 01-08 от 24 января 2017 года, адресованном ООО ПТК «АРТА» метод определения аммиака, примененный ФГБУ «Магаданская межобластная ветеринарная лаборатория» при проведении экспертизы (протокол испытаний № 3097 от 16.11.2016 года) может применяться только при исследовании сырого молока.

Использование этого метода (стандарта) для других групп молочных продуктов будет давать заведомо ложноположительный результат (при розливе готовой продукции проводится анализ каждой партии на соответствие требованиям ГОСТ заводской лаборатории. Из каждой партии производимого продукта отбираются образцы для хранения до окончания срока реализации).

В этой связи ООО ПТК «АРТА» информирует о том, что исходя из имеющихся у него данных молоко 3,2%, дата выработки 12.09.2016 года соответствует всем требованиям ГОСТ и оснований для отказа от продукции нет.

ООО «ТД Лайма» в письмах № 270 от 25.11.16 и №272 от 30.11.2016 года, воспользовавшись предоставленным ему правом на повторную экспертизу, предложил заказчику провести повторную экспертизу поставленного товара, однако заказчик отказал поставщику выполнить условия пункта 13.7 государственного контракта.

Кроме того, приемка товара осуществлялась заказчиком с нарушением, так как представитель поставщика не присутствовал при приемке товара заказчиком.

На заседании Комиссии Хабаровского УФАС России представитель ООО «ТД Лайма» поддержал позицию, изложенную в своих пояснениях, в полном объеме.

При анализе представленных документов материала дела 7-3/281, исходя из конкретных обстоятельств настоящего дела Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о размещении заказов, 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).

Согласно части 13 статьи 95 Закона о размещении заказов, 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.

21.10.2016 заказчиком принято решение о расторжении контракта № 0847100001216000103 в одностороннем порядке (основание – неисполнение договорных обязанностей, предусмотренных п. 12.5 контракта, нарушение сроков поставки товара).

21.10.2016 вышеуказанное решение направлено ООО «ТД Лайма» посредством электронной почты korall-elena@mail.ru (в материалах дела 7-3/281 имеется скриншот, сделанный заказчиком о прочтении данного письма).

21.10.2016 в ЕИС вышеуказанное решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (реестровый номер <...>) опубликовано.

21.11.2016 контракт № 0847100001216000103 расторгнут.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о соблюдении заказчиком службой в г. Магадане ПУ ФСБ РФ по Восточному арктическому району требований ст. 95 Закона о контрактной системе, в части надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Между тем, порядок включения лиц в реестр недобросовестных поставщиков регулируется [статьей 104](#) Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков)".

В соответствии с пунктом 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в [пунктах 6 - 8](#) настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 10 рабочих дней с даты их поступления.

В соответствии с [частью 2 статьи 104](#) Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупок, уклонившихся от заключения контракта, 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.

Исходя из положений данной [нормы](#), реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках процедуры осуществления закупок. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в процедурах торгов по осуществлению государственных и муниципальных закупок.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям [Закона](#) о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта и нарушающих права заказчика, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств.

Недобросовестное поведение поставщика заключается в неоднократном нарушении сроков выполнения работ (оказании услуг, поставке товара), отказе поставщика (подрядчика, исполнителя) от выполнения условий контракта, введения заказчика в заблуждение относительно соответствия выполняемых работ (услуг) условиям документации и требованиям контракта.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к

выводу, что включение сведений ООО «ТД Лайма» в реестр недобросовестных поставщиков не может являться формальной констатацией ненадлежащего исполнения своих обязательств, в связи с тем, что вышеуказанный хозяйствующий субъект предпринимал необходимые действия к исполнению своих обязательства по вышеуказанному контракту, более того товар поставлен заказчику.

Кроме того, заказчиком не представлено достаточной информации и документов, доказывающих факт недобросовестного поведения ООО «ТД Лайма», совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям [Закона](#) о контрактной системе

Более того, представленная в составе документации заказчиком копия протокола испытаний от 16.11.2016 № 3097, не свидетельствует о недобросовестном поведении ООО «ТД Лайма», поскольку данный документ не послужил основанием для принятия решения заказчиком одностороннего отказа от исполнения контракта от 30.08.2016.

Комиссия Хабаровского УФАС России также принимает во внимание экспертизу, имеющуюся в материалах настоящего дела о соответствии поставленного товара необходимым ГОСТам.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Хабаровского УФАС России,

РЕШИЛА:

В реестр недобросовестных поставщиков сведения хозяйствующего субъекта ООО «ТД Лайма» (ИНН 7810813293), не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его принятия в Арбитражный суд.