

РЕШЕНИЕ № РНП-74-160/2017

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

21 ноября 2017 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

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 Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области (далее - Заказчик) о включении ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 157/17-К от 24.04.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку машины стирально-отжимной (извещение № 0169200000817000052), после объявленного перерыва, в присутствии:

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от 04.05.2017 № 03-01-01-08/7769;

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от 30.12.2016 № 03-01-01-08/2265;

- представителя ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» (далее – Общество, Поставщик), действующего на основании доверенности от 28.08.2017;

- представителя Общества, действующего на основании доверенности от 03.11.2017;

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 «ВЯЗЬМА-УРАЛ», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 157/17-К от 24.04.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку машины стирально-отжимной (извещение №0169200000817000052) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно материалам дела Заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 28.03.2017 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 355 800,00 рублей.

Победителем аукциона признано ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ», контракт № 157/17-К заключен 24.04.2017.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что Обществом поставлен товар, не соответствующий требованиям контракта № 157/17-К от 24.04.2017, на основании чего Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Представитель Общества на заседании Комиссии, пояснил, что Управление делами Губернатора и Правительства Челябинской области не пригласило представителя ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» на приемку товара, в ходе которой проведена экспертиза и установлено несоответствие товара условиям контракта. Общество также обращает внимание, что выявленные несоответствия не влияют на потребительские свойства поставленного 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).

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.

Согласно части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Согласно представленным документам, 28.03.2017 Заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещения о проведении электронного аукциона и документации об Аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 355 800,00 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона победителем признано ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ».

Между Заказчиком и победителем Аукциона заключен Контракт № 157/17-К от 24.04.2017.

В силу пункта 2.1 контракта Поставщик обязался:

«2.1.1. Произвести поставку «Товара» надлежащего качества, в количестве, комплектности, по наименованию, маркам, моделям, цене и

характеристикам согласно спецификации (Приложение № 1 к настоящему контракту).

2. При отсутствии в контракте или в установленном законом порядке обязательных требований к качеству данного товара, поставить «Товар» соответствующим его первоначальным потребительским свойствам, присущим данному виду товара. «Товар» не должен иметь повреждений. «Поставщик» несет ответственность за порчу «Товара» до его приемки «Государственным заказчиком».
4. Предоставить «Государственному заказчику» товарно-сопроводительные документы (счет, счет-фактуру, накладную или универсальный передаточный документ), а также иные документы, предусмотренные настоящим контрактом или действующим законодательством.
7. Обеспечить доставку, разгрузку и складирование «Товара», в том числе в случае привлечения транспортной компании к исполнению обязательств по контракту».

В разделе 4 контракта установлено:

1. «Товар» по настоящему контракту поставляется в течение 90 календарных дней с момента заключения настоящего контракта.
2. Приемка «Товара» осуществляется в следующей последовательности:
 - передача «Товара» на ответственное хранение «Государственному заказчику»;
 - подключение, пусконаладочные работы и приемка «Товара».
3. Передача «Товара» осуществляется по адресу: г. Челябинск, Лесопарковая зона, д. б/н 6, по рабочим дням с 9:00 до 12:00, с 13.00 до 16.00.
4. 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.
9. Приемка «Товара» осуществляется в течение 5-ти рабочих дней после установки «Товара». О дате и времени приемки «Государственный заказчик» извещает «Поставщика» в письменной форме по адресу электронной почты, сообщенному «Государственному заказчику», в том числе указанному в настоящем контракте. Срок приемки «Товара» «Государственным заказчиком» не входит в срок поставки «Товара», указанный в п. 4.1 настоящего контракта.
10. «Поставщик» обязан направить своего представителя для участия в приемке «Товара» с надлежащим образом оформленными полномочиями (напр. доверенность, выданная руководителем, заверенная печатью организации). В случае неисполнения данной обязанности, приемка «Товара» осуществляется «Государственным заказчиком» в одностороннем порядке без участия «Поставщика».

12. Для проверки предоставленных «Поставщиком» результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта «Государственный заказчик» обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться «Государственным заказчиком» своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании соответствующих контрактов.
16. 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.
17. «Поставщик» обязан в течение 10 (десяти) рабочих дней устранить выявленные недостатки своими силами и за свой счет. Непринятый «Товар» по государственному контракту не оплачивается и остается на ответственном хранении у «Государственного заказчика» до момента замены или возврата «Поставщику».

Право заказчика на принятие решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжение контракта предусмотрено разделом 8 контракта.

Согласно материалам дела, по согласованию сторон товар поставлен в адрес Заказчика 24.07.2017, что подтверждается товарной накладной № 100 от 20.07.2017 (поставка перенесена Заказчиком с 18.07.2017 в связи с проведением мероприятия в Управлении делами Губернатора и Правительства Челябинской области).

Представитель Поставщика пояснил, что при передаче товара Заказчику и осуществлении пуско-наладочных работ присутствовало два представителя Заказчика - Крапивенко В.В. и Калашникова А.С. По просьбе Калашниковой А.С. Поставщиком приклеен уплотнитель к торцу декоративной панели, который закрывает внутреннюю часть машины, непредусмотренны заводом-изготовителем. Также, произведена контрольная стирка белья, претензий к качеству стирки у представителей Заказчика не возникло.

В заключении эксперта от 24.07.2017 указано, что поставленный Обществом товар не соответствует условиям контракта, а именно: позиция 1 «диаметр барабана» - 600 мм, глубина барабана – 360 мм, в Спецификации (Приложение № 1 к государственному контракту № 157/17-К от 24.04.2017) – 530 мм, 470 мм соответственно.

На основании данного заключения Заказчиком 26.07.2017 составлен мотивированный отказ от приемки товара № 157/17. Данный документ получен Поставщиком 26.07.2017 по электронной почте.

Представитель ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» пояснил, что после получения

мотивированного отказа Поставщиком направлен запрос изготовителю АО «Вяземский машиностроительный завод» относительно характеристик стиральной машины с заводским номером № 2417. Согласно ответу от 31.07.2017 данная машина имеет характеристики, соответствующие условиям контракта.

Также, 03.08.2017 Заказчиком направлен аналогичный запрос № 03-01-01-08/1538 в адрес завода-изготовителя, на который поступил ответ № 15/817 от 10.08.2017 о том, что характеристики товара соответствуют контракту.

Обществом 07.08.2017 в адрес Заказчика направлена Претензия с требованием произвести приемку товара и его оплату.

Заказчиком 24.08.2017 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 03-01-01-08. Данное решение направлено в адрес Общества по электронной почте 24.08.2017 и посредством почтового отправления 24.08.2017 вместе с претензией №03-01-01-08/1683 от 24.08.2017 об уплате штрафа.

Данное решение отменено Заказчиком 04.09.2017 в связи с несогласием Общества с результатами экспертизы Управления делами Губернатора и Правительства Челябинской области. Заказчиком принято решение о проведении дополнительной независимой экспертизы стиральной машины. Данное решение об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено в адрес Поставщика по электронной почте и заказным письмом 06.09.2017.

ООО «Экспертно-консультационный центр «Первая независимая» проведена экспертиза стиральной машины производства АО «Вяземский машиностроительный завод» на основании государственного контракта № 468/17Д от 04.09.2017. В заключении экспертизы № 06-09/2017 указано, что диаметр барабана составляет 600 мм, глубина барабана 360 мм, что не соответствует условиям данного контракта. Также указано, что по диаметру загрузочной двери приклеен уплотнитель, который при незначительном воздействии отклеивается и оголяет необработанный край отверстия отгрузки. Эксперт пришел к выводу о несоответствии стиральной машины размерным характеристикам, установленным в контракте № 157/17-К от 24.04.2017.

На основании заключения данной экспертизы Заказчиком принято решение № 03-01-01-08/1786 от 08.09.2017 об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта на основании пункта 2 статьи 523 Гражданского Кодекса российской Федерации.

Указанное решение направлено в адрес Общества по электронной почте и заказным письмом 08.09.2017. Размешено в Единой информационной системе в сфере закупок 08.09.2017.

Заказчик считает Общество надлежащим образом уведомленным по истечении тридцати дней с даты размещения решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе – 09.10.2017. Данное решение вступило в законную силу 20.10.2017. Информация о расторжении контракта размещена в Единой информационной системе в сфере закупок 23.10.2017.

Согласно пояснениям представителя ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» заключение эксперта №06-09/2017 направлено в адрес Поставщика вместе с решением об одностороннем отказе от исполнения контракта. О дате и времени проведения экспертизы Обществу не сообщалось, экспертиза проведена в одностороннем порядке.

Представитель Поставщика указал, что неуведомление Общества о дате и времени проведения экспертизы лишило ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» возможности дать пояснения по характеристикам поставленного товара, а также поставить на разрешение эксперта иные вопросы.

Указание в заключение эксперта как на недостаток товара наличия уплотнителя загрузочной двери не учитывает, что указанный уплотнитель не предусмотрен заводом-изготовителем и был установлен Поставщиком по требованию Заказчика.

Также, согласно пояснениям представителя Общества поставленная машина серии «Лотос» модели ЛО-10 по техническим характеристикам имеет два барабана: внутренний и внешний. В техническом задании и контракте отсутствует указание на технические показатели каждого из барабанов, установлены общие характеристики машины по глубине и диаметру барабана, при этом невозможно установить к внутреннему или внешнему барабану данные характеристики относятся.

Более того, при проведении экспертизы экспертом не указано размеры какого барабана измерялись.

Также, по мнению представителя Поставщика в заключении эксперта отсутствуют подтверждения проведенных экспертом замеров.

ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» обращает внимание, что основные потребительские свойства товара (возможность стирки белья определенной массой и в определенном количестве) сохранены в машине серии «Лотос» модели ЛО-10, поскольку данная машина имеет объем барабана не менее 100 л и номинальную загрузочную массу не менее 10 кг, что соответствует условиям контракта.

Согласно пояснениям представителя Поставщика ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» не имело намерений уклониться от исполнения контракта. Перед поставкой стиральной машины Обществом направлялся запрос в адрес завода-изготовителя с запросом характеристик стиральной машины, на что получен

ответ о соответствии данных характеристик требуемым условиям.

Как установлено, Поставщик обязался осуществить поставку товара в соответствии со Спецификацией, согласно пункту 2.1.1 контракта.

В приложении № 1 к контракту указано, что диаметр барабана стиральной машины составляет 530 мм, глубина барабана 470 мм.

Согласно результатам экспертизы, проведенной ООО «Экспертно-консультационный центр «Первая независимая» установлено, что диаметр барабана составляет 600 мм, глубина барабана 360 мм.

Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание, что не обладает полномочиями по оценке действий ООО «Экспертно-консультационный центр «Первая независимая» на соответствие принципам достоверности и ответственности.

Вместе с тем, в материалах дела представлено руководство по эксплуатации машины стиральной «Лотос» ЛО-10, согласно которому диаметр барабана стиральной машины составляет 530 мм, глубина барабана 470 мм. Информацией, указанной в данном документе руководствовалось Общество при исполнении контракта. Руководство по эксплуатации передано Заказчику в соответствии с пунктом 2.1.4 контракта.

Также, Комиссией Челябинского УФАС России установлено, что в нарушение пункта 4.10 контракта Заказчик не пригласил Поставщика для участия в приемке поставленного товара. В материалах дела отсутствуют доказательства направления Заказчиком в адрес ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» сведений о дате и времени проведения экспертизы ООО «Экспертно-консультационный центр «Первая независимая», что подтвердил представитель Общества.

У Комиссии Челябинского УФАС России нет основания считать, что экспертиза, проведенная ООО «Экспертно-консультационный центр «Первая независимая» не являлась частью приемки товара, поскольку данное обстоятельство установлено пунктом 4.12 контракта.

Таким образом, на заседании Комиссии Челябинского УФАС России установлено, что ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» поставлен товар с характеристиками, не соответствующими требованиям документации об электронном аукционе. Вместе с тем, данное несоответствие выявлено в ходе приемки товара, о проведении которой Заказчик не уведомил Поставщика в нарушении пункта 4.10 контракта.

По мнению Комиссии Челябинского УФАС России в действиях ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» отсутствуют признаки недобросовестного поведения, поскольку при поставке товара Общество руководствовалось информацией, предоставленной производителем товара АО «Вяземский

машиностроительный завод» в официальных письмах и сопроводительных документах на товар, согласно которой стиральная машина «Лотос» ЛО-10 полностью соответствует условиям контракта № 157/17-К от 24.04.2017.

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 и учитывая совокупность обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

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 Управлением делами Губернатора и Правительства Челябинской области, об ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «ВЯЗЬМА-УРАЛ» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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