СПб ГБУ «Центр энергосбережения»

пер. Гривцова, д. 5, лит. Б, пом. 42-Н,
Санкт-Петербург, 190031
тел./факс: +7 (812) 703-68-50
e-mail: ces@gbuce.ru

ООО «Управление газгеострой»

ул. Пржевальского, д. 1/5, кв. 20,
Смоленск, 214000
ИНН: 6730051785
тел./факс: +7 (952) 533-16-33
e-mail: gazgeos@inbox.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-78-478/24 о рассмотрении сведений
о включении в реестр недобросовестных поставщиков

19.03.2024 Санкт-Петербург

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России по контролю закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе:

в отсутствие представителя СПб ГБУ «Центр энергосбережения» (далее – Заказчик): надлежащим образом уведомленного о месте и времени заседания Комиссии УФАС;

при участии представителя ООО «Управление газгеострой» (далее – Участник, Поставщик):

рассмотрев сведения, представленные Заказчиком (вх. № 6463-ЭП/24 от 13.03.2024) в отношении Участника для включения в реестр недобросовестных поставщиков по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта на поставку картриджей для электрографических печатающих устройств (извещение № 0372200286223000028),

УСТАНОВИЛА:

Объём сведений, представленных Заказчиком в отношении Участника для включения в реестр недобросовестных поставщиков, соответствует требованиям ст. 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) и порядку о ведении реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утверждённого постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее – Порядок о ведении реестра).

Комиссия УФАС в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проведения на основании п. 2 ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе внеплановой проверки установила следующее.

Заказчиком 08.12.2023 на Официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт, ЕИС) размещено извещение о проведении запроса котировок в электронной форме на поставку картриджей для электрографических печатающих устройств (извещение № 0372200286223000028) (далее – Запрос котировок).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта – 372 723,32 рублей.

В соответствии с Протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 19.12.2023 № ИЗК1 победителем Запроса котировок признано ООО «Управление газгеострой».

По результатам закупки Заказчиком с ООО «Управление газгеострой» заключен государственный контракт № 04-01-080-23 от 22.12.2023 (далее – Контракт) на сумму 50 700,00 рублей.

Согласно ч. 14 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями ч.ч. 8 - 11, 13 - 19, 21 - 23 и 25 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом (ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе).

Пунктом 8.5 Контракта предусмотрено право Заказчика расторгнуть Контракт в одностороннем порядке в следующих случаях:

8.5.1. В случае нарушения Поставщиком срока начала или окончания поставки Товара более чем на 5 (пять) календарных дней;

8.5.2. В случае, если отступления от условий Контракта или иные недостатки результата поставленного Товара в установленный Заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми;

8.5.3. По другим основаниям, предусмотренным гражданским законодательством Российской Федерации.

Из представленных Заказчиком сведений Комиссия УФАС установила, что 27.02.2024 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее – Решение), заключенного

с ООО «Управление газгеострой».

На заседание Комиссии УФАС Заказчик представил сведения, согласно которым в соответствии с условиями Контракта и приложениями к нему Участник обязался осуществить поставку картриджей для электрографических печатающих устройств (далее – Товар) в течение 15 (пятнадцати) календарных дней с момента заключения Контракта (п. 1.2 Контракта).

Согласно п. 1.4 Контракта, содержание, объем и требования к поставляемым Товарам указаны в Техническом задании (Приложение № 2 к Контракту).

В соответствии с Таблицами 1 и 2 Технического задания (Приложение № 2 к Контракту) Поставщик обязан произвести поставку оригинальных картриджей, совместимых с электрографическими печатающими устройствами Kyocera и Xerox.

Учитывая смысл указанных положений, Заказчик пришел к выводу, что оригинальным картриджем является картридж, выпущенный компанией производителем печатающего оборудования для техники собственного производства с товарным знаком (торговым наименованием), идентичным своему наименованию и товарному знаку. Таким образом, по условиям Контракта поставляемые картриджи должны быть произведены компаниями Kyocera и Xerox, а также иметь соответствующее торговое наименование.

Вместе с тем, по мнению Заказчика, в рамках исполнения Контракта 11.01.2024 Поставщиком была осуществлена поставка неоригинальных картриджей с товарными знаками Seven Quality и БУЛАТ s-Line, что противоречит указанным условиям Технического задания (Приложение № 2 к Контракту), и подтверждается заключением по результатам экспертизы.

Кроме того, в нарушение п. 5.1 Контракта и п.7.6 Технического задания (Приложение № 2 к Контракту) Поставщиком вместе с поставленными картриджами не были переданы необходимые документы - руководство пользователя, инструкция по эксплуатации, паспорта, гарантийные талоны.

Информация об указанных нарушениях была изложена Заказчиком в уведомлении об уточнении электронного документа, направленном Поставщику посредством единой информационной системы 25.01.2024, и письме от 08.02.2024 № 92/24-0-0 с указанием сроков для устранения выявленных нарушений (до 19.02.2024).

По состоянию на 27.02.2024 указанные нарушения не устранены Поставщиком, кроме того, письмом от 31.01.2024 № 31/01 и претензией от 16.02.2024 № 16/02/01 Поставщик не признал выявленные нарушения и выразил отказ в их исправлении, потребовав произвести оплату поставленного Товара.

На основании изложенного, в соответствии с ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе и п.п. 8.5.1 и 8.5.2 Контракта, в связи с поставкой Поставщиком Товара ненадлежащего качества и просрочкой устранения выявленных нарушений, Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

В соответствии с ч. 12.1. ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам

проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных ч. 5 ст. 103 Закона о контрактной системе, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с п. 1 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с п. 2 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

27.02.2024 Заказчик сформировал и разместил подписанное им решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта на Официальном сайте Единой информационной системы.

В соответствии с ч. 13 ст. 95 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.

Согласно ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

Нарушения условий Контракта, послужившие основанием для принятия Заказчиком Решения, ООО «Управление газгеострой» устранены не были.

На заседании Комиссии УФАС было установлено, что согласно информации, размещенной на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок в разделе «Информация об исполнении (расторжении) контракта», Контракт расторгнут Заказчиком 13.03.2024.

В силу ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

На заседании Комиссии УФАС представитель Участника пояснил, что не согласен с Решением Заказчика по следующим основаниям:

ООО «Управление газгеострой» при подаче заявки на участие в Запросе котировок указало, что предлагает к поставке картриджи Seven Quality и БУЛАТ s-Line. Данное указание в заявке было использовано Поставщиком корректно, поскольку Заказчиком в описании объекта закупки не было указание на необходимый Заказчику товарный знак Товара, а было лишь указано о необходимости совместимости Товара с устройствами Заказчика с Товарными знаками Xerox (США) и Kyocera (Япония).

Таким образом, Поставщик подал заявку в соответствие с Описанием объекта закупки и надлежащим образом указал предлагаемый к поставке Товар.

В случае, если Заказчика не устраивал бы данный Товар, ему следовало бы отклонить заявку Поставщика, однако как следует из указанного выше, отклонение заявки являлось бы неправомерным, поскольку заявка соответствовала описанию объекта закупки и техническому заданию.

В соответствии с Таблицами 1 и 2 Технического задания (Приложение № 2 к Контракту) Поставщик обязан произвести поставку оригинальных картриджей, совместимых с электрографическими печатающими устройствами Kyocera и Xerox.

При этом непосредственная совместимость поставленного Товара с устройствами Заказчика, Заказчиком не проверялась.

Таким образом, указание Заказчика в своем Решении о том, что:

«По смыслу указанных положений оригинальным картриджем является картридж, выпущенный компанией производителем печатающего оборудования для техники собственного производства с товарным знаком (торговым наименованием), идентичным своему наименованию и товарному знаку. Таким образом, по условиям Контракта поставляемые картриджи должны быть произведены компаниями Kyocera и Xerox, а также иметь соответствующее торговое наименование»,

является неправомерным и несоответствующим действительности, поскольку по смыслу данных положений любой картридж является оригинальным при наличии Товарного знака производства, а главным параметром Товара является именно совместимость Товара с устройствами Заказчика.

Из указанного следует, что Заказчиком вероятнее всего допущена ошибка при составлении Описания объекта закупки, в частности не указан необходимый Заказчику Товарный знак Товара (в том числе с необходимым указанием возможности поставки аналога/эквивалента), что делает отказ Поставщику в приемке Товара и отказ от исполнения Контракта неправомерным.

19.12.2023 Размещен «Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 19.12.2023 № ИЗК1» для закупки № 0372200286223000028. Согласно данному протоколу, заявка ООО «Управление газгеопроект» была признана соответствующей, и общество было признано победителем.

При этом непосредственно после публикации данного Протокола с Поставщиком связался представитель Заказчика и уточнил какие именно

картриджи необходимы к поставке.

Поскольку из этого, в том числе следовало то, что некорректное описание объекта закупки и техническое задание ввело Поставщика в заблуждение, Поставщиком в тот же день 19.12.2023 было предложено Заказчику расторгнуть Контракт по соглашению сторон, что являлось возможным и допустимым, согласно п. 8.3 Контракта, ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе и ч. 1 ст. 450 ГК РФ.

Дополнительно также необходимо отметить, что в совокупности указанных факторов данный Контракт попадает под положения ч. 2 и ч. 3 ст. 179 ГК РФ поскольку при корректном описании объекта закупки и технического задания, Поставщик на этапе участия разместил бы другое ценовое предложение, либо же вовсе не принимал участия в закупочной процедуре, а после публикации протокола подведения итогов, Поставщик уже не имел возможности отказаться от заключения Контракта в соответствие с ст. 51 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем 28.12.2023 была осуществлена поставка Товара в адрес Заказчика, 11.01.2024 Поставщиком были размещены документы о приемке в ЕИС.

Однако в последующем Заказчиком было отказано в приемке, ссылаясь на неоригинальность Товара (неправомерно, как указано выше), а также в связи с тем, что к Товару не было приложено руководство пользователя, инструкция по эксплуатации, паспорта, гарантийные талоны.

С данным замечанием Поставщик также не согласен, поскольку согласно п. 1.5 Контракта Поставщик обязан иметь все необходимые разрешения, сертификаты, лицензии, иные разрешительные документы (далее – разрешительные документы), если требование об их наличии предусмотрено законодательством Российской Федерации.

31.01.2024 Поставщик сообщил Заказчику о том, что каждый картридж в партии Товара, поставлен Заказчику в фирменной упаковке производителя, на которой и в которой указана вся необходимая и достаточная (исчерпывающая, в том числе руководство пользователя, и прочее) информация, необходимая для обеспечения надёжной и безопасной эксплуатации товара в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

Товар, поставленный Заказчику, а именно - картриджи для электрографических печатающих устройств являются расходными материалами, которые в соответствии с:

- Постановление Правительства РФ от 01.12.2009 N 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии»;

- Решение Комиссии Таможенного союза от 07.04.2011 N 620 (ред. от 19.08.2022) «О Едином перечне продукции, подлежащей обязательному подтверждению соответствия с выдачей сертификатов соответствия и деклараций о соответствии по единой форме»;

- Решение Комиссии Таможенного союза от 28.01.2011 N 526 (ред. от 14.12.2022) «О Едином перечне продукции, в отношении которой

устанавливаются обязательные требования в рамках Таможенного союза»;

- Технический регламент Таможенного союза «О безопасности низковольтного оборудования» (ТР ТС 004/2011)

не относятся к объектам обязательного подтверждения соответствия.

В отношении гарантийных талонов необходимо отметить, что согласно п. 4.7 Контракта Гарантия Поставщика на поставленный Товар составляет 12 (двенадцать) месяцев.

Таким образом, Поставщик уже несет на себе гарантийные обязательства и не отказывается от них.

Таким образом, представитель Участника считает, что поскольку Поставщиком не было допущено нарушений условий Контракта, Решение Заказчика является незаконным и подлежит отмене.

Согласно п.10.1 Контракта, все споры или разногласия, возникшие между сторонами по Контракту или в связи с ним, разрешаются путем переговоров между сторонами.

Таким образом, в рамках переговоров, направленных на урегулирование возникших разногласий, Поставщик просил Заказчика отменить Решение об одностороннем отказе и осуществить приемку поставленного Товара, либо расторгнуть Контракт по соглашению сторон, как ранее и предлагалось Заказчику, что в том числе являлось возможным и допустимым согласно п. 8.3 Контракта, ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе и ч.1 ст. 450 ГК РФ.

Однако ответа от Заказчика не поступило, Решение об одностороннем отказе отменено не было.

На основании вышеизложенного представитель Участника ходатайствовал о невключении ООО «Управление газгеострой» в реестр недобросовестных поставщиков.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования соответствующих отношений по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, и соответственно является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

С другой стороны, 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 последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

Таким образом, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного

победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

При этом, по смыслу ст. 55 (часть 3) 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.

Всесторонне исследовав все обстоятельства дела и представленные документы, заслушав пояснения представителя Участника, Комиссия УФАС пришла к выводу о том, что ООО «Управление газгеострой» предпринимались все возможные меры для исполнения Контракта, а включение сведений в отношении ООО «Управление газгеострой» в реестр недобросовестных поставщиков повлечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах и является санкцией, несоразмерной характеру совершенного Участником деяния.

Комиссия УФАС, руководствуясь ст. ст. 95, 99, 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Заказчиком в отношении ООО «Управление газгеострой» (ИНН: 6730051785), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии

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