ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № РНП-14-27/18 о рассмотрении сведений для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Якутск 15 марта 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю в сфере закупок (далее также - Комиссия), в следующем составе:

Осиповой Я.Д. – начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

Петуховой М.Н. – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

Платоновой Э.Ю. – государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии,

при участии:

от заказчика Государственного бюджетного учреждения «Управление по мелиорации земель и сельскохозяйственному водоснабжению Министерство сельского хозяйства и продовольственной политики Республики Саха (Якутия)» (далее – ГБУ «ГБУ «Упрмелиоводхоз» МСХ и ПП РС(Я), заказчик): Ефимов А.А. (представитель по доверенности);

от заинтересованного лица общества с ограниченной ответственностью «НЧ Престиж» (далее – заинтересованное лицо, ООО «НЧ Престиж», Общество): Костюнин А.А. (представитель по доверенности),

рассмотрев сведения, представленные заказчиком ГБУ «Упрмелиоводхоз» МСХ и ПП РС(Я) для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об участнике закупки ООО «НЧ Престиж» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку запасных частей двигатель КАМАЗ ВВФ (извещение № 0116200007917001899), действуя в соответствии с частью 7 статьи 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 также – Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), на основании пунктов 9, 10 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 (далее – Порядок),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступили сведения, представленные заказчиком ГБУ «УПРМЕЛИОВОДХОЗ МСХИПП РС(Я)» об участнике закупки ООО «НЧ Престиж» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку запасных частей двигатель КАМАЗ ВВФ (извещение № 0116200007917001899).

В ходе рассмотрения сведений представитель заказчика пояснил следующее.

Согласно протоколу № 0116200007917001899-2 от 05.05.2017 года ООО «НЧ Престиж» признано победителем электронного аукциона на поставку запасных частей двигатель КАМАЗ ВВФ.

22.05.2017 года между заказчиком и заинтересованным лицом заключен контракт № 55-вв/ЭА на поставку запасных частей для автосамосвала КАМАЗ 55111-15 (Евро-2) для нужд Верхневилюйского филиала ГБУ «Упрмелиоводхоз» МСХ и ПП РС(Я). Цена контракта 682 699,08 руб.

Согласно пункту 1.1 и п. 3.1 контракта ООО «НЧ Престиж» приняло обязательство на поставку запасных частей для автосамосвала КАМАЗ 55111-15 (Евро-2) для нужд Верхневилюйского филиала ГБУ «Упрмелиоводхоз» МСХ и ПП РС(Яв срок до 01.07.2016 года.

30.06.2017 года при приемке поступившего товара составлен акт осмотра товара, согласно которому было выявлено отсутствие технической документации, а именно: паспорт двигателя и сертификат соответствия, акты результатов испытания стендовой обкатки (холодная, горячая) двигателя. В связи с вышеизложенным поставленный товар не был принят.

После поступления паспорта на поставленный двигатель, 20.07.2017 года проведена экспертиза своими силами поставленного двигателя № 08-3 и составлен акт осмотра, согласно которому поставленный товар не соответствует условиям пункта 5.1 контракта.

По требованию заказчика поставщик согласился поставить новый товар к 20.12.2017 года.

21.12.2017 года заказчик составил акт о том, что ООО «НЧ Престиж» не исполнил обязательства по поставке двигателя в соответствии с условиями контракта.

29.12.2017 года заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

29.12.2017 года заказчик направил уведомление об одностороннем отказе от исполнения контракта заинтересованному лицу заказным письмом и на адрес электронной почты ООО «НЧ Престиж».

10.01.2018 года заказчик разместил на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru решение об одностороннем отказе от исполнений государственного контракта.

С учетом надлежащего уведомления поставщика 10.02.2018 года, датой расторжения контракта считает 20.02.2018 года.

В ходе рассмотрения дела представитель заинтересованного лица пояснил следующее.

22.05.2017 года между заказчиком и заинтересованным лицом заключен контракт № 55-вв/ЭА на поставку запасных частей для автосамосвала КАМАЗ 55111-15 (Евро-2) для нужд Верхневилюйского филиала ГБУ «Упрмелиоводхоз» МСХ и ПП РС(Я).

Разделом 10. «Экспертиза» государственного контракта установлено следующее:

«10.1. Заказчик обязан провести экспертизу для проверки предоставленных Поставщиком результатов, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта.

10.2. Результаты экспертизы оформляются в виде Заключения подписывается экспертом (или уполномоченным представителем экспертной организации) и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

10.3. Срок проведения Заказчиком экспертизы составляет не свыше 5 (пяти) дней.

10.4. В случае, если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований Контракта, не препятствующие приемке товара, в Заключении могут содержаться предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения».

При этом, заказчик провел экспертизу ненадлежащим образом, а именно экспертиза проведена своими силами главным механиком участка СЭМС, а также с нарушением сроков проведения экспертизы, что нарушает положения государственного контракта.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта получено электронной почтой.

Просят не включать сведения об ООО «НЧ Престиж»» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав лиц, участвующих в деле, исследовав имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

12 апреля 2017 года уполномоченным органом Государственным комитетом Республики Саха (Якутия) по регулированию контрактной системы в сфере закупок на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) размещено извещение № 0116200007917001899 о проведении электронного аукциона на поставку запасных частей двигатель КАМАЗ ВВФ, а также аукционная документация.

05 мая 2017 года победителем закупки признан участник закупки ООО «НЧ Престиж» заявка, которого соответствует требованиям аукционной документации.

22 мая 2017 года между заказчиком и ООО «НЧ Престиж» заключен государственный контракт.

29 декабря 2017 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с ненадлежащим исполнением контрактных обязательств со стороны поставщика.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) приняла решение не включать в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений об ООО «НЧ Престиж» по следующим основаниям.

В соответствии с частью 1 статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона, а в случаях, предусмотренных настоящей статьей, с иным участником такого аукциона, заявка которого на участие в таком аукционе

в соответствии со статьей 69 настоящего Федерального закона признана соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 05.05.2017 № 0116200007917001899-2 победителем электронного аукциона признано ООО «НЧ Престиж».

Материалами дела установлено, что 22.05.2017 г. между заказчиком и заинтересованным лицом заключен государственный контракт на поставку запасных частей для автосамосвала Камаз -55111-15 (Евро-2) для нужд Верхневилюйского филиала ГБУ "Упрмелиоводхоз" МСХ и ПП РС(Я)

Пунктом 1.1 контракта установлено, что «Заказчик осуществляет заказ на поставку и обеспечивает финансирование, а Поставщик принимает на себя обязательство по поставке запасных частей для автосамосвала Камаз -55111-15 (Евро-2) для нужд Верхневилюйского филиала ГБУ "Упрмелиоводхоз" МСХ и ПП РС(Я), именуемый в дальнейшем Товар, в количестве и номенклатуре, согласно спецификации, указанной в приложении № 1, являющегося неотъемлемой частью настоящего контракта».

Пунктом 3.1 контракта установлен следующий срок поставки – *в течение 40 (сорока) дней со дня подписания контракта.*

Пунктом 13.1 контракта установлено, что настоящий контракт может быть изменен, *расторгнут* или признан недействительным *по основаниям, предусмотренным действующим законодательством РФ* или по согласованию сторон.

Пунктами 13.4-13.5 контракта установлено, что расторжение контракта допускается исключительно по соглашению сторон, решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта, в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в случае, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Поставщик и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или Поставщик представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика.

Заказчиком 29.12.2017 г. принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, поскольку заинтересованное лицо поставило товар, не соответствующий требованиям контракта.

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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 частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В соответствии с частью 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.

Положениями контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством (пункт 13.1).

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.

Материалами дела установлено следующее:

29 декабря 2017 года заказчиком принято решение об одностороннем расторжении контракта.

29 декабря 2017 года указанное решение направлено в адрес ООО «НЧ Престиж» почтой России заказным письмом с уведомлением, а также на электронный адрес заинтересованного лица.

10 января 2018 года указанное решение размещено на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru.

В силу пункту 11 Правил 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.

Комиссия считает, что для включения сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации недостаточно формального состава для одностороннего расторжения контракта, и необходимо рассмотреть также правомерность действий заказчика, обстоятельства и факты, подтверждающие недобросовестность участника закупки, а также провести оценку фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Как следует из обращения заказчика, ООО «НЧ Престиж» выполнило свои контрактные обязательств ненадлежащим образом, поскольку поставленный товар не был новым, заводского изготовления, имеющий сертификат соответствия.

ООО «НЧ Престиж» поставил товар 30.06.2017г., что подтверждается пояснениями заказчика и актом осмотра товара.

20.07.2017 года заказчиком проведена экспертиза своими силами товара, поставленного Обществом, данную экспертизу провел главный механик участка СЭМС. Согласно заключению по результатам проведения экспертизы товар признан не соответствующим требованиям пункта 5.1 контракта.

Пунктом 5.1 государственного контракта установлено, что поставляемый товар должен быть новый, заводского изготовления, имеющий сертификат соответствия.

Согласно части 1 статьи 513 Гражданского кодекса РФ покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки.

Согласно пунктам 4.1-4.4 раздела 4 «Порядок поставки и приема товара» контракта прием товара производится следующим образом:

«Поставка Товара Поставщиком и его приемка Заказчиком производится в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Передача товара и технической документации к нему осуществляется составлением акта приема-передачи уполномоченными представителями сторон, на основании доверенностей от Заказчика и Поставщика.

В случае выявления несоответствия Товара условиям Контракта, Заказчик незамедлительно уведомляет об этом Поставщика, составляет акт устранения недостатков или предъявляет требование о замене Товара ненадлежащего качества Товаром надлежащего качества, о доставке Товара в количестве, указанном в Контракте (в случае необходимости допоставки), с указанием срока удовлетворения соответствующего требования и направляет его Поставщику. При этом срок, указанный в п. 3.1 Контракта, продлевается на время удовлетворения соответствующего требования Поставщиком.

Акт приема-передачи подписывается Сторонами после удовлетворения Поставщиком требований, заявленных в соответствии с п. 4.3 контракта и *проведенной экспертизе поставленного товара с положительным заключением».*

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.

Пунктами 10.1-10.4 раздела 10 «Экспертиза» государственного контракта установлено следующее:

«*Заказчик обязан провести экспертизу* для проверки предоставленных Поставщиком результатов, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта.

Результаты экспертизы оформляются в виде Заключения подписывается *экспертом (или уполномоченным представителем экспертной организации)* и должно быть объективным, обоснованным и

Срок проведения Заказчиком экспертизы составляет не свыше 5 (пяти) дней.

В случае, если по результатам такой экспертизы установлены нарушения требований Контракта, не препятствующие приемке товара, в Заключении могут содержаться предложения об устранении данных нарушений, в том числе с указанием срока их устранения».

Из анализа вышеуказанных положений контракта следует, что заказчик обязан провести экспертизу предоставленных поставщиком результатов, исполнения контракта. Данная экспертиза проводится экспертом или уполномоченным представителем экспертной организации, при этом контрактом не предусматривается возможность проводить экспертизу своими силами. А также государственным контрактом установлен срок проведения заказчиком экспертизы, который составляет не свыше 5 дней с момента доставки товара.

Согласно части 2 статьи 41 Закона о контрактной системе к проведению экспертизы в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, *не могут быть допущены*:

1) физические лица:

а) являющиеся либо в течение менее чем двух лет, предшествующих дате проведения экспертизы, являвшиеся должностными лицами или работниками заказчика, осуществляющего проведение экспертизы, либо поставщика (подрядчика, исполнителя);

б) имеющие имущественные интересы в заключении контракта, в отношении которого проводится экспертиза;

в) являющиеся близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными с руководителем заказчика, членами комиссии по осуществлению закупок, руководителем контрактной службы, контрактным управляющим, должностными лицами или работниками поставщика (подрядчика, исполнителя) либо состоящие с ними в браке;

2) юридические лица, в которых заказчик или поставщик (подрядчик, исполнитель) имеет право распоряжаться более чем двадцатью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции, либо более чем двадцатью процентами вкладов, долей, составляющих уставный или складочный капитал юридических лиц;

3) физические лица или юридические лица в случае, если заказчик или поставщик (подрядчик, исполнитель) прямо и (или) косвенно (через третье лицо) может оказывать влияние на результат проводимой такими лицом или лицами экспертизы.

Следовательно, лицо (главный механик участка СЭМС), проводившее экспертизу товара, поставленного ООО «НЧ Престиж» не могло быть допущено к проведению экспертизы. Кроме того, заказчиком нарушены сроки проведения экспертизы, установленные государственным контрактом.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 настоящих Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. Копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Из смысла статьи 104 Закона о контрактной системе следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, с одной стороны, специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств.

При этом, одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд (часть 2 статьи 104 Закона о контрактной системе).

Также из анализа указанных норм следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в контрактной сфере, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Таким образом, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы, рассмотрев обстоятельства и факты дела, дав оценку действиям заказчика и заинтересованного лица, провела оценку фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи и считает, что сведения об ООО «НЧ Престиж» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, руководствуясь 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», ч. 12 Положения о ведении реестра недобросовестных поставщиков № 292 от 15 мая 2007 года, пунктами 9, 10 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия),

р е ш и л а:

Сведения, представленные заказчиком ГБУ «Упрмелиоводхоз» МСХ и ПП РС(Я) об участнике закупки ООО «НЧ Престиж» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку запасных частей двигатель КАМАЗ ВВФ (извещение № 0116200007917001899) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации **не включать.**

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

Заместитель председателя комиссии Я.Д. Осипова

Члены комиссии М.Н. Петухова

Э.Ю. Платонова