

РЕШЕНИЕ № РНП-74-123/2018

О ВКЛЮЧЕНИИ СВЕДЕНИЙ В РЕЕСТР НЕДОБРОСОВЕСТНЫХ ПОСТАВЩИКОВ

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 28 сентября 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 03 октября 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 МБУК Магнитогорский театр куклы и актера «Буратино» (далее - Заказчик) о включении сведений об ЗАО «МИО», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ЗАО «МИО» (далее – Общество, Поставщик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № Ф.2018.332982 от 13.07.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона № 20062-2018-ЭА-1598 на поставку прожекторов с полным вращением (вращающая голова), согласно техническому заданию (извещение № [0169300000318001648](#)), в присутствии:

- директора Общества, действующего на основании решения № 10 ЗАО «МИО» от 29.07.2016 ;

- в отсутствие представителей Заказчика и Управления муниципального заказа администрации г. Магнитогорска (далее – Уполномоченный орган), ходатайствовавших о проведении комиссии в их отсутствие,

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 ЗАО «МИО», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ЗАО «МИО» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта №Ф.2018.332982 от 13.07.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона №20062-2018-ЭА-1598 на поставку прожекторов с полным вращением (вращающая голова), согласно техническому заданию (извещение № [0169300000318001648](#)) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно материалам дела Заказчиком и Уполномоченным органом объявлено о проведении электронного аукциона, путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 13.06.2018 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 100 000 рублей.

Победителем аукциона признано ЗАО «МИО», контракт № Ф.2018.332982 заключен 13.07.2018.

Согласно документам, представленным Заказчиком в материалах дела, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято Заказчиком по причине поставки Обществом товара ненадлежащего качества с нарушением срока, предусмотренного контрактом.

Представитель ЗАО «МИО» на заседании Комиссии Челябинского УФАС России пояснил, что поставка товара задержана ввиду наличия импортных комплектующих прожекторов, срок доставки которых превышает предусмотренный контрактом. О данном факте Заказчик уведомлен и между ЗАО «МИО» и МБУК Магнитогорским театром куклы и актера «Буратино» достигнуто соглашение о поставке товара на 14 дней позже установленного контрактом срока.

По мнению Общества, повреждения товара, зафиксированные Заказчиком в ходе приемки, возникли в результате нарушения правил грузоперевозки транспортной компании «Деловые линии».

ЗАО «МИО» осуществило попытку заменить прожекторы 06.09.2018, однако Заказчик неправомерно отказался осуществить приемку 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.

Победителем аукциона признано ЗАО «МИО», контракт № Ф.2018.332982 заключен 13.07.2018.

В разделе 1 контракта указано:

«1.1. По настоящему Контракту Поставщик обязуется поставить прожекторы с полным вращением (вращающаяся голова), (далее - Товар), а Заказчик обязуется принять и оплатить Товар в порядке и на условиях настоящего Контракта.

1.2. Товар поставляется в соответствии с Техническим заданием (Приложение №1 к Контракту) и Спецификацией (Приложение № 2 к Контракту), которое является неотъемлемой частью настоящего Контракта.

1.3. Срок поставки Товара: в течение 20 (двадцати) календарных дней с даты заключения Контракта (разовая поставка).

1.4. Место поставки Товара: Российская Федерация, 455045, Челябинская

область, г. Магнитогорск, ул. Бориса Ручьева, д. 7а».

В разделе 3 контракта указано:

«3.1. В рамках настоящего Контракта Поставщик обязуется выполнить поставку Товара, в срок и на условиях, указанных в настоящем Контракте.

3.3. Во время поставки Товара Поставщик несёт полную ответственность за его сохранность.

3.4. При поставке Товара, передаче его Заказчику, Поставщик должен передать Заказчику следующие документы:

- счет,
- счет-фактуру (для плательщиков НДС),
- товарную накладную,
- акт приема-передачи товара,
- инструкцию пользователя (руководство по эксплуатации) на русском языке;
- сертификат (заверенную копию) соответствия на предлагаемый к поставке товар;
- документы от производителей, подтверждающие гарантийный срок не менее 12 месяцев.

В случае невыполнения Поставщиком условия о передаче названных документов, Заказчик вправе отказаться от приема Товара.

3.5. В ходе выполнения Контракта Поставщик оказывает сопутствующие услуги по сборке и установке оборудования с монтажом и пусконаладочными работами.

3.6. Кроме поставки оборудования Поставщик выполняет работы по монтажу и пусконаладочные работы, проводит первичный инструктаж пользователей, объясняет им условия гарантийного обслуживания, знакомит с основными режимами функционирования оборудования.

3.7. Поставщик должен обеспечить установку и настройку поставляемого оборудования в течение 3 (трех) календарных дней с момента поставки товара. Поставляемый товар должен быть в полной готовности к работе.

3.8. Заказчик принимает Товар по наименованию и количеству, а также проверяет наличие (отсутствие) внешних повреждений Товара, и комплект документов в соответствии с условиями настоящего Контракта в день передачи Товара.

3.9. Приемка Товара производится комиссией Заказчика, совместно с

Поставщиком. В случае несоответствия по количеству или наименованию Товара Контракту, либо наличия внешних повреждений, либо отсутствия документов в соответствии с условиями настоящего Контракта Заказчик в акте либо в ином документе, удостоверяющем приемку, оговаривает эти недостатки и возможность последующего предъявления требования об их устранении».

Согласно пункту 5.1 контракта Поставщик обязан:

5.1.1. Поставить Товар путем передачи его в собственность Заказчику по адресу (месту поставки Товара).

5.1.2. Доставить Товар, по месту его поставки своими силами и средствами, обеспечив защиту Товара от повреждений или порчи во время транспортировки и погрузочно-разгрузочных работ.

5.1.3. Поставить Товар надлежащего качества в соответствии с условиями Контракта, Технического задания (Приложение к Контракту № 1) и Спецификации (Приложение к Контракту № 1).

5.1.5. Представить Заказчику вместе с Товаром надлежаще оформленные и подписанные сопроводительные документы: счет, счет-фактуру (если Поставщик является плательщиком НДС), товарную накладную, акт приемки товара, а также всю необходимую техническую и эксплуатационную документацию на Товар (в том числе гарантийный талон) на русском языке.

5.1.9. Нести риск случайного повреждения или гибели Товара до его приемки Заказчиком;

5.1.10. В случае поставки Товара ненадлежащего качества нести все расходы по устранению недостатков Товара, замене Товара в установленный Заказчиком срок;

5.1.11. Своевременно исполнить обязательства по настоящему Контракту».

Односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта и расторжение контракта предусмотрен пунктом 9.5 контракта.

Согласно накладной транспортной компании «Деловые линии» № 00081255871 товар поставлен в адрес Заказчика 14.08.2018.

В материалах дела представлено письмо ЗАО «МИО» № 15/18 от 15.08.2018, в котором Общество сообщает о невозможности присутствия при приемке представителя Поставщика из-за его болезни и просит произвести приемку в отсутствие Общества. Данное письмо поступило в адрес Заказчика по электронной почте.

По результатам приемки товара Заказчиком составлен Акт от 16.08.2018, согласно которому оборудование не соответствует техническому заданию

контракта и нарушает пункт 1.2 такого контракта, а именно: указанный в товарной накладной товар «Прожектор с полным вращением DDM-WKY-BEAM400A» не соответствует фактически поставленному товару «Прожектор с полным вращением SDM-WKY-575A». Зафиксирована просрочка поставки оборудования и отсутствие таких документов, как инструкция пользователя на русском языке, сертификаты соответствия на товар, документы от производителя, подтверждающие гарантийный срок. Установлено, что товар и упаковка имеют дефекты и внешние повреждения.

Также в материалах дела представлено заключение экспертизы результатов исполнения контракта от 16.08.2018, согласно которому выявлены факты ненадлежащего исполнения контракта Поставщиком.

На основании результатов приемки товара Заказчиком составлена претензия от 16.08.2018, в которой МБУК Магнитогорский театр куклы и актера «Буратино» предложило Поставщику устранить выявленные нарушения в течение трех дней с момента получения настоящей претензии. Данный документ направлен в адрес Общества по электронной почте 16.08.2018 и заказным письмом с уведомлением, что подтверждается материалами дела.

Представителем Общества Погосьяном А.А., действующим на основании доверенности № 12 от 20.08.2018 подписан акт приемки-передачи товара от 27.08.2018, согласно которому поставленный 14.08.2018 товар не соответствует условиям контракта.

Заказчиком 27.08.2018 составлена претензия, в которой МБУК Магнитогорский театр куклы и актера «Буратино» требует от Поставщика устранить выявленные нарушения в течение трех дней с момента получения настоящей претензии. Данная претензия получена Погосьяном А.А. лично, о чем свидетельствует отметка на экземпляре Заказчика.

Поскольку в указанный срок Общество не поставило в адрес Заказчика товар, соответствующий условиям контракта, М Б У К Магнитогорским театром куклы и актера «Буратино» 27.08.2018 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Данное решение размещено в ЕИС 28.08.2018, вручено лично в руки Погосьяну А.А. 27.08.2018.

Дата надлежащего уведомления Поставщика по мнению Заказчика 27.08.2018.

Как установлено, ЗАО «МИО» поставило товар в адрес Заказчика с целью исполнения обязательств по контракту 06.09.2018.

В Акте о неприемке товара от 06.09.2018 зафиксировано, что товар поставлен в нерабочее время (в 17.00) в количестве 2 штук вместо 4,

предусмотренных контрактом, без надлежащей упаковки, счетов, счета-фактуры, товарной накладной, акта приемки-передачи товара, инструкции пользователя, сертификата соответствия на товар, документов от производителя, подтверждающие гарантийный срок на такой товар.

Заказчиком и представителем Общества по доверенности № 19 от 05.09.2018 Дорофеевым А.И. в этот же день подписан Акт возврата товара, поставленного по контракту № Ф.2018.332982 от 13.07.2018.

В связи с данным фактом контракт считается расторгнутым Заказчиком 07.09.2018.

Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 07.09.2018.

Представитель ЗАО «МИО» на заседании Комиссии Челябинского УФАС России пояснил, что поставка товара задержана ввиду наличия импортных комплектующих прожекторов, срок доставки которых превышает предусмотренный контрактом срок. О данном факте Заказчик уведомлен и между сторонами достигнуто соглашение о поставке товара на 14 дней позже установленного контрактом срока.

Повреждения товара, зафиксированные Заказчиком в ходе приемки, исходя из показания представителя Поставщика, возникли в результате нарушения правил грузоперевозки транспортной компании «Деловые линии», на основании чего ЗАО «МИО» выставлена претензия в адрес данной транспортной компании.

Представитель Общества указал, что инструкция пользователя на русском языке, накладная на товар, счет на оплату и счет-фактура направлены в адрес Заказчика по электронной почте.

Представитель ЗАО «МИО» указал, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не могло вступить в силу 07.09.2018, поскольку заказчиком не соблюдены требования части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе о том, что надлежащим уведомлением поставщика считается получение заказчиком подтверждения о вручении поставщику уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте.

Изучив материалы дела и заслушав пояснения сторон, комиссия Челябинского УФАС России приходит к следующим выводам.

Как установлено, ЗАО «МИО» в нарушение пунктов 1.2, 1.3, 3.1, 3.4 поставило в адрес Заказчика товар, не соответствующий условиям контракта и с нарушением сроков, предусмотренных таким контрактом, что подтверждается заключением экспертизы результатов исполнения контракта от 16.08.2018 и актом от 16.08.2018.

Довод Общества о том, что поставка товара задержана ввиду наличия импортных комплектующих прожекторов, срок доставки которых превышает предусмотренный контрактом срок, не принимается Комиссией Челябинского УФАС России, поскольку подписав настоящий контракт Общество согласилось на условия, изложенные в нем, в том числе на поставку товара в течение 20 календарных дней с даты заключения контракта (до 02.09.2018).

Также в материалах дела отсутствует документальное подтверждение согласования Заказчиком продления срока поставки такого товара, более того, Закон о контрактной системе не предусматривает такой возможности.

В ответ на довод ЗАО «МИО» о том, что повреждения товара, зафиксированные Заказчиком в ходе приемки, возникли в результате нарушения правил грузоперевозки транспортной компании «Деловые линии», Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание, что согласно пункту 3.3 контракта Общество во время поставки товара несёт полную ответственность за его сохранность, а также согласно пункту 5.1.9 контракта Поставщик несет риск случайного повреждения или гибели товара до его приемки Заказчиком.

Более того, данный факт не объясняет поставку товара «Прожектор с полным вращением SDM-WKY-575A», не соответствующему сведениям, указанным в накладной на товар - «Прожектор с полным вращением DDM-WKY-BEAM400A».

Комиссия Челябинского УФАС России относится критически к доводу Общества о том, что инструкция пользователя на русском языке, накладная на товар, счет на оплату и счет-фактура направлялись в адрес Заказчика по электронной почте, поскольку в материалах дела не представлено документального подтверждения данного факта.

Также в ходе заседания Комиссии установлено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта передано лично в руки представителю по доверенности Погосяну А.А. 27.08.2018 (подтверждается подписью с расшифровкой на экземпляре Заказчика), что является надлежащим уведомлением Поставщика о принятом Заказчиком решении.

Согласно материалам дела, несмотря на факт поставки оборудования в адрес МБУК Магнитогорского театра куклы и актера «Буратино» после окончания рабочего дня (в 17.30) 06.09.2018 Заказчиком проведена приемка товара, по итогам которой установлено несоответствие поставленных прожекторов требованиям контракта (согласно акту о неприемке товара от 06.09.2018 – несоответствие количества (2 штуки вместо 4, предусмотренных контрактом), без надлежащей упаковки, счета, счета-фактуры, товарной накладной, акта приемки-передачи товара, инструкции пользователя, сертификата соответствия на товар, документов от производителя, подтверждающие гарантийный срок на такой товар), на основании чего

данный товар возвращен представителю ЗАО «МИО» (акт возврата товара, поставленного по контракту №Ф.2018.332982 от 13.07.2018).

Таким образом, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта правомерно считается вступившим в силу 07.09.2018, а довод о незаконном отказе Заказчика от приемки товара не находит своего подтверждения.

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 совокупность обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным принять решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ЗАО «МИО», его учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа.

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:

1. Включить сведения, представленные МБУК Магнитогорским театром куклы и актера «Буратино», об ЗАО «МИО» (119034 г. Москва, ул. Остоженка, 28 ИНН 7702348169 КПП 770401001) в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

2. Включить сведения, представленные МБУК Магнитогорским театром куклы и актера «Буратино», об генеральном директоре ЗАО «МИО» в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

3. Включить сведения, представленные МБУК Магнитогорским театром куклы и актера «Буратино», об учредителе ЗАО «МИО» в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

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