

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-337/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«19» мая 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в присутствии представителей Отделения фонда пенсионного и социального страхования Российской Федерации по Республике Бурятия (далее – ОСФР по Республике Бурятия, Заказчик) <...> (доверенность № 100 от 09.01.2023), <...> (доверенность № 159 от 06.03.2023), <...> и <...> (доверенность № 185 от 18.05.2023), в присутствии посредством видеоконференцсвязи директора общества с ограниченной ответственностью «Опора-Север» ИНН 4725006159 (далее – ООО «Опора-Север», Поставщик) <...>,

рассмотрев обращение ОСФР по Республике Бурятия (вх. № 1153-ЭП/23 от 12.05.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Опора-Север» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку инвалидам в 2023 году технических средств реабилитации, а именно бумажных подгузников для взрослых, № извещения 0302100013522000330, ИКЗ – 221032301257103260100100081390000323, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 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 – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

**У С Т А Н О В И Л А:**

Из обращения Заказчика следует, что 30.12.2022 между Заказчиком и Поставщиком заключен контракт № ГКТ-22/12-477 на поставку инвалидам в 2023 году технических средств реабилитации, а именно бумажных подгузников для взрослых. По состоянию на 27.04.2023 обязательства по контракту ООО «Опора-Север» исполнены не в полном объеме – не поставлено бумажных подгузников для взрослых 89 инвалидам. Поставщиком представлена соответствующая отчетная документация, однако условиями контракта не предусмотрено поэтапное исполнение, в связи с чем Заказчик отказал в приемке документов по поставленному товару и признал Поставщика, нарушившим пункт 5.3 контракта (непредставление отчетной документации в установленные контрактом сроки). На основании пунктов 3.1.1, 5.3, 6.5 контракта оплата по поставленному товару Заказчиком не осуществлена.

На основании изложенного Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № АА-14-11/16337 от 27.04.2023.

Директором ООО «Опора-Север» до заседания комиссии представлены письменные

пояснения (вх. № 1244-ЭП/23 от 17.05.2023), в соответствии с которыми выражает несогласие с принятым Заказчиком решением об одностороннем отказе и включением общества в реестр недобросовестных поставщиков.

Как указывает Поставщик, реестры получателей товара направлены Заказчиком в адрес ИП Балушкиной Н.Г. (представитель ООО «Опора-Север» по доверенности № 48 от 30.12.2022) письмами от 15.02.2023 № ЕБ-06-05/6381, от 20.02.2023 № ЕБ-06-05/6954, от 22.02.2023 № ЕБ-06-05/7178, от 06.03.2023 № ВБ-06-21/8741. В соответствии с условиями контракта о невозможности поставки части товара Заказчику было сообщено письмами от 16.03.2023 № 11-ВП, от 27.03.2023 № 11-ВП, 12-ВП, 13-ВП, 14-ВП, 15-ВП, 16-ВП, от 29.03.2023 № 21-ВП.

Вместе с тем, дополнительный реестр получателей от Заказчика направлен представителю ООО «Опора-Север» 03.04.2023, т.е. за пределами срока поставки товара (31.03.2023).

Отчетная документация Поставщиком направлена через Единую информационную систему (далее – ЕИС) в сроки, предусмотренные пунктом 5.3 контракта, по мере доставки товара получателям. Этапов доставки товара контрактом не предусмотрено. Контракт исполнен. Отчетная документация Заказчиком принята.

Учитывая изложенное, директор общества просит не включать ООО «Опора-Север» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

20.12.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0302100013522000330 о проведении запроса котировок в электронной форме: «Поставка инвалидам в 2023 году технических средств реабилитации, а именно бумажных подгузников для взрослых».

Начальная (максимальная) цена контракта – 14 411 157,30 рублей.

30.12.2022 между Заказчиком и Поставщиком заключен контракт № 1032301257122000355.

В соответствии с пунктом 1.1 контракта Поставщик обязуется осуществить поставку инвалидам или их законным представителям, или представителям по доверенности либо на основании иного документа, подтверждающего их полномочия, следующих технических средств реабилитации: бумажных подгузников для взрослых (далее - Товар), предусмотренных техническим заданием (приложение № 1 к Контракту) и спецификацией (приложение № 2 к Контракту), в Республику Бурятия в соответствии с календарным планом (приложение № 3 к Контракту), по направлениям на получение либо изготовление технических средств реабилитации, протезов, протезно-ортопедических изделий, оформленным Заказчиком в соответствии с формой, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 21 августа 2008 г. № 439н «Об утверждении форм уведомления о постановке на учет по обеспечению техническими средствами реабилитации, протезами, протезно-ортопедическими изделиями, направления на их получение либо изготовление, специального талона и именного направления для бесплатного получения проездных документов для проезда к месту нахождения организации, обеспечивающей техническими средствами реабилитации, протезами, протезно-ортопедическими изделиями» (далее - направления), а Заказчик обязуется оплатить Товар.

В соответствии с п. 2.1 контракта срок поставки товара: с даты получения от Заказчика реестра получателей Товара по 31.03.2023 г.

При этом поставка Товара осуществляется непосредственно Получателю по месту его жительства (в районы Республики Бурятия и г.Улан-Удэ) в течение 30 календарных дней, для

Получателей из числа инвалидов, нуждающихся в оказании паллиативной медицинской помощи, в течение 7 календарных дней с момента получения направленного Заказчиком реестра получателей товара при наличии у Получателя направления, либо по согласованию с Получателем выдать Товар, по месту нахождения стационарного пункта приема (выдачи) в день обращения Получателя по направлению, выданному Заказчиком Получателю.

Согласно п. 3.1.3 контракта Заказчик обязан передать Поставщику реестр получателей Товара, а также на основании п. 3.3.4 контракта Поставщик обязан получить от Заказчика реестр получателей Товара в срок не более 2 рабочих дней с даты подписания акта выборочной проверки поставляемого Товара и передать Товар Получателю (представителю Получателя) на основании акта приема-передачи Товара при предъявлении им паспорта и направления.

На основании п. 3.1.1 Заказчик обязан оплатить поставленный Товар на основании отчетной документации, указанной в п. 5.3 Контракта, в срок, установленный п. 6.5 Контракта.

Так, п. 5.3 Контракта установлено, что Поставщик направляет Заказчику отчетную документацию - акты приема-передачи Товара, отчет о поставке Товара Получателям, отрывные талоны к направлениям на бумажном носителе и счет в электронном виде и одновременно формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Поставщика, и размещает в единой информационной системе документ о приемке в течение 7 (семи) рабочих дней после поставки Товара Получателям, указанным в реестре получателей Товара.

Согласно п. 6.5 Контракта оплата поставленного Товара в срок не более 7 рабочих дней со дня подписания Заказчиком документа о приемке поставленного Товара, предусмотренного п.5.6 Контракта в размере, не превышающем разницу между стоимостью фактически поставленного и принятого Заказчиком в соответствии с условиями настоящего Контракта Товара и общей суммой выплаченных Авансовых платежей.

Оплата поставленного Товара осуществляется по безналичному расчету с учетом авансового платежа путем перечисления денежных средств с расчетного счета Заказчика на расчетный счет Поставщика не позднее 7 (семи) рабочих дней со подписания Заказчиком документа о приемке в единой информационной системе.

В силу пункта 13.1. контракта расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством в порядке, предусмотренном частями 8 - 23 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством (пункт 3.2.3. контракта).

На основании пункта 3.1.6 контракта Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае, если в ходе исполнения Контракта установлено, что:

а) Поставщик и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Закона № 44-ФЗ) и (или) поставляемому товару;

б) при определении поставщика Поставщик представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения

поставщика.

Согласно части 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.

Согласно части 13 статьи 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.

В силу части 14 статьи 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, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи.

Как следует из материалов дела, 27.04.2023 Заказчиком принято решение № АА-14-11/16337 об одностороннем отказе от исполнения контракта от 30.12.2022 по причине неисполнения Поставщиком условий контракта – поставка товара не в полном объеме. Согласно сведениям ЕИС решение вступило в силу 10.05.2023.

В течение десятидневного срока, установленного частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе, нарушение условий контракта Поставщиком не устранено.

Следовательно, с учетом части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение вступило в законную силу, а указанный контракт расторгнут 10.05.2023.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с вышеуказанной нормой Заказчиком 12.05.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ООО «Опора-Север» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки 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 (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительства РФ №

Включение 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 в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Верховный Суд Российской Федерации также неоднократно разъяснял, что при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной проверкой, а должен устанавливать по делу обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Антимонопольный орган при осуществлении проверки информации и документов, представленных Заказчиком, не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки и оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе и оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

В соответствии с пунктом 15 Правил, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 Правил поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные сторонами документы (информацию), пришла к выводу, что в действиях ООО «Опора-Север» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий

заключенного контракта, поскольку ООО «Опора-Север» предпринимались меры для надлежащего исполнения контракта.

Согласно пояснениям директора ООО «Опора-Север» контракт фактически исполнен на 95 % – из 1749 получателей не получили только 89 получателей по объективным причинам, указанным в письмах Заказчику от 16.03.2023 № 11-ВП, от 27.03.2023 № 12-ВП, 13-ВП, 14-ВП, 15-ВП, 16-ВП, от 29.03.2023 № 21-ВП. В указанных письмах также содержатся сведения об исполнении поставок.

Представленная Заказчиком претензионная переписка с Поставщиком не может свидетельствовать о его недобросовестности ввиду наличия подтверждающих документов об исполнении контракта в пределах установленного срока.

Как указывает директор ООО «Опора-Север», Заказчик отказывал в своевременной приемке поставленного товара.

Вместе с тем, в ответ на претензионные письма Заказчика от 21.02.2023 № ЕБ-14-14/7129, от 28.02.2023 № ЕБ-14-14/7853 Поставщиком оплачены пени в полном размере на общую сумму 71 211,75 руб.

Оплата за поставленный товар Заказчиком осуществлена только после принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 11.05.2023.

Недоставка товара возникла не по вине ООО «Опора-Север», о чем также свидетельствует дополнительный реестр получателей от Заказчика, направленный представителю ООО «Опора-Север» 03.04.2023, т.е. за пределами срока поставки товара (31.03.2023).

Принимая во внимание вышеуказанное, исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассматриваемом случае включение сведений об ООО «Опора-Север» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного Контракта.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом «в» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

**р е ш и л а:**

Отказать во включении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Опора-Север» ИНН 4725006159 (адрес: 188538, Ленинградская область, Ломоносовский р-н, д. Витино, д. 15А) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей);

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.