

Р Е Ш Е Н И Е по делу № РНП-72-164/22 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

07 декабря 2022 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

с участием представителя заказчика: ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) (далее также – заказчик), Ч. по доверенности № 5-21/22 от 10.01.2022,

в отсутствие представителя ООО «А» (далее также – Общество, поставщик), извещенного надлежащим образом о дате и времени рассмотрения дела,

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции «True Conf» обращение ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «А» (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения договора заключенного по итогам электронного аукциона на поставку медицинских изделий (реестровый номер закупки 0367100000821000286),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступило обращение ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «А» в связи с односторонним отказом от исполнения договора на поставку медицинских изделий.

Заказчиком представлены все предусмотренные Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее также - Закон о контрактной системе) документы и сведения.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее по тексту - Правила).

Подпунктом «а» пункта 13 Правил предусмотрено, что не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, а также проводит внеплановую проверку предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе.

ООО «А» будучи извещенным надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, письменные пояснения и документы обосновывающие позицию по делу в материалы дела не представило.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной проверки приходит к следующим выводам.

08.08.2022 между ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) и ООО «А» заключен договор № 0367100000821000286 на поставку медицинских изделий (реестровый номер договора 1720415236422000227).

Пунктом 1.1 договора предусмотрено, что в соответствии с договором поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные договором, осуществить поставку медицинских изделий (код ОКПД2 – 32.50.13.190) в соответствии с описанием объекта закупки (приложение № 1 к договору), в том числе надлежащим образом оказать услуги по доставке, разгрузке товара, а заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные договором, принять и оплатить поставленный товар.

Пунктом 1.2 договора предусмотрено, что номенклатура товара, его технические показатели и количество определяются Описанием объекта закупки (приложение № 1 к договору).

Пунктом 1.3 договора предусмотрено, что поставка товара осуществляется поставщиком с разгрузкой транспортного средства в соответствии с заявкой о получении (выборке) товара (приложение № 2 к договору) в сроки, определенные в заявке о получении (выборке) товара (приложение № 2 к договору) в рабочее время заказчика с 08:00 до 12:00 часов и с 12:30 до 15:30 часов (за исключением выходных и праздничных дней), находящийся по адресу: Тюменская область, г. Тюмень, ул. 4 км Червишевского тракта, 5.

Пунктом 3.1.1 договора предусмотрено, что поставщик обязан поставить товар в строгом соответствии с условиями договора в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки.

Пунктом 5.1 договора предусмотрено, что поставка товара осуществляется поставщиком в место доставки на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 договора. Поставка товара осуществляется **в течение 15 (пятнадцати) календарных дней с момента подачи заявки (Приложение №2 к договору) заказчиком.** Заявки, направленные заказчиком по факсимильной связи или по электронной почте, приравниваются к заявке, поданной в письменной форме. В заявке отражается адрес поставки, наименование и количество товара. Поставщик, после получения заявки по факсимильной связи или по электронной почте, возвращает заявку заказчику той же связью, с отметкой о получении, а именно: датой получения уведомления, а также должностью получателя и его данными (Ф.И.О) или входящим номером.

Пунктом 11.1 договора предусмотрено, что договор вступает в силу с момента его заключения и действует до 31.12.2022, а в части осуществления расчетов по договору и ответственности сторон, предусмотренной разделом 9 договора, - до полного исполнения сторонами взаимных обязательств.

Спецификацией к договору (приложение № 1 к договору) предусмотрено, что поставке подлежат:

- контур дыхательный аппарата искусственной вентиляции легких, одноразового использования в количестве 280 штук;
- контур дыхательный аппарата искусственной вентиляции легких, одноразового использования в количестве 40 штук;
- контур дыхательный аппарата искусственной вентиляции легких, одноразового использования в количестве 40 штук;
- коннектор трубки / маски дыхательного контура, стерильный в количестве 390 штук;
- коннектор трубки / маски дыхательного контура, стерильный в количестве 2 150 штук;
- коннектор трубки / маски дыхательного контура, стерильный в количестве 1 300 штук;
- коннектор трубки / маски дыхательного контура, стерильный в количестве 80 штук;
- коннектор трубки / маски дыхательного контура, стерильный в количестве 280 штук;
- увлажнитель дыхательных смесей без подогрева в количестве 40 штук;
- контур дыхательный аппарата искусственной вентиляции легких, одноразового использования в количестве 5 штук.

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 – 522 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом (статья 310 Гражданского кодекса РФ).

Пунктом 1 статьи 523 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (абзац 4 пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ).

Пунктом 2 статьи 523 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что 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.

Таким образом, срок поставки товара является существенным условием договора поставки, нарушение которого также признаётся существенным.

Из материалов дела установлено следующее:

Дата	Содержание документа	Документ
17.08.2022	Заказчиком в адрес поставщика направлена заявка № 00ГУ-0779 от 17.08.2022 на поставку контура одноразового дыхательного, соединителя с портами, пузырькового увлажнителя, дыхательных контуров анестезиол	Скриншот с электронной почты от 17.08.2022
11.11.2022	Заказчиком в адрес поставщика направлено письмо, согласно которому заказчик сообщил, что 17.08.2022 заказчиком в адрес поставщика направлялась заявка на поставку медицинских изделий, срок поставки истек 01.09.2022. Ввиду отсутствия поставки, заказчик просил поставщика осуществить поставку товара в срок до 15.11.2022.	Письмо № 514-25/22 от 11.11.2022

В связи с отсутствием поставки требуемого товара по контракту, заказчик руководствуясь статьёй 95 Закона о контрактной системе, пунктом 11.6 договора принял решение № 521-25/22 от 16.11.2022 об одностороннем отказе от исполнения договора.

Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что у заказчика в данном случае имелись достаточные правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках проведенной проверки исследован вопрос относительно соблюдения процедуры расторжения контракта, регламентированной положениями Закона о контрактной системе.

Частью 14 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Пунктом 11.6 договора предусмотрено, что договор может быть расторгнут по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Процедура расторжения контракта (договора) в одностороннем порядке регламентируется статьёй 95 Закона о контрактной системе.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 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 частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, 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 пунктом 1 настоящей части 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 пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

17.11.2022 заказчиком через личный кабинет ЕИС в сфере закупок сформировано решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и которое направлено в личный кабинет поставщика размещенного на официальном сайте ЕИС в сфере закупок:

Статьей 191 ГК РФ предусмотрено, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Статьей 193 ГК РФ предусмотрено, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Письмом ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 «О рассмотрении обращения» разъяснено, что если первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, **на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым.**

Поскольку датой надлежащего уведомления ООО «А» об одностороннем отказе от исполнения контракта является **17.11.2022**, следовательно, во исполнение части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, письма ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 **датой вступления в законную силу** решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является **29.11.2022**.

Важно отметить, что заказчиком не допущено сокращения установленного Законом о контрактной системе, срока вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, заказчиком соблюдена процедура расторжения контракта.

Исполнитель по контракту принимает на себя соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством, в том числе, Законом о контрактной системе и обязан знать требования этого законодательства (в том числе, в части, касающейся своевременного и качественного исполнения условий контракта).

По общему правилу контракт прекращается полным и качественным исполнением обязательств каждой из сторон. Под полным исполнением обязательств понимается исполнение обязательств: в полном объеме, в установленный срок, надлежащими субъектами.

При этом, односторонний отказ от исполнения контракта возможен при наличии факта нарушения условий контракта одной из сторон, при этом нарушение должно иметь существенный характер.

Комиссия Тюменского УФАС России изучив материалы дела, приходит к следующему.

Подпунктом «в» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрено, что 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 настоящих Правил, если **надлежащее исполнение оказалось невозможным** вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, **в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации**, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера).

Какие-либо информация и документы, обосновывающие причинно-следственную связь между невозможностью осуществления поставки требуемого товара в адрес медицинского учреждения в установленный договором срок и действием внешнеэкономических и внешнеполитических санкций в материалы дела не представлено.

Комиссия Тюменского УФАС России не усматривает какого-либо предвзятого отношения к приемке товара у поставщика поскольку:

Во-первых, заказчик в данном случае исходил из необходимости достижения результативности обеспечения государственных нужд (статья 12 Закона о контрактной системе), что указывает на заинтересованность заказчика в исполнении подрядчиком контракта;

Во-вторых, невозможность ООО «А» исполнить обязательства по договору в требуемом объеме, не может указывать на добросовестность ООО «А», учитывая что поставщик был ознакомлен с условиями технического задания, подавал заявку на участие в закупке, подписал договор на условиях указанных в техническом задании, а следовательно, добровольно принял на себя обязательства по надлежащему исполнению условий договора в установленный срок;

В-третьих, документы подтверждающие возникновение непреодолимой силы, которые не позволили исполнить обязательства по договору в установленный срок, в материалы дела не представлены;

В-четвертых, документы подтверждающие, что заказчик своими действиями создавал препятствия для надлежащего исполнения договора поставщиком в материалы дела не представлены.

Заказчиком неоднократно в адрес поставщика направлялись письма с требованием принятия мер для надлежащего исполнения договора, однако к какому-либо положительному результату указанные действия заказчика не привели.

Действия Общества, выразившиеся в неисполнении в полном объеме условий договора, привели к нарушению права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) по цене и срокам исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Невыполнение в данном случае победителем закупки условий договора, приводит к нарушению интересов не только заказчика, но и публичных интересов, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение договора произошло по вине заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий договора в материалы дела не представлено.

Комиссией Тюменского УФАС России не установлено, что заказчик создавал какие-либо препятствия для поставщика в части надлежащего исполнения им своих обязательств по договору. Наоборот, из материалов дела усматривается заинтересованность заказчика в исполнении договора, поскольку заказчик направлял соответствующие уведомления, осуществлял переписку, выходил на связь с поставщиком, даже за пределами установленного срока исполнения обязательств по договору.

Не все действия поставщика могут быть признаны направленными на надлежащее исполнение договора. Определение действий поставщика в качестве надлежащих связывается именно с результатом поставки, то есть с полностью поставленным

товаром в адрес заказчика, а не с действиями предшествующими достижению результата. В материалах дела отсутствует какое-либо документальное подтверждение факта приемки заказчиком требуемого по договору товара в полном объеме.

Статьей 401 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным **вследствие непреодолимой силы**, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. **К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.**

Торгово-промышленной палатой РФ разработано Положение о порядке **свидетельствования обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор)** (Приложение к Постановлению Правления Торгово-промышленной палаты РФ от 23.12.2015 № 173-14), в соответствии с пунктом 1.3 которого к таким обстоятельствам относятся: стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и другие, не зависящие от воли сторон договора (контракта) обстоятельства.

При этом, **к обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) не могут быть отнесены** предпринимательские риски, такие как нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, **отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, а также финансово-экономический кризис, изменение валютного курса, девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц.**

В рассматриваемом случае, заказчик был лишен требуемого по договору товара, что повлекло отсутствие полного обеспечения государственных нужд.

Таким образом, в нарушение условий договора, поставщик требуемый товар в адрес заказчика не поставил, к приемке заказчику не предъявил, подписанный акт о приемке товара в материалы рассматриваемого дела не представлен.

Какой-либо преждевременности заказчика в части принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта не установлено.

Специфика деятельности заказчика обусловлена тем, что заказчик является медицинским учреждением, при этом, срыв поставок товаров, либо несвоевременная поставка могут негативно сказаться на оказании медицинской помощи населению.

Учитывая, что факт существенного нарушения условий договора подтвержден (в срок предусмотренный договором, товар соответствующий условиям договора не поставлен), вместе с тем, Обществом в материалы дела не представлено

документов и сведений, свидетельствующих о надлежащем исполнении обязательств в полном объеме по договору, обстоятельства непреодолимой силы которые не позволили поставщику надлежащим образом исполнить условия договора не установлены, равно как не установлен факт воспрепятствования заказчиком деятельности поставщика в части исполнения им своих обязательств по договору, действия поставщика создали угрозу срыва оказания квалифицированной медицинской помощи населению, заказчиком соблюдена процедура расторжения договора в одностороннем порядке.

Учитывая вышеизложенное Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что в данном случае имеются достаточные правовые основания для включения в РНП сведений в отношении ООО «А».

В связи с изложенным, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99, статьи 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ФГБУ «Федеральный центр нейрохирургии» Министерства здравоохранения РФ (г. Тюмень) в отношении ООО «А» (ИНН , адрес:), директора и единственного учредителя Общества: Б (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку медицинских изделий (реестровый номер закупки 0367100000822000286) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении ООО «А» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе, настоящее решение может быть оспорено в арбитражном суде.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии