

РЕШЕНИЕ № 003/10/5-183/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«22» марта 2023 года

г. Улан-Удэ

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

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия» (далее – ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия», Заказчик) <...> (Доверенность б/н от 20.03.2023),

в отсутствие Общества с ограниченной ответственностью «Мой Дом» (далее – ООО «Мой Дом», Поставщик, Общество),

рассмотрев обращение ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия» (вх. № 71-ЭП/23 от 15.03.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Мой Дом» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку костюма изолирующего, ИКЗ – 222032311461503260100100540011412244, 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 представленных пояснений Заказчика следует, что 03.10.2022 между ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия» и ООО «Мой Дом» заключен контракт № 0102200001622003881 на поставку товара – костюм изолирующий в количестве 4715 шт. на общую сумму 729 140,50 руб. Регламентированный срок поставки товара – в течение 15 календарных дней со дня заключения контракта, т.е. по 18.10.2022. В установленные Контактном сроки товар поставлен не был, в связи с чем Заказчиком в адрес Поставщика направлены претензии.

18.11.2022 ООО «Мой Дом» была произведена частичная поставка товара в количестве 1500 штук с предоставлением регистрационного удостоверения на медицинское изделие от ООО «ПрофМедика» с маркировкой товара. 09.12.2022 Заказчик отказался от приемки поставленного товара, поскольку возникли сомнения о качестве товара после представления ООО «ПрофМедика» сравнительной характеристики образцов товара и пояснений об отсутствии договорных отношений как с ООО «Мой Дом», так и с ООО «РКБ-ТРЕЙДИНГ» (поставщик товара для ООО «Мой Дом»).

В тот же день Поставщик предложил Заказчику товар с улучшенными характеристиками взамен ранее поставленного. 26.12.2022 составлено дополнительное соглашение к Контракту, в соответствии с которым внесены изменения в спецификацию товара с учетом улучшенных характеристик.

Начиная с 09.01.2023 ООО «Мой Дом» поставил товар производства ООО «ВИННЕР-МЕД» в неполном количестве – 4694 штук. В ходе приемки указанного товара выявлен брак в 100% товара, что подтверждается актом рекламаций от 15.02.2023. Также в адрес Заказчика поступило письмо от ООО «ВИННЕР-МЕД» о том, что данный товар не изготавливался и не поставлялся на российский

рынок, ООО «ВИННЕР-МЕД» не подтвердил заключение договора и оплату с Поставщиком. В связи с изложенным 16.02.2023 Заказчик отказался от поставленного товара.

Заказчик сообщает о неоднократных запросах и претензионных письмах в адрес Поставщика о дальнейших действиях ООО «Мой Дом» по исполнению Контракта, в ответ на которые Поставщик не направил информацию о замене товара либо принятии других мер. В связи с неисполнением принятых ООО «Мой Дом» обязательств по Контракту Заказчиком 02.03.2023 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия» настаивает на включении ООО «Мой Дом» в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Мой Дом» на рассмотрение дела не явилось, каких-либо пояснений и документов, свидетельствующих об отсутствии недобросовестного поведения, не представило.

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

В ходе проведения проверки в рамках рассматриваемого обращения Комиссией установлено, что 09.09.2022 в Единой информационной системе (далее – ЕИС) Заказчиком размещено извещение № 0102200001622003881 об электронном аукционе «Поставка костюма изолирующего».

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 729 140,50 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 21.09.2022 № 0102200001622003881 победителем признан участник закупки № 112628988 (ООО «Мой Дом»), предложивший по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта наиболее низкую цену контракта, и заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям Закона и извещения об осуществлении закупки.

03.10.2022 между Заказчиком и ООО «Мой Дом» заключен контракт № 2032311461522000025 на поставку костюма изолирующего (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта, Поставщик обязуется поставить Заказчику костюм изолирующий (далее «Товар») в количестве согласно Спецификации товаров, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1), а Заказчик обязуется принять товар и оплатить обусловленную настоящим контрактом цену.

Согласно пункту 3.1. Контракта место поставки товара: 671120, Республика Бурятия, Тарбагатайский район, с. Вознесенка, ул. Степная, д. 1А. Все виды погрузо-разгрузочных работ, транспортировка товара осуществляются Поставщиком за свой счет, самостоятельно (собственными техническими средствами) или с привлечением третьих лиц.

Срок поставки товара: со дня заключения контракта в течение 15 календарных дней (п. 3.2. Контракта).

В соответствии с п. 3.3. Контракта порядок поставки товара: Поставка товара должна быть осуществлена в полном объеме в срок, указанный в п. 3.2 контракта.

Таким образом, Обществу необходимо было поставить товар в срок не позднее 18.10.2022.

Из представленных документов следует, что в установленные сроки ООО «Мой Дом» товар не поставлен.

08.11.2022 ООО «Мой Дом» направило гарантийное письмо о поставке товара не позднее 15-16 ноября 2022 года в количестве 1500 штук.

Фактически указанный в гарантийном письме товар получен Заказчиком 18.11.2022 (регистрационное удостоверение на медицинское изделие от 30.12.2021 № ФСР 2011/12333 от ООО «ПрофМедика», маркировка товара прилагается).

Из материалов дела установлено, что 25.11.2022 в адрес Заказчика от ООО «ПрофМедика» (исх. № 31

от 14.11.2022) направлено письмо, в котором сообщается об отсутствии договорных отношений между ООО «ПрофМедика» и ООО «Мой Дом» и контрагентов, в адрес которых могли быть поставлены указанные в контракте № 0102200001622003881 товары. В связи с чем ООО «ПрофМедика» запросило у Заказчика информацию о поставляемом товаре, источнике его происхождения, а также фото маркировки товара.

В ходе переписки Заказчиком получена информация от ООО «ПрофМедика» о сравнительной характеристике поставленного ООО «Мой Дом» товара с фактически производимым ООО «ПрофМедика» товаром, по результатам которой товар, поставляемый ООО «Мой Дом», признан контрафактным (письмо № 46 от 24.11.2022).

Письмом № 49 от 25.11.2022 ООО «ПрофМедика» в ответ на запрос Заказчика № 955 от 24.11.2022 сообщило об отсутствии договоров и поставок с ООО «РКБ-ТРЕЙДИНГ», в связи с чем указанная в спецификации продукция является также контрафактом.

Также 13.01.2023 Заказчиком в адрес ООО «ПрофМедика» направлен образец изделия, поставленного ООО «Мой Дом».

На основании вышеизложенных обстоятельств, 09.12.2022 Заказчиком принято решение отказать ООО «Мой Дом» в приемке товара.

В тот же день Поставщик направил Заказчику ходатайство о замене на товар с улучшенными характеристиками. 26.12.2022 составлено дополнительное соглашение к Контракту, в соответствии с которым внесены изменения в спецификацию товара с учетом улучшенных характеристик.

09.01.2023 поступила партия товара в количестве 1800 штук, 03.02.2023 – 2894 штук, недоставлено – 21 штука. В ходе приемки вышеуказанного товара установлено наличие брака в 100 % товара, о чем составлен Акт рекламаций от 15.02.2023.

Кроме того, как следует из материалов дела, 18.01.2023 в адрес Заказчика от ООО «ВИННЕР-МЕД» (исх. № 1801/23-3 от 18.01.2023) направлено письмо, в котором сообщается об отсутствии договора на поставку товаров по контракту № 0102200001622003881 между ООО «ВИННЕР-МЕД» и ООО «Мой Дом», указанные медицинские изделия не производились и не поставлялись на российский рынок. В связи с чем ООО «ВИННЕР-МЕД» запросило у Заказчика информацию о поставляемом товаре, источнике его происхождения, а также фото маркировки товара.

В ходе переписки Заказчиком получена информация от ООО «ВИННЕР-МЕД» о сравнительной характеристике с поставленным ООО «Мой Дом» товаром, по результатам которой товар, поставляемый ООО «Мой Дом», имеет признаки фальсифицированного медицинского изделия (письмо № 1901/23-1 от 19.01.2023).

Письмом № 1302/23-2 от 13.02.2023 ООО «ВИННЕР-МЕД» в ответ на запрос Заказчика № 168 от 10.02.2023 сообщило об отсутствии договоров и поставок с ООО «РКБ-ТРЕЙДИНГ», а также о недостоверности представленного ООО «Мой Дом» платежного поручения № 218 от 05.12.202, в связи с чем сообщило о недопустимости использования недоброкачественного товара и об обращении в правоохранительные органы на основании представленных материалов.

Таким образом, 16.02.2023 Заказчиком принято мотивированное решение отказать от поставленного товара в связи с выявленными дефектами – поставка товара ненадлежащего качества и недоставка товара в количестве 21 штука.

Письмами Заказчика № 850 от 27.10.2022, № 878 от 03.11.2022, № 967 от 30.11.2022, № 906 от 14.11.2022, № 1072 от 26.12.2022, № 54 от 18.01.2023, № 54 от 18.01.2023, № 213 от 02.03.2023, № 234 от 13.03.2023, № 213 от 02.03.2023, № 234 от 13.03.2023 подтверждается наличие претензионной переписки в адрес Поставщика.

Письмом № 232 от 10.03.2023 Заказчик уведомил Поставщика о расторжении контракта в одностороннем порядке.

Пунктом 12.2 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.

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, в том числе:

- отказ поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему (пункт 1 статьи 463, абзац второй статьи 464 ГК РФ);
- невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара (пункт 1 статьи 480 ГК РФ);
- в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) (пункт 2 статьи 475 ГК РФ);
- неоднократного нарушения сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона № 44-ФЗ 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.

На основании вышеизложенного 02.03.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с неоднократным нарушением ООО «Мой Дом» сроков поставки товара по Контракту и поставкой товара, несоответствующего качества.

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, 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.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено в ЕИС 02.03.2023 09:23 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Общества о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 02.03.2023.

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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 13.03.2023.

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. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Однако, до вступления решения в силу Обществом не выполнены обязательства по Контракту.

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 № 1078).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), 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.

Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела, приходит к выводу, что при исполнении Контракта ООО «Мой Дом» проявило недобросовестное поведение по отношению к Заказчику, не исполнило в установленные сроки свои обязательства по Контракту.

Так, обществом был поставлен товар не в полном объеме, с нарушением сроков, а также признаками контрафактной продукции, что однозначно свидетельствует о недобросовестном поведении Общества при исполнении Контракта.

Кроме того, принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных и муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, ООО «Мой Дом» несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Действуя в рамках заключения и исполнения Контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

При этом, участие лиц в государственных и муниципальных закупках, проводимых в рамках Закона о контрактной системе, является добровольным, следовательно, прежде чем подать заявку на участие в такой закупке и принять участие в ее проведении, лицо должно оценить свои возможности по исполнению контракта, а также проанализировать наличие у него необходимых ресурсов для исполнения контракта, в случае, если данное лицо будет признано победителем закупки.

Учитывая, что ГБУЗ «Территориальный центр медицины катастроф Республики Бурятия» является социально-важным объектом, Комиссия приходит к выводу о виновности участника закупки в ненадлежащем исполнении своих обязательств, предусмотренных Контрактом, о недобросовестном характере его поведения.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Указанная позиция изложена в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств».

Также по мнению Верховного суда РФ под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Доказательства, свидетельствующие о невозможности Обществом поставить товар в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ООО «Мой Дом» не представлены.

Наличие иных не зависящих от ООО «Мой Дом» причин, препятствовавших ему надлежащим образом исполнить свои обязательства по Контракту, в ходе рассмотрения обращения не установлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ООО «Мой Дом» не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях ООО «Мой Дом» как лица, профессионально занимающегося предпринимательской деятельностью, поведения виновного и недобросовестного характера, о не проявлении надлежащей осмотрительности и заботливости относительно прав и законных интересов Заказчика, об отсутствии действий по принятию всех необходимых мер для исполнения предусмотренных контрактом обязанностей.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также принимая во внимание поведение ООО «Мой Дом», выразившееся в ненадлежащем исполнении принятых на себя обязательств, что привело к неисполнению в установленный срок Контракта, и, как следствие, к неэффективному использованию бюджетных средств, принимая во внимание обращение Заказчика, произведя анализ всех документов, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника закупки, ущерб, нанесенному Заказчику и

руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

1. Включить сведения об Обществе с ограниченной ответственность «Мой Дом» ИНН 5032326477, адрес (местонахождение): 143180, Московская область, г. Звенигород, ул. Парковая, д. 24А, офис 5, и его директоре Леиной Анастасии Петровне ИНН 501905868720 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

2. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

Дата вступления в силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел			Общая итоговая просрочка в днях (I+II+III разделы)
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по разделу I		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения размещения в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения размещения в ЕИС	Итого просрочка в днях по разделу III	
13.03.2023	14.03-15.03.2023	15.03.2023	-	15.03.2023	22.03.2023	22.03.2023	-	23.03-27.03.2023	27.03.2023	-	-

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