РЕШЕНИЕ № РНП-27-248

13.09.2019 г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю закупок в составе:<…>

в присутствии представителей:

от краевого государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Амурская центральная районная больница» Министерства здравоохранения Хабаровского края представитель, уведомленный надлежащим образом о времени и месте рассмотрения, не явился;

от ООО «Деметра»: <…>,

рассмотрев материалы дела № 7-3/420 по обращению КГБУЗ «Амурская центральная районная больница» Министерства здравоохранения Хабаровского края (далее – Заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Деметра» (ИНН 2723185452), а также учредителе Общества Ищенко Юлии Александровне (ИНН 271704844676) в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

В рамках рассмотрения поступившего обращения, на основании 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), Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» и Приказом ФАС РФ от 27.08.2007 № 267 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках», принято решение о проведении внеплановой проверки, в ходе которой установлено следующее.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 18.02.2019 по результатам рассмотрения единственной заявки согласно ч. 16 ст. 66 Закона № 44-ФЗ признать аукцион несостоявшимся. Единой комиссией заказчика на основании п. 4 ч. 1 ст. 71 принято решение заключить контракт с ООО «Деметра», в связи с признанием заявки соответствующей требованиям Закона о контрактной системе и документации о закупке.

Контракт № 97 (далее – Контракт) между КГБУЗ «Амурская центральная районная больница» Министерства здравоохранения Хабаровского края и ООО «Деметра» (далее – Поставщик) заключен 05.03.2019 по результатам проведения электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта составляла 35 538,45 рублей.

Контракт заключен по цене 35 538,45 рублей.

Предметом контракта является поставка запасных частей.

Пунктом 5.1. Контракта установлено, что товар поставляется в течение 20 дней с момента заключения контракта.

В силу п. 13.1 Контракт может быть расторгнут в любое время по соглашению Сторон и по решению суда. Настоящий Контракт может быть расторгнут в одностороннем порядке, в том числе в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Пункт 13.2.1 Контракта устанавливает, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае просрочки поставки Товара более чем на 30 дней.

В соответствии с п. 5.2 Контракта место доставки Товара: Российская Федерация, Хабаровский край, г. Амурск, пр-кт Строителей, склад (далее – место доставки).

Пункт 5.3 Контракта устанавливает, что поставка товара осуществляется на условиях доставки и разгрузки товара в месте доставки. Приемка товара Заказчиком производится в рабочие дни с 9-00 час. до 15-00 час. (время местное). Поставщик уведомляет Заказчика о предполагаемой дате поставки Товара не менее чем за 2 рабочих дня.

В силу статьи 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Пункт 1 статьи 310 ГК РФ устанавливает, что односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

В силу п. 1 ст. 450.1 ГК РФ предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В соответствии со ст. 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

В силу требований п. 1 ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Пункт 2 статьи 523 ГК РФ устанавливает, 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.

Часть 8 статьи 95 Закона о контрактной системе устанавливает, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством

В силу ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

При этом ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе устанавливает, 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.

В соответствии с ч. 13 ст. 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.

Как установлено Комиссией Хабаровского УФАС России, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 06.06.2019 размещено в единой информационной системе в сфере закупок 06.06.2019 в 15 часов 17 минут. Указанное решение направлено поставщику по 13.06.2019

поставщику заказным письмом по почте, а также 10.06.2019 по электронной почте.

Таким образом, в связи с непринятием ООО «Деметра» мер по устранению нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 06.06.2019, указанное решение вступило в силу 17.07.2019.

Согласно п. 5.1 Контракта, срок поставки товара составляет 20 дней с момента заключения контракта. Таким образом, в соответствии с условиями Контракта, товар необходимо поставить в срок до 25.03.2019.

Как указано в письме КГБУЗ «Амурская центральная районная больница» от 18.07.2019, ООО «Деметра» не поставило товар в установленные Контрактом сроки, что послужило основанием для принятия решения заказчиком об одностороннем отказе от исполнения контракта.

При этом Заказчиком предпринимались меры по выяснению обстоятельств, препятствующих исполнению Контракта. Так, Заказчиком направлена претензия от 05.04.2019 с уведомлением о просрочке исполнения обязательства и необходимости осуществления поставки товара до 25.04.2019. Ответ на данную претензию не поступил.

В соответствии с условиями Контракта, предусмотрена разовая поставка товара, соответственно существенность нарушения срока поставки объективно не может быть оценена из количества фактов просрочки. Существенность нарушения подлежит оценке исходя из длительности неисполнения обязательства поставщика, а также иных обстоятельств.

Как установлено Комиссией Хабаровского УФАС, просрочка исполнения с 25.03.2019 по 06.06.2019 составила 73 дня.

Представитель ООО «Деметра» в ходе заседания Комиссии Хабаровского УФАС России пояснил, что товар не поставлен в связи с отсутствием поставок от производителя товара.

Однако на момент заседания Комиссии Хабаровского УФАС России, ООО «Деметра» не представило никаких подтверждающих документов, свидетельствующих о невозможности осуществления поставки товара.

Кроме того, ООО «Деметра» не предприняло никаких мер по устранению нарушений условий контракта с момента размещения в единой информационной системе решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

При этом Комиссия Хабаровского УФАС России также учитывает тот факт, что Заказчик в соответствии с претензией от 05.04.2019 предоставил Поставщику возможность устранить нарушения и поставить товар в срок до 25.04.2019.

Таким образом, ООО «Деметра» допущено длящееся и продолжительное существенное нарушение условий Контракта, выразившиеся в неисполнение обязательств по поставке товара, что послужило основанием для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Принимая участие в закупке, ООО «Деметра» осуществляет предпринимательскую

деятельность, которая в соответствии со статьей 2 ГК РФ, является самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами.

При этом в любом случае, действия хозяйствующего субъекта при осуществлении им предпринимательской деятельности должны осуществляться в установленном законом порядке.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Исходя из положений данной нормы, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной в целях обеспечения исполнения лицами принятых на себя обязательствах в рамках осуществления процедуры закупок. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в процедурах торгов по осуществлению государственных и муниципальных закупок.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействий) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта и нарушающих права заказчика, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств.

Поскольку хозяйствующий субъект ООО «Деметра», обязанный соблюдать действующее законодательство, ненадлежащим образом исполнял условия контракта, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к выводу о недобросовестности действий вышеуказанного субъекта.

Таким образом, подрядчиком – ООО «Деметра» допущено существенное нарушение условий государственного контракта, послужившее основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения государственного контракта, что является основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Вместе с тем, в ходе проведения внеплановой проверки, Комиссией Хабаровского УФАС России установлено следующее.

Часть 12 статьи 95 Закона о контрактной системе устанавливает, 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.

Исходя из положений данной нормы, при принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказчик обязан в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения разместить решение в единой информационной системе и направить его заказным письмом по почте с уведомлением о вручении.

Однако, как следует из материалов дела, необходимое уведомление было отправлено Заказчиком только 13.06.2019, что подтверждается отчетом об отслеживании почтового отправления с реестровым номером № 68264329016188.

Таким образом, Заказчиком нарушен порядок расторжения контракта при одностороннем отказе от его исполнения, предусмотренный ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе, что образует признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ).

На основании изложенного и руководствуясь ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные заказчиком – краевым государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Амурская центральная районная больница» Министерства здравоохранения Хабаровского края об ООО «Деметра» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на поставку сыра сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении ООО «Деметра» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок.

3. Признать заказчика – краевое государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Амурская центральная районная больница» Министерства здравоохранения Хабаровского края нарушившим ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела № 7-3/420 уполномоченному должностному лицу с целью решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении должностных лиц заказчика.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его принятия в Арбитражный суд Хабаровского края.