

РЕШЕНИЕ

по результатам рассмотрения обращения о включении

сведений в Реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей)

Дело № 021/10/104-1115/2023 г. Чебоксары

Резолютивная часть решения оглашена 26 декабря 2023 года.

Решение изготовлено в полном объеме 27 декабря 2023 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, созданная на основании приказа Чувашского УФАС России от 10.02.2023 № 9 в составе:

"..."

в присутствии представителей от:

заказчика – Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный центр травматологии, ортопедии и эндопротезирования» Министерства здравоохранения Российской Федерации (г. Чебоксары) – "..."

победителя закупки — общества с ограниченной ответственностью «Второе Дыхание» - "..."

рассмотрев обращение в режиме ВКС, представленное Федеральным государственным бюджетным учреждением «Федеральный центр травматологии, ортопедии и эндопротезирования» Министерства здравоохранения Российской Федерации (г. Чебоксары) (далее — Заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Второе Дыхание» (далее – ООО «Второе Дыхание»), находящемся по адресу: 302038, Орловская область, г. Орел, ул. Раздольная, д. 37 Б, кв. 102, (ИНН 5754027370; ОГРН 1215700001934),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике – Чувашии 22.12.2023 поступило обращение Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный центр травматологии, ортопедии и эндопротезирования» Министерства здравоохранения Российской Федерации (г. Чебоксары) о включении в Реестр сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Второе Дыхание» (далее – ООО «Второе Дыхание», Исполнитель) в связи с односторонним отказом от исполнения контракта.

Федеральный закон 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) регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (пункт 1 статьи 1 Закона о контрактной системе).

В целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры исполнения обязательств по государственным или муниципальным контрактам, защиты добросовестной конкуренции и предотвращения злоупотреблений в сфере закупок со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков) Законом о контрактной системе предусмотрено создание реестра недобросовестных поставщиков. Ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок (часть 1 статьи 104 Закона о контрактной системе).

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) 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.

В соответствии со статьей 104 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации факта ненадлежащего исполнения контракта и соблюдения, предусмотренных Законом о контрактной системе, процедуры и сроков для одностороннего отказа от исполнения контракта.

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 - ПП № 1078) утверждены [Правила](#) ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 3 части II Правил ведение реестра, в том числе включение (исключение) в реестр информации о недобросовестных поставщиках

(подрядчиках, исполнителях), осуществляется Федеральной антимонопольной службой.

В силу пункта 13 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления. Рассмотрение обращения и проведение таких проверок осуществляются органом контроля на коллегиальной основе на заседании комиссии (инспекции) по проведению плановой (внеплановой) проверки. Заказчик, участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе участвовать в заседании комиссии (инспекции) органа контроля.

Заказчик вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта (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). Участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие отсутствие фактов его недобросовестности при заключении контракта или при исполнении контракта.

Изучив представленные документы и осуществив на основании пункта 5 части 15 статьи 99 Закона о контактной системе внеплановую проверку, Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд установила следующее.

30.05.2023 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0315100000523000122 о проведении электронного аукциона на поставку расходного материала для центрального стерилизационного отделения, с начальной (максимальной) ценой контракта в размере 1 324 656,32 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 13.06.2023 № ИЭА1 заявка участника с идентификационным номером 151 (ООО «Второе Дыхание») признана победителем электронного аукциона с предложением о цене контракта в размере "..." рублей.

15.06.2023 На электронную площадку <http://www.sberbank-ast.ru> передан документ «Проект контракта» от 15.06.2023.

15.06.2023 Размещен документ «Проект контракта» от 15.06.2023.

23.06.2023 От электронной площадки <http://www.sberbank-ast.ru> получен документ «Подписанный победителем проект контракта» от 23.06.2023.

26.06.2023 На электронную площадку <http://www.sberbank-ast.ru> передан документ «Подписанный контракт» от 26.06.2023.

26.06.2023 Размещен документ «Подписанный контракт» от 26.06.2023.

26.06.2023 между Заказчиком и обществом с ограниченной ответственностью «Второе Дыхание» заключен государственный договор № 123 от 26.06.2023 на поставку расходного материала для центрального стерилизационного отделения (ИКЗ 231213003718921300100100180830000244).

Цена Договора, составляет "... рублей **32 копейки**, НДС не облагается в соответствии с УСН согласно п.2, ст.346.11 НК РФ.

Согласно пункту 1.1. Договора, В соответствии с Договором Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, осуществить поставку медицинских изделий - Индикатор химический одноразового применения для контроля процессов стерилизации «Медтест» по ТУ 9398-014-53262326-2012, Индикаторы химический для контроля процессов стерилизации, обеззараживания «Стеримаг» по ТУ 32.50.50-017-53262326-2018 / Индикаторы химический для контроля процессов паровой и воздушной стерилизации, по ТУ 20.59.52-001-01432322-2017 / Индикатор химический для контроля стерилизации, обеззараживания "Mgtest по ТУ 32.50.50-008-49003903-2021, Индикатор химический для контроля стерилизации, обеззараживания "Mgtest по ТУ 32.50.50-008-49003903-2021, Индикатор химический для контроля стерилизации, обеззараживания "Mgtest по ТУ 32.50.50-008-49003903-2021, Индикаторы газовой стекрилизации химические одноразовые по ТУ 9398-103-11764404-2014, Индикаторы химические для контроля процесса паровой и воздушной стерилизации по ТУ 20.59.52-001-35927791-2017, Индикаторы химический для контроля процессов стерилизации, обеззараживания «Стеримаг» по ТУ 32.50.50-017-53262326-2018 / Индикаторы химические многорежимные одноразового применения "Стеримаг-П-04" для контроля паровой стерилизации снаружи и внутри изделий и упаковок по ТУ 20.59.52-015-53262326-2017, Индикаторы одноразового применения для контроля процессов стерилизации, дезинфекции по ТУ 32.50.50-018-53262326-2020, Индикаторы биологические для контроля работы дезинфекционных камер по паровому и паровоздушному методам БИК ДК-«ИЛЦ» по ТУ 9398-004-01934182-2006, Индикаторы одноразового применения для контроля процессов стерилизации, дезинфекции по ТУ 32.50.50-018-53262326-2020, Индикаторы одноразового применения для контроля процессов стерилизации, дезинфекции по ТУ 32.50.50-018-53262326-2020, Материалы упаковочные одноразовые для стерилизации и хранения медицинских изделий Стеримаг по ТУ 32.50.50-016-53262326-2018, Набор реагентов «АЗОПИРАМ - Комплектный Универсальный» для выявления скрытой крови и остатков щелочных компонентов по ТУ 9398-005-90814321-2015, Набор реагентов «АЗОПИРАМ - Комплектный Универсальный» для выявления скрытой крови и остатков щелочных компонентов по ТУ 9398-005-90814321-2015 (код ОКПД2 – 32.50.50.190) (далее – Оборудование) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Договору) и надлежащим образом оказать услуги по доставке, разгрузке, сборке Оборудования (далее – Услуги), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, принять и оплатить поставленное Оборудование и надлежащим образом оказанные Услуги.

В соответствии с пунктом 3.1.1. Договора, Поставщик обязан поставить Оборудование в строгом соответствии с условиями Договора в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки.

Согласно пункту 8.2. Договора, Качество Оборудования, поставляемого по настоящему Договору, должно соответствовать требованиям настоящего

Договора и/или нормам, предъявляемым действующим законодательством на данный вид товаров.

В соответствии с пунктом 12.1. Договора, Договор вступает в силу со дня подписания и действует до 31 декабря 2023 года.

Окончание срока действия Договора влечет прекращение обязательств сторон по Договору, за исключением условия о гарантии качества на Товар, изложенных в разделе 8 настоящего Договора.

Из пояснений Заказчика следует, что поставленное Оборудование не соответствует требованиям качества, согласованным сторонами в Договоре, а именно: ленты представляют собой самоклеящиеся ленты, свернутые в рулон, изготовленные из бумаги, с индикатором свидетелем первого класса, покрытые с одной стороны термостойким клеевым слоем, закрытой защитной бумагой, что не соответствует пункту 4.5 инструкции по применению материалов упаковочных одноразовых для стерилизации и хранения медицинских изделий СТЕРИМАГ по ТУ 32.50.50-016-53262326-2018: ленты для фиксации МСНР.942719.012РЭ, не обеспечивают надежной фиксации укладок из листового материала с медицинскими изделиями. Ленты расклеиваются с упаковки во время стерилизации в паровом стерилизаторе, нарушается целостность стерилизационной упаковки и условие сохранения стерильности медицинских изделий.

В связи с поставкой Оборудования ненадлежащего качества Заказчиком в адрес Поставщика 22 ноября 2023 года направлено претензионное письмо № 1860 о направлении в течение 2 (двух) рабочих дней в адрес Заказчика представителя с надлежаще оформленными полномочиями на подписание Акта выявленных недостатков, а также о необходимости в срок до 28.11.2023 произвести замену поставленного Оборудования на Оборудование надлежащего качества.

В связи с непоставкой Оборудования в срок, указанный в претензионном письме от 22.11.2023 № 1860 Заказчиком повторно направлено претензионное письмо от 01.12.2023 № 1925 о необходимости произвести замену поставленного Оборудования на Оборудование надлежащего качества в срок до 05 Декабря 2023 года.

Вместе с тем, по состоянию на 07 Декабря 2023 года, Оборудование, предусмотренное Договором, в полном объеме не поставлено.

В соответствии с пунктом 12.3. Договора, Договор может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно [пункта 2 статьи 450](#) ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

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.

Пунктом 2 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно части 1 статьи 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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

Согласно части 2 статьи 523 ГК РФ 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.

Согласно 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.

На основании изложенного, руководствуясь пунктами 12.3. и 12.4. Контракта, частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № ЭА-6471 от 26.07.2023, заключенного с Обществом с ограниченной ответственностью «Р-Трейд» ИНН 7839119730.

Статьей 95 Закона о контрактной системе предусмотрен специальный порядок изменения, расторжения государственного и муниципального контракта (ов).

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

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, об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Представителем поставщика были даны следующие пояснения:

Согласно Спецификации к Договору, Поставщик должен был поставить Заказчику 16 различных позиций медицинских изделий.

Поскольку ООО «Второе Дыхание» была подана единственная заявка на участие в электронном аукционе с извещением № 03 15100000523000122, цена Контракта осталась равной начальной максимальной цене контракта – "... "рублей (п. 2.2. Контракта).

В соответствии с пунктом 5.1. Контракта, Поставщик должен поставить товар в место нахождения Заказчика в соответствии с графиком поставки (Приложение № 3 к Договору).

Согласно графика поставки, товар должен был быть поставлен в два этапа, **в каждом этапе должны были быть поставлены все 16 позиций товара** приблизительно в равном количестве:

- первый этап - с момента заключения договора до 07.07.2023 – должен был быть поставлен товар, стоимостью "... " рублей;

- второй этап - с 16.10.2023 по 01.12.2023 – должен был быть поставлен товар, стоимостью "... " рублей.

Первый этап исполнения Контракта исполнен ООО «Второе Дыхание» в полном объеме, что подтверждается оформленными сторонами в ЕИС в сфере закупок электронными счетами-фактурами: "... "

Всего по первому этапу Договора Поставщиком поставлено Заказчику товара на сумму "... " рублей, как это и предусмотрено условиями Приложения № 3 к Контракту – Графиком поставки. Претензий по количеству и качеству поставленного товара по первому этапу исполнения Контракта Заказчиком к ООО «Второе Дыхание» не предъявлялось.

При подготовке поставки товара по второму этапу исполнения Договора, стоимостью "... " рублей, ООО «Второе Дыхание» была обнаружена недостача на складе товара по позициям № 1 Спецификации («Индикатор химический одноразового применения для контроля процессов стерилизации «Медтест» по ТУ 9398-014-53262326-2012 121/20», в количестве 1 000 штук, стоимостью "... " рублей) и № 2 Спецификации («Индикатор химический одноразового применения для контроля процессов стерилизации «Медтест» по ТУ 9398-014-53262326-2012 134/7», в количестве 15 000 штук, стоимостью "... " рублей). Оба вида недостающих медицинских изделий имеют регистрационное удостоверение № ФСР 2012/13342 от 12.12.2017. Производитель данных медицинских изделий – АО «Медтест». Общая сумма недостачи по обеим товарным позициям составила "... " рублей.

По факту данной недостачи ООО «Второе Дыхание», в настоящий момент, ведется служебное расследование.

Одновременно, с целью надлежащего исполнения Контракта в полном объеме, ООО «Второе Дыхание» были сделаны запросы производителю на возможность приобретения недостающих товаров, в необходимом количестве, на что получен ответ, что в связи с продажей производства другой компании (ООО «Мегатехника»), АО «Медтест», более, не производит химические индикаторы с данным регистрационным удостоверением.

ООО «Второе Дыхание» сделала запрос на приобретение необходимых химических индикаторов для контроля стерилизации в адрес ООО «Мегатехника», которое, в свою очередь, сообщило Поставщику, что приостановило производство данных индикаторов (с регистрационным удостоверением № ФСР 2012/13342 от 12.12.2017).

В условиях полного и объективного отсутствия возможности приобретения необходимого для исполнения второго этапа Контракта товара, чтобы не допустить приостановки деятельности лечебно-профилактического учреждения, ООО «Второе Дыхание» было принято решение отгрузить в адрес Заказчика товар по второму этапу исполнения на сумму 596 618,47 рублей (из необходимых "... " рублей). Товар на данную сумму ("..." рублей) был отгружен ООО «Второе Дыхание» в адрес ФГБУ «ФЦТОЭ» Минздрава России (г. Чебоксары) в дату поступления от последнего в личном кабинете ООО «ВД» в ЕИС в сфере закупок Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта от 09.12.2023 — 11.12.2023.

Соответственно, по указанным выше причинам, товары по позициям № 1 и № 2 Спецификации («Индикатор химический одноразового применения для контроля процессов стерилизации «Медтест» по ТУ 9398-014-53262326-2012 121/20», в количестве 1 000 штук, стоимостью "... " рублей и «Индикатор химический одноразового применения для контроля процессов стерилизации «Медтест» по ТУ 9398-014-53262326-2012 134/7», в количестве 15 000 штук, стоимостью "... " рублей, общей стоимостью "... " рублей) по второму этапу исполнения Контракта отгружены Поставщиком не были.

ООО «Второе Дыхание» направило в адрес Заказчика письмо, в котором сообщило о случившейся недостаче, о неудачных переговорах с производителями и предложило к поставке либо любые иные товары из Спецификации к Контракту на сумму недопоставленных товаров, либо аналогичные по всем своим характеристикам товары, но другого (Российского) производителя.

Данное обращение было направлено Заказчику через личный кабинет ООО «Второе Дыхание» в ЕИС в сфере закупок ответом на Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, а также по электронной почте.

Ответа не последовало. В телефонном разговоре с менеджером ООО «Второе Дыхание» должностное лицо ФГБУ «ФЦТОЭ» Минздрава России (г. Чебоксары) сообщило, что хозяйственная лечебная необходимость в недостающем товаре, стоимостью "..." рублей, у Заказчика отсутствует. Заказчик сообщил, что расторгнуть контракт по соглашению сторон он не может (причины не объяснили) и направит заявление в УФАС по Чувашской республике – Чувашии.

Поставленные по второму этапу исполнения Контракта медицинские изделия, на сумму "..." рублей, были приняты Заказчиком без претензий по качеству, что подтверждается оформленными сторонами в ЕИС в сфере закупок счетами-фактурами: "..."

При рассмотрении сведений Комиссия изучила материалы на предмет установления:

- факта нарушения законодательство о контрактной системе;
- существенность нарушенных требований закона и условий контракта;
- наличие вины в действиях/бездействии ответчика;
- последствия нарушения для заказчика;
- соразмерность меры ответственности.

В соответствии со [статьей 2](#) Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Согласно [пункту 3 статьи 1](#) Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

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. По общему правилу [пункта 5 статьи 10](#) Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

В свою очередь, такая правовая категория, как "недобросовестность", является оценочным понятием и складывается из ряда элементов поведения хозяйствующего субъекта в ходе заключения либо исполнения контракта.

С учетом изложенного контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или не включении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может 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. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядчике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание общества недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие исполнителя, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям [Закона](#) о контрактной системе, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 [N 139-О](#), от 07.02.2002 [N 16-О](#), постановлениях от 21.11.2002 [N 15-П](#), от 30.07.2001 [N 13-П](#), информационном [письме](#) ВАС РФ от 20.12.1999 [N С1-7/смп-1341](#) "Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие" указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) 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 целым и охраняемым законом интересам, а также характеру совершенного деяния.

Ни Закон о контрактной системе, ни Правила, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в соответствующий Реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий Контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Исследовав представленные сторонами доказательства, учитывая фактические обстоятельства дела, Комиссия установила, что ООО «Второе Дыхание» осуществлялись действия, направленные на фактическое исполнение контракта и свидетельствующие об отсутствии намерения уклониться от исполнения принятых на себя обязательств по контракту.

Санкция, вменяемая антимонопольным органом, влечет для участника торгов значительные неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку в будущем может ограничить права такого участника на участие в торгах по размещению государственных и муниципальных закупок.

Такая мера ответственности, как включение в реестр недобросовестных поставщиков, в рассматриваемом случае не отвечает целям реализации ведения реестра, поскольку у Комиссии отсутствуют сведения об уклонении ООО "Второе Дыхание" от исполнения контракта.

Реализация положений статьи 104 Закона о контрактной системе, требует комплексной оценки действиям (бездействию) заказчика и его контрагента ввиду критерия добросовестного стремления того и другого к надлежащему (скорому и качественному) исполнению условий Контракта.

Учитывая, что вопросы исполнения контракта регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, то Комиссия антимонопольного органа, в силу своей компетенции проверив действия Заказчика и Исполнителя на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

Согласно статье 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. По смыслу данной статьи во взаимосвязи со статьей 10 Конституции Российской Федерации, именно суду принадлежит исключительное полномочие принимать окончательные решения в споре о праве, что, в свою очередь, означает недопустимость подмены иными органами государственной власти компетенции суда посредством юрисдикционного акта административного

органа.

В соответствии с вышеизложенным, руководствуясь пунктом 15 Постановления Правительства РФ от 30 июня 2021 г. № 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" статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Чувашского УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

РЕШИЛА:

Сведения, представленные заказчиком – Федеральным государственным бюджетным учреждением «Федеральный центр травматологии, ортопедии и эндопротезирования» Министерства здравоохранения Российской Федерации (г. Чебоксары) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Второе Дыхание», находящемся по адресу: 302038, Орловская область, г. Орел, ул. Раздольная, д. 37 Б, кв. 102, (ИНН 5754027370; ОГРН 1215700001934), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Председатель Комиссии "..."

Члены Комиссии "..."

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

2023-9267

