

РЕШЕНИЕ РНП № 043/06/104-388/2019

«19 »августа 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

///

рассмотрев материалы ФГБУН «Кировский научно-исследовательский институт гематологии и переливания крови Федерального медико-биологического агентства» о включении сведений об ООО «Профессиональный климат» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

12.08.2019 г. в Кировское УФАС России поступили сведения ФГБУН «Кировский научно-исследовательский институт гематологии и переливания крови Федерального медико-биологического агентства» (далее – Заказчик), об участнике закупки ООО «Профессиональный климат» (далее – Победитель, Поставщик), в связи с ненадлежащим выполнением условий контракта № Ф.2019.276269 от 27.05.2019 на поставку фильтров для вентиляционных систем (далее - Контракт) (извещение № 0340100000219000079).

Заказчик сообщает, что Поставщик не выполнил условия заключенного Контракта, поставка товар не осуществлена в установленный срок.

Согласно ч. 1 ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее – Закон о контрактной системе) ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 г. № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу

и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 г. N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Рассмотрение данных материалов назначено на 19.08.2019 г., о чем Заказчик и Поставщик извещены по электронной почте. Стороны ходатайствовали о рассмотрении материалов в отсутствие представителей.

16.08.2019 года по электронной почте ООО «Профессиональный климат» представлены документы по исполнению Контракта: переписка с Заказчиком по вопросу расторжения контракта по соглашению сторон, сообщение о невозможности исполнить контракт, копии счетов от поставщиков. Также из письменных пояснений установлено, что исполнение контракта от 27.05.2019 года оказалось невозможным из-за повышения закупочных цен. В связи с невозможностью исполнять Контракт по предложенной цене ООО «Профессиональный климат» 11.06.2019, 27.06.2019 года направляло в адрес Заказчика уведомление о расторжении Контракта по соглашению сторон.

Рассмотрев представленные материалы, комиссия пришла к следующим выводам.

27.05.2019 года Стороны по результатам проведения электронного аукциона (извещение № 0340100000219000079) заключили Государственный контракт № Ф.2019.276269 на поставку фильтров для вентиляционных систем на сумму 155226 руб. 17 коп.

В соответствии с п. 5.2 Контракта, срок поставки товара: в течение 30 дней с момента заключения контракта. Предельная дата для поставки Товара – 26.06.2019 года.

11.06.2019 года ООО «Профессиональный климат» в адрес Заказчика направило

уведомление о расторжении контракта по соглашению сторон ввиду невозможности исполнения Контракта.

На данное обращение Заказчиком 18.06.2019 года был дан ответ о невозможности расторжения Контракта по соглашению сторон ввиду ознакомления Победителя с аукционной документацией перед участием в аукционе, в том числе с объемами предстоящих работ и условиями исполнения Контракта. Заказчик также указал, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение контракта предусмотрена ответственность в виде пени за нарушение сроков поставки и штраф за неисполнение условий контракта.

27.06.2019 года от Поставщика в адрес Заказчика было направлено письмо о том, что Поставщик на стадии заключения контракта не мог знать об изменении производителем цен на товары. В связи с изменением цены, что является для Поставщика существенным условием для исполнения Контракта, ООО «Профессиональный климат» не сможет исполнить условия договора и просит расторгнуть контракт по соглашению сторон.

Согласно ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с п.13.3 Контракта, расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Также Контрактом (п.13.3.5 Контракта) установлен Перечень случаев одностороннего отказа от исполнения контракта, являющихся основаниями, предусмотренными 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);

существенное нарушение поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком 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);

невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара (пункт 1 статьи 480 ГК РФ);

неоднократное нарушение поставщиком сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

В соответствии с п. 13.3.5 Контракта, в связи с неисполнением условий по поставке товара, 08.07.2019 года Заказчиком было принято решение о расторжении

контракта в одностороннем порядке.

В соответствии с ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе 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.

С соответствии с ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе, 08.07.2019 года решение размещено в ЕИС и направлено в адрес Поставщика по почте, 12.07.2019 года решение также было направлено Поставщику по электронной почте.

05.08.2019 года письмо было получено Поставщиком. Подтверждение о вручении письма Поставщику у Заказчика отсутствует. В связи с невозможностью получения подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении 30 дней с даты размещения решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС. 08.08.2019 года Контракт был расторгнут Заказчиком.

В соответствии с ч.13 ст.95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе вступает в силу и контракт считается расторгнутым через 10 дней с даты надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Таким образом, Заказчиком контракт должен быть расторгнут не ранее 17.08.2019 года.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 № 10-П федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными

принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение,

влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

То есть, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, фактически, мерой юридической ответственности.

Следовательно, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном нарушении исполнителем условий контракта.

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Согласно ч. 10 ст. 83.2 Закона о контрактной системе, Контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем.

11.06.2019, 27.06.2019 года Поставщиком в адрес Заказчика были направлены письма о расторжении контракта по соглашению сторон ввиду повышения закупочных цен на товар и изменением цены на товар на рынке, о невозможности выполнения взятых на себя обязательств по исполнению условий Контракта ввиду недостаточности суммы Контракта для его исполнения. Из представленных коммерческих предложений установлено, что стоимость закупаемого товара может составить от 189398,00 рублей до 251512,00 рублей, что превышает более чем на 20-60 % цену заключенного контракта.

Имея в наличии коммерческие предложения и понимая, что не сможет поставить товар, Поставщик не затягивал сроки исполнения Контракта, сообщив Заказчику о невозможности его исполнения 11.06.2019 года. Увеличение закупочной цены

является для Поставщика существенным фактором при осуществлении им предпринимательской деятельности, как для субъекта малого и среднего предпринимательства.

Учитывая представленные ООО «Профессиональный климат» документы (переписку с Заказчиком, коммерческие предложения от 10.06.2019, 11.06.2019 г.), а также положительный опыт участия Поставщика в закупках, Комиссия Кировского УФАС России не находит оснований для включения сведений в отношении ООО «Профессиональный климат» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 7 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ФГБУН «Кировский научно-исследовательский институт гематологии и переливания крови Федерального медико-биологического агентства», об участнике закупки ООО «Профессиональный климат» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.