

ГКУ «Центр закупок в сфере здравоохранения»

454087, г. Челябинск,

ул. Кузнецова, 2А

Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Областная клиническая больница № 3»

454021, г. Челябинск,

пр. Победы, 287

Общество с ограниченной ответственностью «Гермес»

620012, г. Екатеринбург,

ул. Машиностроителей, дом 19, офис 257

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-166/2020

№ РНП-74-77/2020

о включении сведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 03 февраля 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 05 февраля 2020 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: «<...>» - «<...>»

Членов Комиссии: «<...>» - «<...>»

«<...>» - «<...>»

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Областная клиническая больница № 3» (далее – ГБУЗ «ОКБ № 3», заказчик) о включении Общества с ограниченной ответственностью «Гермес» (далее – ООО «Гермес», поставщик, участник закупки, Общество, победитель

электронного аукциона), учредителей, членов коллегиального исполнительного органа ООО «Гермес», лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Гермес» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 1365-ЭА на поставку нейрохирургического инструментария от 20.05.2019, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку нейрохирургического инструментария (извещение № 0869200000219001062) (далее – аукцион, закупка), в присутствии:

- представителя ГБУЗ «ОКБ № 3» «<...>», действующего на основании доверенности № 7 от 21.01.2020;

- представителя ГКУ «Центр закупок в сфере здравоохранения» (уполномоченное учреждение) «<...>», действующего на основании доверенности № 03 от 01.02.2020;

- в отсутствие представителей ООО «Гермес», направленная в адрес Общества телеграмма вернулась с отметкой «руководителю не доставлена, квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является».

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 27.01.2020 поступило обращение ГБУЗ «ОКБ № 3» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Гермес», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа ООО «Гермес», лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Гермес» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 1365-ЭА на поставку нейрохирургического инструментария от 20.05.2019, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку нейрохирургического инструментария (извещение №0869200000219001062), в порядке, предусмотренном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела, ГБУЗ «ОКБ № 3» объявлен аукцион путем размещения ГКУ «Центр закупок в сфере здравоохранения» на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 16.04.2019 в 16:26 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 503 208, 97 рублей.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе №0869200000219001062 от 25.04.2019.

Протокол проведения электронного аукциона от 29.04.2019.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта по результатам осуществленной закупки составило 45,95 %.

Протокол подведения итогов электронного аукциона №0869200000219001062 от 06.05.2019.

Контракт № 1365-ЭА на поставку нейрохирургического инструментария заключен 20.05.2019.

Из обращения заказчика следует, что ООО «Гермес» в соответствии с условиями контракта должно было поставить товар не позднее 18.08.2019. По состоянию на 03.02.2020 товар не поставлен. В адрес поставщика заказчиком направлялись претензии о необходимости поставки товара в течение трех рабочих дней с момента получения претензий. Ответ не получен. Обязательства по поставке не выполнены. Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Частью 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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 ГК РФ).

В соответствии с частью 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.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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 части 12 статьи 95 Закона о контрактной

системе 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 статьи 95 Закона о контрактной системе. 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.

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе определено, что информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется заказчиками **в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации**, в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта, расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Между ГБУЗ «ОКБ № 3» и ООО «Гермес» 20.05.2019 заключен контракт № 1365-ЭА на поставку нейрохирургического инструментария (далее – контракт).

Пунктом 1.2 контракта установлено, что поставщик обязуется в обусловленный настоящим контрактом срок поставить товар заказчику по адресу г. Челябинск, пр. Победы, 287 (склад), а заказчик обязуется обеспечить приемку и оплату поставленного товара, наименование и стоимость которого указывается в

спецификации, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1).

В силу пункта 2.1. поставщик обязуется:

2.1.1. поставить товар заказчику по номенклатуре, ценам и в количестве согласно Приложения №1;

2.1.2. поставить товар заказчику в срок, согласно п. 4.1. контракта;

2.1.3. произвести отгрузку товара заказчику за свой счёт;

2.1.4. предоставить заказчику товарно-сопроводительные документы (счета, счета-фактуры (при наличии), накладные, документацию на русском языке, оговаривающую основные технические характеристики и свойства товара и т.п.), а также документацию, подтверждающую качество товара в соответствии с требованиями действующего законодательства: копии Регистрационных удостоверений, декларации соответствия;

2.1.5. поставить товар, соответствующий требованиям законодательства РФ, предъявляемым к данному товару и регламентирующих его качество;

2.1.6. предоставить товар с гарантийным сроком – не менее 12 месяцев, на момент поставки товара;

2.1.7. при исполнении обязательств по контракту предоставить акт сверки в бухгалтерию на бумажном носителе и скан-вариант на электронную почту KNV-okb3@mail.ru в течение 5 календарных дней.

Согласно пункту 4.1 контракта товар передается заказчику в течение 90 дней с момента заключения контракта.

Срок действия контракта в соответствии с пунктом 10.1 контракта с момента его подписания и действует по 31.07.2019 года.

В соответствии с Приложением к контракту (спецификация) Обществу надлежало поставить держатели электродов в количестве 5 шт.; электроды в количестве 9 уп.; нейтральные электроды в количестве 3 уп.; кабель для одноразовых нейтральных электродов в количестве 3 шт.; кабель биполярный в количестве 7 шт.; пинцет биполярный в количестве 26 шт.

Пунктом 10.5 контракта установлено, что контракт может быть расторгнут по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа от исполнения контракта, в соответствии с гражданским законодательством ст.450 ГК РФ.

В силу пункта 10.6 контракта односторонний отказ от исполнения контракта допускается в случаях, предусмотренных действующим законодательством РФ ст.523 ГК РФ, а также в соответствии с положениями частей 8-26 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Как пояснил представитель ГБУЗ «ОКБ № 3» и подтверждается материалами дела, заказчиком в адрес ООО «Гермес» направлялись претензии.

Так, в претензии от 01.10.2019 № 3129 заказчик обратил внимание поставщика на необходимость исполнения обязательств надлежащим образом, сроки поставки товара и нарушение условий контракта. Потребовал поставить товар в течение трёх рабочих дней с момента получения претензии. Указанная претензия направлена поставщику по электронной почте 01.10.2019, по почте 07.10.2019.

Повторная претензия от 11.10.2019 № 3261 с аналогичным содержанием, в том числе требованием о поставке товара в трехдневный срок, направлена в адрес Общества по почте 11.10.2019, по электронной почте 14.10.2019.

Ответов на претензии не последовало. Поставка товара не осуществлена.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта принято ГБУЗ «ОКБ № 3» 20.12.2019, направлено в адрес ООО «Гермес» по электронной почте 20.12.2019, заказным письмом с уведомлением 24.12.2020.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта опубликовано в единой информационной системе 23.12.2019 в разделе дополнительная информация о закупке.

Заказчиком подтверждение о вручении поставщику указанного уведомления получено 13.01.2020.

Контракт расторгнут 24.01.2020.

Информация о расторжении контракта, в соответствии с частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе, опубликована 27.01.2020.

Таким образом, заказчиком соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе.

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение исполнителем (стороны по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения юридического лица в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе

предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством и договором.

Частью 1 статьи 450 ГК РФ установлено, что изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами или договором.

Таким образом, установлено, что ООО «Гермес» неоднократно нарушены сроки поставки товара, поставка товара не осуществлена.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке и снижении начальной (максимальной) цены контракта.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, юридическое лицо 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, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (исполнителем).

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.

Антимонопольный орган обращает внимание, что, подавая заявку, участник закупки выразил согласие на оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об аукционе.

ООО «Гермес» нарушены условия контракта № 1365-ЭА на поставку нейрохирургического инструментария от 20.05.2019, поставщиком нарушены сроки поставки товара, товар не поставлен.

Действия ООО «Гермес» явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку потребность ГБУЗ «ОКБ № 3» в приобретении нейрохирургического инструментария не удовлетворена.

Поставщик не выполнил условия контракта.

Следовательно, в действиях ООО «Гермес» содержатся признаки недобросовестного поведения, являющегося основанием для включения в реестр

недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 95, 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА*:

1. Включить сведения, представленные Государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Областная клиническая больница № 3», об ООО «Гермес» (ИНН/КПП 6686109257/668601001, ОГРН 1186658069883, 620135, Свердловская область, город Екатеринбург, улица Машиностроителей, дом 19, офис 257) сроком на два года с даты размещения реестровой записи об Обществе в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

2. Включить сведения, представленные Государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Областная клиническая больница № 3», об учредителе, директоре ООО «Гермес» «<...>» (ИНН «<...>») сроком на два года с даты размещения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «<...>»

Члены Комиссии «<...>»

«<...>»