Решениепо жалобе3032/10/18.1-804/2019 ООО «Медэк» на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении аукциона в электронной форме,участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на закупку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серии ACCESS2/Dx1600, имеющимся у заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1» (извещение № 31907968986)

«21» июня 2019 года г. Брянск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Комиссия) в составе:

В присутствии:

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1»., действующей на основании доверенности от 21.01.2019 г.;

представителя заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1», действующей на основании доверенности от 25.04.2019 г.;

в отсутствие заявителя - ООО «Медэк», уведомленного надлежащим образом,

рассмотрев жалобу ООО «Медэк» на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на закупку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серии ACCESS2/Dx1600, имеющихся у заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1» (извещение № 31907968986)

установила:

11.06.2019 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Брянской области поступила жалоба ООО «Медэк» на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на закупку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серии ACCESS2/Dx1600, имеющихся у заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1» (извещение № 31907968986).

Информация о рассмотрении жалобы размещена на официальном сайте Управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области:

www.bryansk.fas.gov.ru.

Как следует из жалобы,заявитель считает, чтоаукционная документация не соответствует требованиям Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ в части включения в аукционную документацию:

1. Необоснованных и невыполнимых требований к срокам поставки объекта закупки.

Заявитель считает, что данное условие является не объективным по отношению к участникам закупки и приводит к ограничению их количества по следующим причинам:

Товары, являющиеся объектом закупки, импортные, дорогостоящие, обладают короткими сроками годности, что не позволяет потенциальным участникам закупки аккумулировать данный товар у себя на складе до момента проведения аукциона и оглашения его результатов.

Согласно данным официальных представителей производителя товаров, являющихся предметом закупки, поставка товара со склада представителя осуществляется при наличии товара на складе в течение 14 (четырнадцати) рабочих дней, при отсутствии товара на складе срок поставки из-за рубежа занимает месяц и более.

При этом, официальные представители не дают гарантии наличия товара, являющего объектом закупки, на своем на складе, так как данный товар поставляется под заказ в силу своих коротких сроков годности.

Установленные аукционной документацией сроки поставки делают заведомо невозможным надлежащее исполнение Поставщиком условий Договора относительно соблюдения сроков поставки товара.

2. Обязанности поставщика предоставить не предусмотренные законодательством РФ документы и информацию (счета- фактуры, паспорт производителя, сертификат соответствия или декларацию о соответствии, документы, подтверждающие соответствие скрытых характеристик поставляемого товара характеристикам товара, установленным договором).

Заявитель считает, что данное условие приводит к ограничению количествауча стников но следующим причинам:

- в соответствии с п. 5 ст. 169 Налогового кодекса РФ, в счете-фактуре, выставляемом при реализации товаров (работ, услуг), передаче имущественных прав, должны быть указаны, в том числе, страна происхождения товара и номер таможенной декларации. Согласно пункту 2 статьи 346.11 главы 26.2 "Упрощенная система налогообложения" Налогового кодекса Российской Федерации организации, применяющие упрощенную систему налогообложения не признаются плательщиками налога на добавленную стоимость. На основании пункта 3 статьи 169 главы 21 "Налог на добавленную стоимость" Налогового кодекса Российской Федерации обязанность составления счетов-фактур возложена только на налогоплательщиков налога на добавленную стоимость. Таким образом, организации, применяющие упрощенную систему

налогообложения, при реализации товаров (работ, услуг) счета-фактуры составлять не должны.

Документация электронного аукциона на поставку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серий ACCESS2/Dx1600, имеющихся у заказчика ГАУЗ "Брянская областная больница №1», не содержит ограничения для участия в нем организаций, применяющих упрощенную систему налогообложения.

Таким образом, нормы Налогового кодекса Российской Федерации, позволяют организациям, применяющим в своей деятельности упрощенную систему налогообложения, не выставлять счета - фактуры;

- расходный материал к иммунохимическим анализаторам серий ACCESS2/Dx1600, поставка которых является предметом Договора, не входит в единые перечни продукции, подлежащей обязательной сертификации, и продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 1 декабря 2009 г. N 982 "Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии". Соответственно, предоставление сертификатов соответствия и деклараций о соответствии на данную продукцию не требуется;

- действующим законодательством Российской Федерации не предусмотрено предоставление на данную группу товаров паспорта производителя, а также неопределенных и не конкретизированных Заказчиком документов, подтверждающих соответствие скрытых характеристик поставляемого товара характеристикам товара, установленным Договором.

Единственным и достаточным документом, предусмотренным действующим законодательством, удостоверяющим качество, соответствие нормам и требованиям, установленным для данного вида товара, является регистрационное удостоверение.

3. Условия об обязанностях Поставщика предоставлять до поставки продукции контрольные образцы товара для утверждения Заказчиком, неисполнение которых квалифицируется заказчиком как существенное нарушение Поставщиком обязательств по настоящему договору.

Заявитель считает, что данное условие не основано на Законе, не регламентировано никакими законодательными актами, нормативно-правовыми, нормативными документами, противоречит обычаям делового оборота, является не объективным по отношению к участникам закупки и приводит к ограничению их количества.

Аукционная документация не содержит ссылок на нормы Законов, нормативно-правовых, правовых актов, которыми Заказчик наделен полномочиями для утверждения контрольных образцов товара, на законных основаниях выпущенного в гражданский оборот на территории Российской Федерации, качество и соответствие которого подтверждено предусмотренным законодательством регистрационным удостоверением.

Кроме того, учитывая установленные Заказчиком сроки поставки товара (первая поставка в течение 10 рабочих дней после подписания Договора), условие о предоставлении до поставки контрольных образцов товара и порядок их утверждения Заказчиком делают однозначно невыполнимым обязательство Поставщика относительно сроков поставки.

Квалификация Заказчиком не предоставления Поставщиком контрольных образцов продукции до поставки товара для утверждения Заказчиком, как существенного нарушения Поставщиком обязательств по настоящему Договору, незаконна, противоречит действующему законодательству Российской Федерации, содержащему понятие и перечень нарушений, являющихся существенными при исполнении гражданско-правовых договоров.

Заявитель считает, что Заказчик умышленно внес в аукционную документацию указанные условия с целью ограничения потенциальных участников закупки от участия в данном аукционе, что явно свидетельствует о том, что аукционная документация составлена Заказчиком под отдельного заранее выбранного поставщика.

4. Положения о размере штрафа в виде фиксированной суммы 10 процентов цены договора за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных договором, за исключением просрочки исполнения Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства).

Заявитель считает, что данное условие не основано на обычаях делового оборота, на нормах действующего законодательства, является не объективными по отношению к участникам закупки, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства, и приводит к ограничению их количества для участия в аукционе.

5. Установление оснований для одностороннего отказа от исполнения договора.

В аукционной документации Заказчик установил следующие основания для одностороннего отказа от исполнения договора: отказ поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему, невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара, отступление подрядчика, исполнителя в работе, услуге от условий договора или иные недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустранимыми.

Заявитель считает, что установление указанных условий носит необъективный характер по отношению к участникам закупки, приводит к ограничению их количества, ставит в зависимость исполнение контракта Поставщиком от действий иных лиц (Заказчика), противоречит нормам действующего законодательства РФ, может повлечь за собой неблагоприятные последствия для Поставщика в виде невозможности исполнения своих обязательств но Контракту, материальных затрат, вызванных отказом Заказчика от исполнения Контракта.

В соответствии с ч. 1, 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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);

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.

Содержащиеся в аукционной документации основания для одностороннего отказа Заказчика от исполнения Договора не соответствуют вышеуказанным законодательно установленным нормам.

6. Установление противоречивых данных относительно количества подлежащего поставке товара.

В приложении № 3 к Договору (график поставки), общее количество подлежащего поставке товара - тиреотропный гормон (высокочувствительный), реагент для определения, для анализатора иммунохимического ACCESS2/DxI600 — соответствует 24 упаковкам.

В приложении номер <...> к документации об аукционе в электронной форме (медики-техническое задание на закупку расходного материала указано иное общее количество данного товара- 12 упаковок.

ГАУЗ «Брянская областная больница №1» несогласно с доводами заявителя.

Из представленных пояснений вх.№4673 от 19.06.2019г.следует,

В соответствии с п. 8 Раздела 10 Положения о закупках товаров, работ, услуг для ГАУЗ «Брянская областная больница №1» и п.20 документации об аукционе в электронной форме, участниками которого могутбыть только субъекты малого и среднего предпринимательства (извещение № 31907968986) на закупку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серий ACCESS2/DxI600, имеющихся у заказчика «любой участник конкурентной закупки вправе направить Заказчику запрос о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки и (или) документации о закупке при осуществлении Заказчиком закупки в электронной форме».

Данным правом ООО «Медэк» воспользовалось и одновременно, еще не получив ответа на запрос, обратилось в УФАС по Брянской области.

Заказчик, рассмотрев, запрос на разъяснение положений документации об аукционе в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серий ACCESS2/DxI600, имеющихся у заказчика ГАУЗ "Брянская областная больница № 1" внес ряд изменений от 13.06.2019 г.

Изменения были внесены относительно обязанности поставщика предоставить документы и информацию, не предусмотренные законодательством.П 4.1.был изложен следующим образом:

«4.1. Заказчик осуществляет прием Товара в соответствии с Инструкцией о порядке приемки товара, утвержденной Постановлением Госарбитража при Совете министров СССР от 15.06.65 г. № П-6 и Инструкцией о порядке приемки продукции, утвержденной Постановлением Госарбитража при Совете министров СССР от

25.04.66 г. № П-7, от поставщика согласно сопроводительным документам:

1)счет, 4 накладные и 1 счет - фактура для покупателя с указанием основания поставки (№ Договора) - **при** наличии.

2)документы, подтверждающие качество: паспорт производителя, регистрационное удостоверение, сертификат соответствия (или декларация о соответствии) -**при наличии.»**

В отношении требований к срокам поставки объекта закупки, были даны следующие разъяснения:

«ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» является стратегическим объектом Брянской области и медицинским учреждением, которое оказывает высокотехнологическую медицинскую помощь гражданам, которая согласно Федеральному закону от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 03.04.2017) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации", которая должна быть своевременной и качественной, поэтому сроки поставки и объемы являются важнейшим условием, которое может повлиять на жизнь и здоровье людей. Поэтому сроки поставки устанавливаются согласно потребности Заказчика.

В отношении установления обязанности Поставщика предоставлять контрольные образцы продукции, были даны следующие разъяснения:

«Согласно ст. 513 Гражданского кодекса РФ покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки.

Проверка качества товара может быть предусмотрена законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями, установленными в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, или договором (ст. 474 ГК РФ).

Порядок проверки качества товара устанавливается законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями, установленными в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, или договором. В случаях, когда порядок проверки установлен законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями, установленными в соответствии с законодательствомРоссийской Федерации о техническом регулированиипорядок проверки качества товаров, определяемый договором, должен соответствовать этим требованиям.

В проекте договора Заказчика четко прописан порядок приемки товара, а так же порядок проверки качества товара (раздел 4 проекта Договора). Так же указаны ссылки на Инструкцию о порядке приемки товара, утвержденную Постановлением Госарбитража при Совете министров СССР от 15.06.65 г. № П-6 и Инструкцию о порядке приемки продукции, утвержденной Постановлением Госарбитража при Совете министров СССР от 25.04.66 г. № П-7. Установление требований в проекте договора о предоставлении до поставки продукции контрольных образцов, выступает в данном случае одним из способов проверки качества товара.

Заказчик является медицинским учреждением, которое должно оказывать

квалифицированную качественную медицинскую помощь пациентам. В связи с этим, к медицинской продукции, которая закупается для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» устанавливаются высокие требования к качеству, количеству, сроку годности и иным характеристикам, указанным в спецификации Договора. При исполнении Заказчик рискует получить товар, не соответствующий Договору, соответственно передвигаются сроки получения продукции и тем самым Заказчик не получает ожидаемого результата, несет убытки, а в ряде случаев возникает вопрос о сохранении жизни и здоровья пациентов. Поэтому, не нарушая требований гражданского законодательства (ст.474 ГК РФ), нормативных документов указанных в договоре о порядке приемке товара, Заказчик прописал порядок проверки качества товара, до момента его поставки, с целью оказания в свою очередь своевременной и качественной медицинской помощи, которая соответствовала бы принципам 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской федерации» (ст. 18,19 Закона).

В отношении размера штрафа, были даны следующие разъяснения:

«Размеры неустойки, предусмотренные проектом договора, устанавливаются на основании Постановления Правительства РФ от 30 августа 2017 г. N 1042 "Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, о внесении изменений в постановление Правительства Российской Федерации от 15 мая 2017 г. N 570 и признании утратившим силу постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. N 1063" (далее - Правила).

Согласно п.3 Правил за каждый факт неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, размер штрафа устанавливается в виде фиксированного размера- 10 процентов цены контракта (этапа) в случае, если цена контракта (этапа) не превышает 3 млн. рублей».

В процессе рассмотрения жалобы представитель заказчика пояснил, что условие об ответственности поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных договором, установлено в соответствии с пунктом 11 раздела 14 Типового Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд государственных автономных и бюджетных учреждений здравоохранения Брянской области, утвержденного приказом Департамента здравоохранения Брянской области № 1096 от 10.12.2018 с изменениями от 12.02.2019, согласнокоторому в договор может быть включено условие об ответственности Поставщика (подрядчика, исполнителя) и Заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного договором, а также условие об ответственности Поставщика (подрядчика, исполнителя) и Заказчика за просрочку исполнения обязательств по договору.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения одной из сторон обязательств, предусмотренных договором, виновная сторона выплачивает другой стороне штраф, в случае получения от другой стороны соответствующего письменного требования. Размер такого штрафа устанавливается в договоре.

В отношении оснований для одностороннего отказа от исполнения договора, были даны следующие разъяснения:

«Согласно ст.450 ГК РФ (абзац 3 пункта 2) договор может быть изменен или расторгнут в случаях, предусмотренных так же идоговором.

В соответствии с п.18 раздела 14 Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» (далее - Положения) Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено договором.

Таким образом, законодательство не запрещает установливать перечень условий для одностороннего отказа в договоре.

Каждое основание одностороннего отказа, предусмотренное проектом Договора делегируется из ГК РФ. А именно (п.6.1.Проекта Договора):

- 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, более 2-х раз (пункт 2 статьи 523 ГК РФ);

- отступление подрядчика, исполнителя в работе, услуге от условий договора или иные недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустранимыми (пункт 3 статьи 723 ГК РФ).

Согласно ст. 1 ГК РФ гражданское законодательство основывается на признании равенства участников. В соответствии с этим, Положением предусмотрено право поставщика на односторонний отказ наравне с заказчиком.

Основания для вывода о несоответствии документации об аукционе в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на право заключения договора на поставку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серий ACCESS2/DxI600, имеющихся у заказчика ГАУЗ "Брянская областная больница № 1" требованиям

Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции" и ГК РФ отсутствуют.

Заказчик считает, что нарушений действующего законодательстванет, что подтверждается наличием двух заявок на участие в данной закупке.

По итогам закупки договор не заключен.

Рассмотрев материалы жалобы, представленные документы, заслушав доводы лиц, участвующих в рассмотрении жалобы, Комиссия установила следующее:

В соответствии с частью 2 статьи 1Федерального закона №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 г. (далее Закон о закупках) заказчик ГАУЗ «Брянская областная больница №1» относится к юридическим лицам, деятельность которых по закупке товаров, работ, услуг, регулируется названным законом.

Закупочная деятельность заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1» регламентируется Типовым Положением о закупках товаров, работ, услуг для нужд государственных автономных и бюджетных учреждений здравоохранения Брянской области, утвержденным приказом Департамента здравоохранения Брянской области № 1096 от 10.12.2018 с изменениями от 12.02.2019 (далее Положение).

Порядок проведения аукциона в электронной форме,участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, установлен Разделом 8.4 Положения.

07.06.2019года заказчиком ГАУЗ «Брянская областная больница №1»на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) размещенадокументация о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего предпринимательства, на закупку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серии ACCESS2/Dx1600, имеющихся у заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1» (извещение № 31907968986), с изменениями от 13.06.2019.

Относительно доводов жалобы:

1. В части установления условия Заказчиком в аукционной документации (приложение 3 к Гражданско- правовому договору- график поставки) о следующих сроках поставки: 1-я поставка в течение 10 рабочих дней после подписания Гражданско-правового договора, 2-я поставка с 20 по 25 июля 2019 г.

Данное условие установлено в соответствии с потребностями Заказчика и не противоречит целям Закона о закупках.

«ГАУЗ «Брянская областная больница №1» является медицинским учреждением, которое оказывает высокотехнологическую медицинскую помощь гражданам, которая согласно Федеральному закону от 21.11.2011 N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации", должна быть своевременной и качественной.

2. В части установления Заказчиком условия об обязанности поставщика предоставить не предусмотренные законодательством РФ документы и информацию (счета- фактуры, паспорт производителя, сертификат соответствия или декларацию о соответствии, документы, подтверждающие соответствие скрытых характеристик поставляемого товара характеристикам товара, установленным договором).

В связи с поступлением запроса на разъяснение 13.06.2019г.ГАУЗ «Брянская областная больница №1» дан ответ и внесены изменения в документацию об аукционе, согласно которым сопроводительные документы при приемке товара предоставляются при их наличии.

3. В части установления Заказчиком условия об обязанностях Поставщика предоставлять до поставки продукции контрольные образцы товара для утверждения Заказчиком, неисполнение которых квалифицируется заказчиком как существенное нарушение Поставщиком обязательств по настоящему договору.

Установление Заказчиком требований в проекте договора о предоставлении до поставки продукции контрольных образцовдля проверки качества товараявляется потребностью заказчика и не противоречит действующему законодательству Российской Федерации. Согласно аукционной документации образцы товара, утвержденные заказчиком, засчитываются в счет объема поставки по договору.

4. В части установления размера штрафа в виде фиксированной суммы 10 процентов цены договора за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных договором, за исключением просрочки исполнения Поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства).

Условие об ответственности поставщика за неисполнение или ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств, предусмотренных договором, установлено в пункте 5.4 проекта договора в соответствии с пунктом 11 раздела 14 Типового Положения о закупках товаров, работ, услуг для нужд государственных автономных и бюджетных учреждений здравоохранения Брянской области, утвержденного приказом Департамента здравоохранения Брянской области № 1096 от 10.12.2018 с изменениями от 12.02.2019, согласно которому в договор может быть включено условие об ответственности Поставщика (подрядчика, исполнителя) и Заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного договором, а также условие об ответственности Поставщика (подрядчика, исполнителя) и Заказчика за просрочку исполнения обязательств по договору.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения одной из сторон обязательств, предусмотренных договором, виновная сторона выплачивает другой стороне штраф, в случае получения от другой стороны соответствующего письменного требования. Размер такого штрафа устанавливается в договоре.

5. В части установления оснований для одностороннего отказа от исполнения договора.

Условия и основания для одностороннего отказа от исполнения договора установлены в п.6.1. проекта договора.

В соответствии с ч. 1, 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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); 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.

Содержащиеся в аукционной документации основания для одностороннего отказа Заказчика от исполнения Договора, кроме указанных выше, а именно: 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);- отступление подрядчика, исполнителя в работе, услуге от условий договора или иные недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустранимыми (пункт 3 статьи 723 ГК РФ), не соответствуют вышеуказанным законодательно установленным нормам.

Установление указанных условий нарушает принципы и основные положения закупки товаров, работ, услуг, установленные в пункте 2 части 1статьи 3 Закона о закупках- равноправие, справедливость, отсутствие дискриминации и необоснованных ограничений конкуренции по отношению к участникам закупки.

6. В части установления противоречивых данных относительно количества подлежащего поставке товара.

Изменениями от 13.06.2019 г. вприложении № 3 к Договору (график поставки), общее количество подлежащего поставке товара - тиреотропный гормон (высокочувствительный), реагент для определения, для анализатора иммунохимического ACCESS2/DxI600 и приложении № 1 к документации об аукционе в электронной форме (медико-техническое задание на закупку расходного материала уточненообщее количество данного товара- 12 упаковок.

На основании изложенного, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Брянской области по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной комиссии или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов либо в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011г. №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», руководствуясь статьей 18.1, статьей 23 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

решила:

Жалобу ООО «Медэк» на действия заказчика и организатора в одном лице – ГАУЗ «Брянская областная больница №1» при проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут являться только субъекты малого и среднего

предпринимательства, на закупку расходного материала к иммунохимическим анализаторам серии ACCESS2/Dx1600, имеющихся у заказчика ГАУЗ «Брянская областная больница №1» (извещение № 31907968986), признать обоснованной в части включения в п.6.1. проекта договорадокументацииаукционаоснований для одностороннего отказа Заказчика от исполнения Договора, кроме установленных вчасти 1, 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации.

2. Признать в действиях «ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» нарушение пункта 2 части 1статьи 3 Закона о закупках.

3. Выдать «ГАУЗ «Брянская областная больница № 1» предписание об устранении выявленных нарушений путем:

- при заключении договора внесения изменения в п.6.1. проекта договора, исключив основания для одностороннего отказа Заказчика от исполнения Договора, а именно: 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);отступление подрядчика, исполнителя в работе, услуге от условий договора или иные недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустранимыми (пункт 3 статьи 723 ГК РФ),

4. Оператору электронной торговой площадки АО «Единая электронная торговая площадка»- обеспечить техническую возможность исполнения указанного предписания.