

## РЕШЕНИЕ № 003/10/104-744/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«25» октября 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

При участии посредством видеоконференцсвязи представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Республиканский психоневрологический диспансер» (далее – ГБУЗ «РПНД», Заказчик) Цыренова Б.Ц. (доверенность от 20.07.2023 № 1065), представителя индивидуального предпринимателя Дюкиной Олеси Валерьевны ИНН 323203843027 (далее – ИП Дюкина О.В., Поставщик) Абрамовой О.Г. (доверенность от 24.10.2023 № 58),

рассмотрев обращение ГБУЗ «РПНД» (вх. № 3957-ЭП/23 от 18.10.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Дюкиной О.В. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта: «Поставка изделий медицинского назначения», ИКЗ – 232032307484203260100100690013299611, номер извещения – 0102200001623001102, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными 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 – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

### **У С Т А Н О В И Л А:**

28.03.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0102200001623001102 о проведении запроса электронного аукциона: «Поставка изделий медицинского назначения». Начальная (максимальная) цена контракта – 439 490,00 руб.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 07.04.2023 № 0102200001623001102-2 победителем закупки признается участник закупки № 157 (заявке присвоен первый порядковый номер, в порядке пп. «б» п. 1 ч. 5 ст. 49 Закона о контрактной системе), предложивший по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям Закона о контрактной системе и извещения об осуществлении закупки.

19.04.2023 между Заказчиком и Поставщиком заключен контракт № 01022000016230011020001, реестровый номер – 2032307484223000035 (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Поставщик обязуется поставить Заказчику изделия

медицинского назначения (далее – Товар) в количестве 5 000 штук согласно Спецификации товаров, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1), а Заказчик обязуется принять товар и оплатить обусловленную настоящим контрактом цену.

Согласно пункту 2.1 Контракта общая стоимость товаров, поставляемых по настоящему контракту, составляет 76 909,65 (семьдесят шесть тысяч девятьсот девять) руб. 65 коп., НДС не облагается.

Все расходы Поставщика, в том числе расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей, а также затраты, связанные с выполнением обязательств по контракту включены Поставщиком в цену контракта (пункт 2.2 Контракта).

Место поставки товара: 670004, РБ, г. Улан-Удэ, ул. Рабочая, 1А, аптечный склад (3 этаж).

Все виды погрузо-разгрузочных работ, транспортировка товара осуществляются Поставщиком за свой счет, самостоятельно (собственными техническими средствами) или с привлечением третьих лиц (пункт 3.1 Контракта).

В силу пункта 3.2 Контракта срок поставки товара: со дня заключения настоящего контракта в течение 30 календарных дней. Поставка Товара должна быть осуществлена Поставщиком одновременно и в полном объеме. В рабочие дни с 8:00 до 15:00 часов.

Учитывая изложенное и положения статьи 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), Поставщик должен был поставить Товар в срок не позднее 19.05.2023.

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

На основании пункта 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным 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);
- невыполнение поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара (пункт 1 статьи 480 ГК РФ);
- в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения 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);
- неоднократного нарушения сроков поставки товаров (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

05.10.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено в ЕИС 05.10.2023 06:25 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 05.10.2023.

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 (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, а указанный контракт расторгнут 17.10.2023.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеуказанной нормы Заказчиком 18.10.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ИП Дюкиной О.В. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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 настоящей статьи. 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 (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

До вступления решения в силу нарушение условий Договора, послужившее основанием для принятия вышеуказанного решения, Подрядчиком не было устранено. Вместе с тем, Поставщиком в адрес Заказчика была направлена накладная от 11.10.2023 об отправке Товара.

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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительства РФ № 1078).

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Верховный Суд Российской Федерации также неоднократно разъяснял, что при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя 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. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной проверкой, а должен устанавливать по делу обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», 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. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Антимонопольный орган при осуществлении проверки информации и документов, представленных Заказчиком, не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки и оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе и рассматривает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

В соответствии с пунктом 15 Правил, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (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) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 Правил поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Антимонопольным органом в результате изучения представленной сторонами переписки установлено следующее:

Как следует из пояснений представителя Заказчика и приложенных материалов, в ходе телефонных переговоров с мая по август Поставщик обещал осуществить поставку в ближайшее время. В начале августа Поставщик по телефону сообщил, что отправил Товар.

07.08.2023 Заказчик посредством электронной почты попросил Поставщика представить трек-код отправки Товара. Ответ не получен.

В подтверждение вышеуказанного Заказчиком представлен скриншот направленного электронной почтой письма от 07.08.2023 в 15:34, из которого нельзя сделать вывод о том, что Заказчик запрашивал что-либо у Поставщика (в названии письма указано: «трек-номер по поставке респираторов», в тексте письма: «гк №01022000016230011020001 от «19» апреля 2023г.»).

Заказчиком в адрес Поставщика направлены претензии от 28.08.2023 № 2438, 12.09.2023 № 2616 с требованием поставить товар.

20.09.2023 Поставщиком в электронном письме сообщил Заказчику, что перепутал поставку Товара и пообещал доставить его до конца недели ускоренной доставкой «Деловые линии», также попросил контакты аптеки или старшей сестры.

21.09.2023 Заказчик направил контакты аптеки, куда должен быть доставлен Товар.

05.10.2023 Заказчик принимает решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

05.10.2023 Поставщик сообщил Заказчику, что не может дозвониться по указанному телефону, Заказчик направил номер контрактной службы. Поставщик сообщил, что смог дозвониться и вышлет накладную об отправке груза. Заказчик предупредил Поставщика, что Товар поставить необходимо не позднее 16.10.2023, иначе отмена решения об одностороннем отказе не представится возможной.

11.10.2023 Поставщик направил накладную № 23-00571102514 от 11.10.2023 об отправке Товара самолетом. Согласно приложенному чеку стоимость доставки составила 59 415,00 руб.

16.10.2023, 17.10.2023 Поставщик посредством электронных писем уточнял у Заказчика, поступил ли ему Товар (как указано в пояснениях Поставщика, в Улан-Удэ Товар находился уже с 14.10.2023).

16.10.2023 Заказчик ответил, что Товар не поступил.

Вместе с тем, согласно пояснениям Поставщика, курьерская служба выставила штраф в размере 3 380,00 руб. за дополнительный срок хранения, так как Заказчик не принял Товар 16.10.2023 (приложен скриншот с сайта Деловые Линии).

17.10.2023 решение вступило в силу.

18.10.2023 Товар был поставлен Заказчику, приемка не была осуществлена по причине расторжения Контракта.

Комиссия Бурятского УФАС России, изучив представленные сторонами материалы, пришла к выводу, что в рассматриваемом случае, действия ИП Дюкиной О.В. однозначно охарактеризовать как недобросовестные не представляется возможным на основании нижеследующего.

На заседании Комиссии представитель Поставщика признала, что сотрудником ИП Дюкиной О.В. по невнимательности была перепутана поставка, в связи с этим срок исполнения Контракта затянулся.

Вместе с тем, Комиссия также отмечает отсутствие контроля со стороны Заказчика по заключенному Контракту, поскольку претензионная переписка начата за пределами срока исполнения Контракта. Фактически взаимодействие Заказчика и Поставщика начато в конце августа 2023 года.

В пояснениях ИП Дюкина О.В. сообщила о безупречной деловой репутации, о более 140 успешно заключенных и исполненных государственных контрактах, об обеспечении рабочими местами 10 сотрудников.

Представитель Поставщика заявила, что при понесенных затратах на перевозку Товара срочной доставкой, стоимость которой практически соответствует цене Контракта, перевозка Товара обратно в адрес Поставщика не представляется целесообразной. В связи с этим ИП Дюкиной О.В. принято решение предоставить данный Товар Заказчику в качестве благотворительности.

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, представитель Поставщика просила не включать ИП Дюкину О.В. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Антимонопольным органом проведен анализ единой информационной системы, в результате которого представленная Поставщиком информация об успешно исполненных контрактах является подлинной.

Принимая во внимание вышеуказанное, исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что включение сведений об ИП Дюкиной О.В. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного Контракта.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом «в» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), а также проведя внеплановую проверку в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 № 1576 «Об утверждении Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по

осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений» Комиссия Бурятского УФАС России,

**р е ш и л а:**

Отказать государственному бюджетному учреждению здравоохранения «Республиканский психоневрологический диспансер» во включении информации об индивидуальном предпринимателе Дюкиной Олесе Валерьевне ИНН 323203843027 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.