ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по Кировской области

Юридический адрес:

610020 г.Киров, ул.К.Либкнехта, 55

тел. (8332) 64-73-31, факс (8332) 64-96-26

e-mail: to43@fas.gov.ru

№

На № от

Заказчик: Федеральное бюджетное учреждение Центр реабилитации Фонда социального страхования Российской Федерации «Вятские увалы» (далее – ФБУ ЦР ФСС РФ «Вятские увалы»)

Поставщик – ООО «ЕвроМед»

Р Е Ш Е Н И Е № 043/06/104-360/2019

16 августа 2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок в составе:

Зам. председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии:

представителя ФБУ ЦР ФСС РФ «Вятские увалы» по доверенности № б/н от 12.08.2019 года,

представителя ФБУ ЦР ФСС РФ «Вятские увалы» по доверенности № б/н от 12.08.2019 года,

рассмотрев материалы ФБУ ЦР ФСС РФ «Вятские увалы» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «ЕвроМед» (далее – Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА

01.08.2019 г. в Кировское УФАС России на основании ст. 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) от ФБУ ЦР ФСС РФ «Вятские увалы» поступили сведения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения государственного контракта с поставщиком - ООО «ЕвроМед» на поставку холодильников фармацевтических и комбинированных лабораторных (извещение № 0740100000119000010).

Уведомлением от 07.08.2019 г. рассмотрение заявления Заказчика было перенесено на 12.08.2019 г. в связи с невозможностью обеспечить присутствие представителя Поставщиком, откладывалось на 16.08.2019 г.

При рассмотрении дела представители Заказчика поддержали требование о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «ЕвроМед», представив письменные и устные пояснения и документы.

Представители Поставщика просили в реестр недобросовестных поставщиков не включать, представили письменные пояснения и документы.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона 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 N 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).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

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

Приказом Кировского УФАС России № 10 от 23.01.2017 г. «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок» полномочия по рассмотрению сведений заказчиков о включении в реестр недобросовестных поставщиков возложены на Комиссию по контролю в сфере закупок.

В соответствии с 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.

Рассмотрев представленные материалы, комиссия пришла к следующим выводам.

10.04.2019 г. по результатам проведения электронного аукциона по закупке № 0740100000119000010 между ФБУ ЦР ФСС РФ «Вятские увалы» и ООО «ЕвроМед» был заключен государственный контракт (далее - контракт) № 28 на поставку холодильников фармацевтических и комбинированных лабораторных, наименование, количество, качество и стоимость которых указывается в спецификации (приложение № 1 к контракту). Цена контракта 639 527,01руб. Срок поставки товара 60 (шестьдесят) календарных дней с даты заключения государственного контракта с учетом времени на доставку, погрузочно-разгрузочные работы, пусконаладочные работы, обучение правилам эксплуатации и инструктаж специалистов Заказчика (п. 1.2. Контракта). Согласно спецификации следовало поставить: холодильник фармацевтический ХФ-400-2 «ПОЗИС», производства АО «Позис» в количестве 3 шт.; холодильник фармацевтический ХФ-140 «ПОЗИС», производства АО «Позис» в количестве 8 шт.; холодильник комбинированный лабораторный ХЛ-250 «ПОЗИС», производства АО «Позис» в количестве 11 шт.

Поставка товара, а также погрузо-разгрузочные работы осуществляются транспортом и силами Поставщика до места нахождения структурного подразделения Заказчика (п. 2.1. Контракта).

Кроме того, в соответствии с п. 2.2. Контракта доставка и разгрузка товара, в место указанное Заказчиком, пусконаладочные работы, а также обучение персонала Заказчика правилам эксплуатации поставляемого товара производятся на территории Заказчика в рабочие дни Заказчика (понедельник – пятница) с 8:30 до 14:00 час.

При этом по пункту 6.1. Контракта доставка Товара, представляющая собой фактическое поступление Товара на склад Заказчика, осуществляется силами и средствами Поставщика до склада Заказчика и оформляется товарно-

транспортной накладной и (или) иным документом, фиксирующим поступление Товара на склад Заказчика.

В пункте 6.2 Контракта предусмотрено, что приемка Товара по качеству, количеству и комплектности и оформление результатов такой приемки осуществляется в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации и условиями настоящего контракта в месте нахождения Заказчика в присутствии представителей Заказчика в день поставки Товара.

Приемка Товара подтверждается подписанием Сторонами товарной накладной/УПД, что означает проведение проверки Товара на соответствие Спецификации (Приложение № 1 к государственному контракту), установленным настоящим контрактом требованиям к качеству, количеству, комплектности в полном объеме, а также требованиям, установленным действующим законодательством Российской Федерации. Если недостатки поставленного Товара могут быть обнаружены только после вскрытия упаковки или в процессе использования, то подписание Сторонами товарной накладной/УПД не освобождает Поставщика от исполнения обязательств и ответственности, связанных с недостатками поставленного Товара (п. 6.4. Контракта).

В случае, если Поставщик не выделил своего представителя для участия в передаче и приемке Товара по качеству и количеству, акт составляется и подписывается представителями Заказчика в одностороннем порядке. В данном случае, Поставщик выражает согласие на одностороннюю приемку Товара (п. 6.7 Контракта).

В случае отказа от приема Товара Заказчик обязан во всех экземплярах товарной накладной/УПД сделать отметку об отказе с указанием причины отказа, должности, фамилии приемщика и подписать ее (п. 6.12 Контракта).

14.05.2019 года Поставщиком осуществлена поставка Товара по месту нахождения Заказчика. Однако, со слов представителей Заказчика, Поставщик не передал доверенности на лиц, сопровождающих товар; сопроводительные документы на товар, предусмотренные Контрактом и оформленные в соответствии с требованиями действующего законодательства; уклонился от передачи товара для осуществления приемки приемочной комиссией Заказчика, отказался выгрузить товар.

При этом представители Поставщика пояснили, что холодильники соответствовали спецификации Контракта, были доставлены в соответствии с заключенным контрактом непосредственно на территорию Заказчик, все документы на представителей и на товар были в наличии. По требованию Заказчика с платформы автомобиля была снята одна единица Товара с маркировкой на транспортной упаковке «Холодильник комбинированный лабораторный ХЛ-250 «POZIS». После вскрытия упаковки установлено, что холодильник белого цвета, дата выпуска – апрель 2019 г (серийный номер <...> WV20001228). По мнению Поставщика, Заказчик, ориентируясь на письмо производителя № 121/03 от 16.04.2019 за подписью главного конструктора-начальника ИТЦ POZIS (полномочия данного лица на право подписи ничем не подтверждаются), согласно которому АО «ПОЗиС» изготавливает медицинские холодильники с дверью из металлопласта только серебристого цвета, не обеспечил возможность разгрузки товара на склад, отказался от приемки товара и сопроводительных документов на товар, а также от

оформления результатов приемки. Указанная ситуация изложена в письме от 14.05.2019, которое получено этим же днем Заказчиком. После 3 (трех) часов ожидания приемки, представители Поставщика приняли решение направить товар на хранение на склад Поставщика и покинули территорию Заказчика.

Представители Заказчика также пояснили, что после вскрытия упаковки холодильника ХЛ-250 «POZIS» был сделан запрос производителю Товара – АО «Производственное объединение Завод имени Серго» с целью идентификации материала двери поставленного холодильника серийный номер <...> WV20001228, т.к. согласно пункту 3.4.1. спецификации к контракту требуемый материал двери холодильника – «металлопласт». Согласно ответу Производителя № 148/03 от 14.05.2019 года, подписанному главным конструктором-начальником ИТЦ POZIS, наружная панель двери предлагаемого к поставке Поставщиком холодильника ХЛ-250 «POZIS» выполнена из стали, покрытой белой порошковой краской (не является металлопластом).

После того, как машина Поставщика с товаром уехала с территории Заказчика, был документально оформлен акт об отказе в выгрузке Товара для осуществления приемки от 14.05.2019 года, составленный приемочной комиссией Заказчика в соответствии с разделом 6 Контракта. Акт с сопроводительным письмом № 393 от 14.05.2019 отправлен Поставщику на электронный адрес в 15:55 14.05.2019 и почтой.

ООО «ЕвроМед» письмом № 21/05-19 от 21.05.2019 выразило свое несогласие с данным актом, подчеркнув, что Заказчиком в нарушение Контракта и положений ГК РФ не была обеспечена приемка поставленного товара. Данное письмо получено Заказчиком 21.05.2019 года.

07.06.2019 г. Заказчиком в адрес Поставщика направлена претензия № 452 с просьбой поставить Товар, соответствующий условиям Контракта, которая получена 18.06.2019.

При этом Поставщик 10.06.2019 направил в адрес Заказчика уведомление об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта в связи с грубым нарушением п. 6.1, 6.12 Контракта и ст. 458, 484, 513 ГК РФ, которое получено 13.06.2019 года. В ответ на данное уведомление Заказчик письмом № 470 от 18.06.2019 сообщил, что не признает его и просит исполнить обязательства по поставке в течение 3 (трех) рабочих дней с даты получения данного письма.

Поставщик письмом № 26/06-2019 от 26.06.2019 сообщил, что считает государственный контракт № 28 от 10.04.2019 расторгнутым, обязательства сторон прекратившимися.

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.

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 (ч. 9 ст. 95 вышеуказанного Закона).

Поставщик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (ч. 19 ст. 95 Закона о контрактной системе).

В соответствии с п. 9.3. Контракта, он может быть расторгнут, в том числе, в связи с односторонним отказом Стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Согласно п. 3.3.7. и 9.4 Контракта Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, в том числе: при существенном нарушении контракта Поставщиком; в случае просрочки поставки Товара более чем на 3 (три) рабочих дня.

По состоянию на 04 июля 2019 года поставка Товара во исполнение Контракта не осуществлена. При этом Поставщик на указанную дату считал контракт расторгнутым.

04.07.2019 года Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта на поставку холодильников фармацевтических и комбинированных лабораторных № 28 от 10.04.2019 года, в связи с нарушением ООО «ЕвроМед» условий Контракта.

Статьей 523 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что 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 (п. 2 ст. 523 ГК).

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

В силу пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

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.

Решение об одностороннем отказе от исполнения договора в связи с нарушением ООО «ЕвроМед» условий Контракта 08.07.2019 года размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок http://www.zakupki.gov.ru/ и отправлено на электронный адрес Поставщика, а также 09.07.2019 отправлено заказным письмом с уведомлением о вручении.

18.07.2019 года Заказчиком получено подтверждение о получении Поставщиком Решения.

Согласно ч. 13 ст. 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.

Учитывая изложенное, Заказчик считает договор № 28 от 10.04.2019 года расторгнутым с 29.07.2019 года.

Согласно ч.6 ст.104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

01.08.2019 года Заказчик направил сведения о Подрядчике в Кировское УФАС России для включения в реестр недобросовестных поставщиков .

В соответствии с ч. 2 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.

Включение общества 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 общества 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.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

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.

Оценивается не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения надлежащим образом исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения поставщика при исполнении контракта.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение условий договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Пунктом 11 Порядка ведения Реестра недобросовестных поставщиков установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Представленные в материалы дела копии документов (заявки на доставку груза, служебное задание для направления в командировку от 13.05.2019, счет № 19 от 14.05.2019, счет-фактура № 00000019 от 14.05.2019, товарная накладная № 19 от 14.05.2019, акт приема-передачи оборудования, акт пусконаладочных работ, гарантийная карта № 1, регистрационные удостоверения на медицинские изделия № РЗН 2016/4043 от 29.04.2016 и № ФСР 2009/05705 от 10.08.2016 с приложениями, декларации о соответствии таможенного союза, доверенность на сотрудника № 14/05-1-2019) свидетельствуют о том, что Поставщик во исполнение контракта 14.05.2019 года поставил товар на территорию Заказчика.

При этом Заказчик, за все время нахождения Поставщика с товаром на его

территории, не совершил действий по приемке товара, предусмотренных разделом 6 государственного контракта № 28 от 10.04.2019 года и действующим гражданским законодательством. В результате, доставленный Поставщиком на территорию Заказчика товар, не был принят ни по количеству, ни по качеству.

Представленные Заказчиком руководства по эксплуатации холодильника фармацевтического ХФ-400-2, ХФ-140 «ПОЗИС» и холодильника комбинированного лабораторного ХЛ-250 «ПОЗИС», а также письма от завода – производителя холодильников № 121/03 от 16.04.2019 года и № 148/03 от 14.05.2019 года в отношении холодильника с серийным номером 223WV20001228, подписанные лицом, полномочия которого не подтверждены, не могут свидетельствовать о том, что все поставленные холодильники не соответствуют спецификации Контракта, так как не содержат информации всех серийных номеров холодильников.

Кроме того, согласно информации, размещенной в открытом доступе на сайте закупок, ООО «ЕвроМед» на протяжении длительного времени участвует в торгах. Только за 2019 года заключено более 30 контрактов, в том числе по поставке холодильников фармацевтических (медицинских), которые находятся в стадии исполнения или исполнены, что свидетельствует о добросовестности данного участника торгов.

Учитывая представленные документы и информацию, пояснения сторон, Кировское УФАС России считает возможным не включать сведения об ООО «ЕвроМед» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 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 Федеральным бюджетным учреждением Центр реабилитации Фонда социального страхования Российской Федерации «Вятские увалы» об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта с ООО «ЕвроМед» на поставку холодильников фармацевтических и комбинированных лабораторных (извещение № 0740100000119000010), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч.11 ст.104 Федерального закона от 05.04.2013 № 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.

Зам. председателя комиссии

Члены комиссии