

01.07.2019

г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев обращение государственного учреждения здравоохранения "Тульская областная стоматологическая поликлиника" (далее - Заказчик) исх. № 01-13/886 от 20.06.2019 (вх. № 2730 от 24.06.2019) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ЛФК» (далее – ООО «ЛФК», Общество) (ИНН 7842070675; адрес: пер. Дегтярный, д. 28, кв. 28, г. Санкт-Петербург, 191015) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 15.02.2019 №2019.49696 на поставку эндодонтических инструментов (далее – Контракт) (закупка № 0366200035618007714), 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

– представителя Заказчика по доверенности;

(ООО «ЛФК», надлежащим образом уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела № РНП-71-77, явку своих представителей на заседание Комиссии по рассмотрению данного дела не обеспечило, пояснения по настоящему делу не предоставило),

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «ЛФК» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку эндодонтических инструментов (закупка № 0366200035618007714) (далее – Электронный аукцион), в связи с существенным нарушением Обществом условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 15 статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона и документация о проведении электронного аукциона на поставку эндодонтических

инструментов (далее – документация об электронном аукционе) размещены 24.12.2018 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 916 500 ,00 рублей.

15.02.2019 по итогам Электронного аукциона между Заказчиком и ООО «ЛФК» заключен Контракт на сумму 536 152,50 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта поставщик обязуется в установленный срок поставить эндодонтические инструменты (далее – товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к контракту), Техническим заданием (Приложение № 2 к контракту), являющимися неотъемлемыми частями настоящего контракта, и с условиями настоящего контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Пунктом 4.1 Контракта установлен следующий срок и порядок поставки товара: поставка товара осуществляется отдельными партиями по заявке Заказчика в срок до 31.05.2019 года.

Поставка товара осуществляется отдельными партиями, в течение десяти дней со дня направления Заказчиком заявки в адрес Поставщика.

Периодичность поставок товара: не более одного раза в две недели.

В случае возникновения потребности Заказчика:

- возможна единовременная (досрочная) поставка всего объема товара одной партией;

- по согласованию с Поставщиком поставка осуществляется в течение трёх дней со дня направления Заказчиком соответствующей заявки.

Досрочная поставка возможна только при наличии письменного согласия Заказчика, в противном случае Заказчик вправе отказаться от приемки товара. Периодичность поставок товара: не более одного раза в две недели.

Наименование, количество товара определяется в направленной заявке Заказчика с учетом его потребности и специфики работы согласно Спецификации.

В случае возникновения потребности Заказчика:

- возможна единовременная (досрочная) поставка всего объема товара одной партией;

- по согласованию с Поставщиком поставка осуществляется в течение трёх дней со дня направления Заказчиком соответствующей заявки.

Досрочная поставка возможна только при наличии письменного согласия Заказчика, в противном случае Заказчик вправе отказаться от приемки товара.

В соответствии с пунктом 5.7 Контракта приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 10 (десяти) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 5 (пяти) рабочих дней), со дня поставки товара и получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5.5 настоящего контракта.

Положениями пункта 5.5 Контракта предусмотрено, что в день поставки поставщик одновременно с товаром должен передать заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 3.3. контракта, акт приемки-передачи партии товара в двух экземплярах, по форме, установленной Приложением № 3 к контракту, счет, счет-фактуру⁽¹⁾, товарную накладную в двух экземплярах.

В соответствии с пунктом 5.10 Контракта обязательство поставщика по поставке партии товара считается исполненным с момента надлежащей поставки партии товара в соответствии с условиями настоящего контракта, а именно с даты подписания сторонами акта приемки-передачи партии товара без замечаний.

Из представленных в материалы дела документов Комиссией установлено, что 19.02.2019 на адрес электронной почты ООО «АФК» Заказчиком была направлена заявка по контракту № 2019.49696 от 15.02.2019 (исх. № 01-13/212 от 19.02.2019).

Представитель Заказчика, присутствующий на заседании Комиссии, пояснил, что в данной заявке была запрошена частичная поставка товара, предусмотренного Контрактом, и данная поставка должна была быть осуществлена в срок не позднее 01.03.2019. Однако данная заявка на поставку товара (исх. № 01-13/212 от 19.02.2019) была выполнена частично и с нарушением срока поставки, о чем свидетельствует товарная накладная № УТ-25 от 01.03.2019 (с отметкой о получении товара Заказчиком 05.03.2019) на сумму 164 820,84 рублей.

Как пояснил представитель Заказчика полученный товар был надлежащего качества, принят Заказчиком без претензий. Комиссией также установлено, что согласно информации, размещенной в единой информационной системе, платежным поручением № 1730 от 29.03.2019 поставленный товар был своевременно оплачен Заказчиком.

Согласно пункту 11.1 Контракта стороны принимают все меры к тому, чтобы любые спорные вопросы, разногласия либо претензии, касающиеся исполнения контракта или в связи с ним, были урегулированы путем переговоров.

Пунктом 11.2 Контракта установлено, что в случае наличия претензий, споров, разногласий относительно исполнения одной из сторон своих обязательств другая сторона может направить претензию. В отношении всех претензий, направляемых по контракту, сторона, к которой адресована данная претензия, должна дать письменный ответ по существу претензии в срок не позднее 10 (десяти) календарных дней с даты ее получения.

В соответствии с пунктом 12.3 Контракта любое уведомление, которое одна сторона направляет другой стороне в соответствии с контрактом, направляется в письменной форме почтой (в том числе электронной), факсимильной связью либо иным доступным способом, оговоренным сторонами с последующим представлением оригинала по адресу, указанному в контракте.

Уведомление вступает в силу в день получения его лицом, которому оно адресовано. При невозможности получения подтверждения либо информации о получении уведомления, датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении 5 (пяти) рабочих дней с даты направления уведомления.

Из представленных в материалы дела документов Комиссией установлено, что 12.04.2019 на адрес электронной почты ООО «ЛФК», указанный в Контракте, Заказчиком было направлено требование в кратчайшие сроки осуществить допоставку товара по заявке Заказчика от 19.02.2019 (исх. № 01-13/495 от 12.04.2019).

Указанное требование также 12.04.2019 было направлено Заказчиком письмом с описью вложения и простым уведомлением (опись вложения в почтовое отправление, кассовый чек № 300020.01 от 12.04.2019 об оплате почтового отправления № 30002020006087). Согласно представленной в материалы дела копии уведомления о вручении почтового отправления, данное письмо было вручено представителю Общества 30.04.2019.

19.04.2019 Заказчиком в адрес электронной почты ООО «ЛФК», указанный в Контракте, была направлена вторая заявка на поставку товара за исх. № 01-13/531 от 19.04.2019. Однако, со слов представителя Заказчика, данная заявка Обществом не выполнена.

В связи с чем, 06.05.2019 на адрес электронной почты ООО «ЛФК», указанный в Контракте, Заказчиком было направлено требование в кратчайшие сроки осуществить допоставку товара по заявке Заказчика от 19.04.2019 (исх. № 01-13/595 от 06.05.2019).

Указанное требование также 07.05.2019 было направлено Заказчиком письмом с описью вложения и простым уведомлением (опись вложения в почтовое отправление, кассовый чек № 300020.01 от 07.05.2019 об оплате почтового отправления № 30002020008197).

Поскольку Общество не осуществило поставку товара в сроки, установленные Контрактом, и никаким образом не отреагировало на требования Заказчика о поставке товара, руководствуясь разделом 8 «Ответственность сторон» Контракта, Заказчик направил в адрес электронной почты ООО «ЛФК» претензию с требованием осуществить поставку товара и уплатить Заказчику пени за просрочку исполнения Обществом обязательств по Контракту (Претензия за исх. № 01-13/647 от 16.05.2019).

Указанная претензия также 17.05.2019 была направлена Заказчиком письмом с описью вложения и простым уведомлением (опись вложения в почтовое отправление, кассовый чек № 300020.01 от 17.05.2019 об оплате почтового отправления № 30002020009040)

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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.

Пунктом 6.3.6 Контракта предусмотрено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно пункту 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- отказа поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему;
- существенного нарушения 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;
- невыполнения поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара;
- неоднократного нарушения поставщиком сроков поставки товаров.

Заказчик посчитал, что при описанных выше обстоятельствах у Заказчика отсутствуют основания рассчитывать на полное исполнение условий Контракта Обществом, и принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, отразив его в решении (уведомлении) о расторжении

контракта № 2019.49696 на поставку эндодонтических инструментов от 15.02.2019 в одностороннем порядке за исх. №01-13/775 от 03.06.2019 (далее - Решение о расторжении контракта от 03.06.2019).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона 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.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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.

В силу [части 14 статьи 95](#) Закона 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](#) названной статьи.

Анализ положений частей 12, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Из представленных в материалы дела документов Комиссией установлено, что 03.06.2019 на адрес электронной почты ООО «ЛФК», указанный в Контракте, Заказчиком было направлено Решение о расторжении контракта от 03.06.2019.

Такое Решение о расторжении контракта от 03.06.2019 также 04.06.2019 было направлено Заказчиком письмом с описью вложения и простым уведомлением (опись вложения в почтовое отправление, кассовый чек № 300000.07 от 04.06.2019 об оплате почтового отправления № 30000034198804).

Кроме того, Заказчиком в адрес ООО «ЛФК» была направлена телеграмма за номером 000/2683 с уведомлением о расторжении Контракта в одностороннем порядке. Письмо и телеграмма были направлены Заказчиком на почтовый адрес Общества, указанный в Контракте; такой же адрес указан в выписке из ЕГРЮЛ Общества.

Комиссией установлено, что 04.06.2019 Решение о расторжении контракта от 03.06.2019 размещено Заказчиком в единой информационной системе.

Следовательно, обязанности по направлению Обществу уведомления о расторжении Контракта и опубликованию его в единой информационной системе с целью надлежащего уведомления Общества о принятом Заказчиком решении Заказчиком соблюдены.

Согласно представленным в материалы дела документам, 07.06.2019 Заказчику стало известно, что телеграмма за номером 000/2683 не доставлена, организация закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является.

Таким образом, Заказчик посчитал, что с учетом части 13 статьи 95 Закона, Решение о расторжении контракта от 03.06.2019 вступило в законную силу 18.06.2019 и Контракт считается расторгнутым.

Из представленных в материалы дела документов и сведений, а также из пояснений представителя Заказчика Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения о расторжении контракта от 03.06.2019, в том числе с момента надлежащего уведомления Общества о принятии Заказчиком такого решения и до момента вступления указанного решения в силу, ООО «ЛФК» не были предприняты все возможные меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Следовательно, на момент рассмотрения Комиссией обращения Заказчика о размещении информации об ООО «ЛФК» в реестре недобросовестных поставщиков, Решение о расторжении контракта от 03.06.2019 вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым.

На заседании Комиссии представитель Заказчика поддержал доводы обращения в полном объеме.

Вместе с этим, Общество не представило объяснения с указанием причин невозможности надлежащим образом исполнить со своей стороны обязательства по Контракту, истребованные Тульским УФАС России.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что доказательств, свидетельствующих о невозможности надлежащим образом и в установленные сроки исполнить обязанность по выполнению условий Контракта, в материалы дела Обществом не представлено.

Следовательно, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не противоречит Закону и является обоснованным.

Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Доказательств возникновения у ООО «АФК» вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта, в Тульское УФАС России не представлено.

Частью 16 статьи 95 Закона установлено, что информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно [части 2 статьи 104](#) Закона 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.

В соответствии с Правилами ведения реестра 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.

Согласно части 7 статьи 104 Закона 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.

Комиссия считает, необходимым отметить, что реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. С другой стороны, анализ статьи 104 Закона позволяет сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом предотвращения злоупотреблений в сфере контрактной системы, а, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении и исполнении государственных и муниципальных контрактов.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

Лицо, принимая решение об участии в процедуре определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

Своим бездействием ООО «ЛФК» не обеспечило соблюдение прав Заказчика относительно условий и срока исполнения Контракта, в рамках которого предусматривается эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению контракта, в свою очередь, влечет наложение на него санкции за недобросовестное исполнение Контракта.

В рамках рассмотрения настоящего дела установлено, что основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта послужило неисполнение (ненадлежащее исполнение) ООО «ЛФК» условий Контракта, при этом факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) условий Контракта установлен Комиссией на основании исследования и оценки представленных в материалы дела доказательств и подтверждается материалами дела; доказательств, свидетельствующих об обратном, Общество в Тульское УФАС России не представило.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение Обществом условий Контракта произошло по вине Заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, ООО «ЛФК» также не предоставлено.

Таким образом, в соответствии с вышеуказанными нормами Закона информация об ООО «ЛФК» подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года информацию об обществе с ограниченной ответственностью «ЛФК» (ИНН 7842070675; адрес: пер. Дегтярный, д. 28, кв. 28, г. Санкт-Петербург, 191015, в том числе о генеральном директоре, учредителе (участнике) ООО «ЛФК» - Фокине Сергее Владимировиче, ИНН 782570083468) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 15.02.2019 №2019.49696 на поставку эндодонтических инструментов.
2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «ЛФК» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанной информации в единой информационной системе в сфере закупок.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

(1) Для поставщика с общим режимом налогообложения.