

РЕШЕНИЕ № РНП-74-161/2018

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 03 декабря 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 06 декабря 2018 года

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

Председателя Комиссии:	-	начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	-	специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	-	специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение ГБУЗ «Челябинский областной клинический центр онкологии и ядерной медицины» (далее - Заказчик) о включении сведений об ООО «Спецснаб», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Спецснаб» (далее – Общество, Поставщик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 419 от 24.04.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку медицинской мебели (извещение № [0869200000218000419](#)) в присутствии:

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от 19.11.2018;

- представителя ГКУ «Центр закупок в сфере здравоохранения» (далее – Уполномоченный орган), действующего на основании доверенности № 06 от 15.02.2018;

- представителя Уполномоченного органа., действующего на основании доверенности № 05 от 15.02.2018;

- представителя Общества., действующего на основании доверенности № 1 от 01.10.2018;

- представителя Общества действующего на основании доверенности № 28/18 от 03.12.2018,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Заказчика о включении ООО «Спецснаб», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Спецснаб» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 419 от 24.04.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку медицинской мебели (извещение № [0869200000218000419](#)) (далее – Аукцион, закупка).

Представители Заказчика на заседании Комиссии Челябинского УФАС России пояснили, что ООО «Спецснаб» поставлен товар не соответствующий условиям контракта, на основании чего ГБУЗ «Челябинский областной клинический центр онкологии и ядерной медицины» принято решение о расторжении контракта в одностороннем порядке.

Представитель ООО «Спецснаб» с доводами Заказчика не согласился, указал, что Общество предприняло все возможные меры для поставки Заказчику товара, соответствующего условиям контракта.

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

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта

по основаниям, предусмотренным Гражданским [кодексом](#) Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно части 1 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 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с частью 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований 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 заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с

даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Согласно материалам дела Заказчиком и Уполномоченным органом объявлено о проведении электронного аукциона, путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 14.03.2018 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 7 991 932,56 рублей.

Победителем аукциона признано ООО «Спецснаб», контракт № 419 заключен 24.04.2018 на сумму 4 426 706,99 рублей.

Согласно пункту 1.2 данного контракта Поставщик обязался в обусловленный настоящим Контрактом срок поставить медицинскую мебель, а Заказчик обязался обеспечить приемку и оплату поставленных товаров, указанных в спецификации, являющейся неотъемлемой частью настоящего Контракта (Приложение №1 к настоящему Контракту).

В пункте 2.1 контракта указано:

«Поставщик обязуется:

а) поставить товары Заказчику по номенклатуре, ценам и в количестве согласно спецификации (Приложение №1 к настоящему контракту) являющейся неотъемлемой частью настоящего Контракта;

б) предоставить заказчику товарно-сопроводительные документы (накладные, акты приема-передачи и т.д.), документы, подтверждающие качество товара, в соответствии с требованиями действующего законодательства РФ регламентирующих качество товара и подтверждающих его соответствие требованиям безопасности (регистрационное удостоверение, декларация соответствия, техническая и эксплуатационная документация соответствующая ГОСТ 2.601-2013 «ЕСКД,

Эксплуатационные документы»: инструкция по эксплуатации (применению) товара, технический паспорт на русском языке, заполненные надлежащим образом в соответствии с ГОСТ 2.610-2006 или приказу Министерства здравоохранения Российской Федерации от 19 января 2017г № 11н «Об утверждении требований к содержанию технической и эксплуатационной документации производителя (изготовителя) медицинского изделия» и т.д.);

в) в случае обнаружения дефектов товара в течение срока годности Поставщик обязуется заменить товар в течение 10 дней с момента уведомления;

г) поставить товар новый (новый, который не был в употреблении, не прошел ремонта, в том числе восстановление, замену составных частей, восстановление потребительских свойств);

д) гарантийный срок составляет 12 месяцев с момента поставки товара Заказчику;

е) после поставки товара собрать его и установить в сроки указанные в п. 4.1 настоящего контракта. Место сборки и установки согласовывается с Заказчиком.

ж) после заключения контракта в течение 2 рабочих дней предоставить колораму цветов товара на согласование Заказчику.

В пункте 2.2 контракта указано:

«Заказчик обязуется:

б) провести приемочные мероприятия, а именно:

- провести экспертизу поставленного товара собственными силами либо с привлечением сторонних экспертов **в течение 3 (трех) дней** с момента поставки товара, по результату сформировать заключение по экспертизе в срок, не превышающий 3 (трех) рабочих дня с момента проведения экспертизы. При этом, заключение по экспертизе поставленного товара может быть отражено в самостоятельном акте, либо в акте приемки, либо ином документе, содержащем сведения о соответствии/несоответствии товара обусловленным характеристикам.

Согласно пункту 4.1 контракта поставка товаров, сборка, установка и регулировка высоты Поставщиком Заказчику осуществляется с момента заключения контракта в течение 90 календарных дней.

В силу пункта 4.4 контракта фактической датой поставки считается дата указанная в Акте приема-передачи товара.

Односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта и расторжение контракта предусмотрен пунктом 9.1 контракта.

В приложении № 2 к контракту установлены требования Заказчика к техническим характеристикам товара, в том числе по позиции 2 – шкаф медицинский «шкаф опирается на четыре опоры, регулируемые по высоте».

Согласно накладной № 20 от 31.07.2018, товар по позициям 7, 8, 9 Технического задания к контракту поставлен в адрес Заказчика 03.08.2018.

Данный товар принят Заказчиком в силу акта приемки-передачи товара от 03.08.2018.

Согласно накладной № 25 от 01.08.2018, товар по позиции 16 Технического задания к контракту в количестве 4 штук поставлен в адрес Заказчика 10.08.2018.

Данный товар принят Заказчиком в силу акта приемки-передачи товара от 10.08.2018.

В силу Акта № 1/17 от 17.07.2018 Заказчиком в поставленном Обществом товаре выявлен ряд несоответствий условиям контракта (несоответствие толщины крышек шкафов, несоответствие маркировки товара и т.д.). Данный акт направлен в адрес Общества по электронной почте 19.07.2018.

На основании данного факта между Заказчиком и Обществом заключено дополнительное соглашение № 1 от 09.08.2016, о внесении изменения в контракт в части улучшения характеристик поставляемого товара.

В силу Акта № 2/17 от 15.08.2018 в поставленном Обществом товаре выявлен ряд несоответствий условиям контракта (несоответствие количества опор шкафа по позиции 2 технического задания к контракту, несоответствие маркировки товара и т.д.). Данный акт направлен в адрес Общества по электронной почте 16.08.2018.

На основании указанного акта между Заказчиком и Обществом заключено дополнительное соглашение № 2 от 17.08.2018 о внесении изменения в контракт в части улучшения характеристик поставляемого товара.

Согласно накладной № 27 от 01.08.2018, товар по позициям 1, 3, 4, 6, 10 Технического задания к контракту поставлен в адрес Заказчика 17.08.2018.

Данный товар принят Заказчиком в силу акта приемки-передачи товара от 17.08.2018.

Согласно накладной № 28 от 01.08.2018, товар по позициям 5, 11, 12, 13, 14, 15, 17 Технического задания к контракту поставлен в адрес Заказчика 31.08.2018.

Данный товар принят Заказчиком в силу акта приемки-передачи товара от 31.08.2018.

В материалах дела представлен акт экспертизы № 026-02-00416 от 14.08.2018

Южно-Уральской торгово-промышленной палаты, согласно которому поставленный Обществом товар не соответствует условиям контракта в части маркировки, а также в части количества опор шкафа по позиции 2 технического задания к контракту. Данный акт направлен Обществу по электронной почте 24.08.2018, что подтверждается материалами дела.

В письме № 87-18 от 16.08.2018 Общество сообщило, что все недостатки, указанные в акте выявленных недостатков от 15.08.2018, будут устранены в ближайшее время. В части несоответствия товара по позиции № 2 технического задания к контракту ООО «Спецснаб» предложило Заказчику расторгнуть контракт.

Заказчик отказал Поставщику в расторжении контракта (письмо № 2870 от 20.08.2018).

Согласно акту об обнаружении несоответствий товара № 3/17 от 27.08.2018 установлено, что шкаф медицинский лабораторный ШМЛ-01-ЕЛАТ опирается на 5 опор, что не соответствует пункту 2 технического задания к контракту, отсутствует этикетка, невозможно идентифицировать модель и производителя. Данный акт направлен в адрес Общества по электронной почте 28.08.2018.

Представители Заказчика на заседании Комиссии пояснили, что иные нарушения условий контракта, перечисленные в акте экспертизы № 026-02-00416 от 14.08.2018 Южно-Уральской торгово-промышленной палаты устранены Поставщиком.

Также Заказчиком в материалах дела представлено письмо № 2.91.33 от 19.07.2018 заявленного в контракте завода-изготовителя товара поставляемого товара АО «Елатомский приборный завод», в котором производитель указывает, что изделие ШМЛ-01 (С9М-2П) (позиции 2 технического задания к контракту) не производился АО «Елатомский приборный завод».

На основании указанных фактов, ГБУЗ «Челябинский областной клинический центр онкологии и ядерной медицины» 08.10.2018 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Данное решение направлено в адрес ООО «Спецснаб» заказным письмом с уведомлением 09.10.2018, по электронной почте 09.10.2018, телеграммой 09.10.2018 и размещено в Единой информационной системе в сфере закупок 08.10.2018.

По мнению Заказчика, контракт считается расторгнутым по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе – 08.11.2018.

Контракт, по мнению Заказчика, расторгнут 19.11.2018.

Представители ООО «Спецснаб» с доводами Заказчика не согласились, указали, что Общество предприняло все возможные меры для исполнения обязательств по контракту в полном объеме.

Представитель Поставщика пояснил, что ООО «Спецснаб» сделан запрос (письмо от 27.08.2018) поставщику товара ООО «СКС» (договор поставки № 1718 от 30.04.2018) с просьбой разъяснить ситуацию с лабораторными медицинскими шкафами ШМЛ-01-ЕЛАТ, однако ответа не последовало.

Обществу также стало известно о том, что данные шкафы уже находятся в эксплуатации у Заказчика, в связи с чем, заменить данный товар не представляется возможным. Указанный факт, по мнению Поставщика, подтверждается приобщенными к делу фотоматериалами.

Представитель Общества указал, что Заказчиком проведена экспертиза товара с нарушением условия пункта 2.2 контракта в части срока её проведения.

ООО «Спецснаб» настаивало, что поставленные ими шкафы медицинскими шкафами ШМЛ-01-ЕЛАТ с пятью опорами являются товаром с улучшенными характеристиками.

Также представитель Поставщика отметил, что изначально Заказчиком принято решение об одностороннем отказе было принято 13.09.2018 (получено Обществом по электронной почте), однако данное решение не было размещено в Единой информационной системе. Таким образом, действия Заказчика по неоднократному принятию решения об одностороннем отказе от исполнения контракта ввели в заблуждение ООО «Спецснаб» относительно фактической даты принятия Заказчиком решения о расторжении контракта и даты расторжения такого контракта.

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-

П, от 21.11.2002 №15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Как установлено, ООО «Спецснаб» в нарушение пунктов 1.2, 2.1 контракта поставило в адрес Заказчика товар, не соответствующий условиям контракта, что подтверждается актом об обнаружении несоответствий товара № 3/17 от 27.08.2018.

Вместе с тем, Комиссия Челябинского УФАС России считает необходимым отметить следующее.

Согласно пункту 4.4 контракта фактической датой поставки считается дата указанная в Акте приема-передачи товара.

В силу актов приемки-передачи товара, медицинские изделия поставлены Заказчику 03.08.2018, 10.08.2018, 17.08.2018, 31.08.2018

Вместе с тем, согласно акту экспертизы № 026-02-00416 Южно-Уральской торгово-промышленной палаты такая экспертиза проведена 14.08.2018.

Таким образом, Заказчиком не соблюдено условие подпункта «б» пункта 2.2 контракта о проведении экспертизы поставленного товара собственными силами либо с привлечением сторонних экспертов **в течение 3 (трех) дней** с момента поставки товара.

Также Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что в материалах дела не представлено подтверждение направления Заказчиком в адрес Общества мотивированного отказа от подписания акта приемки товара, что не соответствует части 7 статьи 94 Закона о контрактной системе.

Более того, в актах об обнаружении несоответствий товара от 17.07.2018, 15.08.2018 и 27.08.2018 и иных официальных письмах Заказчика отсутствует срок, в который Поставщику необходимо устранить выявленные нарушения условий контракта.

Комиссия Челябинского УФАС России не принимает довод Общества о том, что неоднократное принятие Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта ввело в заблуждение Поставщика. Части 12,13 статьи 95 Закона о контрактной системе устанавливают порядок действий Заказчика при принятии им решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, который включает в себя размещение информации о принятом решении в Единой информационной системе в сфере закупок. Вместе с тем, установлено, что решение заказчика об одностороннем

отказе от 13.09.2018 не размещалось в Единой информационной системе в сфере закупок и, по мнению самого Заказчика, не вступило в силу. Более того, информация о расторжении такого контракта по итогам принятия решения от 13.09.2018 не нашла своего отражения в реестре контрактов, из чего также невозможно сделать вывод о том, что такое решение вступило в законную силу.

Относительно довода Общества о том, что поставленный им товар имеет улучшенные характеристики по сравнению с указанными в контракте, Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что поставка товара с улучшенными характеристиками возможна только после заключения с Заказчиком дополнительного соглашения в силу части 7 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что Общество поставило товар в полном объеме в адрес Заказчика, а Заказчик принял товар по пунктам 1, 3-17 технического задания к контракту (подтверждается актами приемки-передачи товара от 03.08.2018, 10.08.2018, 17.08.2018, 31.08.2018 и не отрицалось представителями Заказчика на заседании Комиссии) и отказал в приемке товара только по пункту 2 Технического задания к контракту.

Исходя из указанных сведений, по мнению Комиссии Челябинского УФАС России, не представляется возможным сделать однозначный вывод о наличии в действиях ООО «Спецснаб» признаков недобросовестного поведения.

Принимая во внимания действия Общества, направленные на исполнение контракта, отсутствие в материалах дела подтверждения направления Заказчиком мотивированного отказа от приемки товара в адрес Общества, нарушение Заказчиком условий контракта в части сроков проведения экспертизы товара, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности принятия решения о включении ООО «Спецснаб», его директора и учредителей в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

РЕШИЛА:

Сведения, представленные ГБУЗ «Челябинский областной клинический центр онкологии и ядерной медицины», об ООО «Спецснаб», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «Спецснаб» в Реестр

недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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