

Дело № РНП-29-192

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ
СЛУЖБА**

029/06/104-1030/2022

УПРАВЛЕНИЕ

Заказчик:

**Федеральной
антимонопольной
службы**

Государственное учреждение - Архангельское
региональное отделение Фонда социального страхования
Российской Федерации

**по Архангельской
области**

163072, г. Архангельск, пр. Обводный канал, д.119

E-mail: info@ro29.fss.ru

ул. К.Либкнехта, 2, г.
Архангельск, 163000
Тел.: (8182) 20-73-21,
Факс: (8182) 21-54-45
e-mail: to29@fas.gov.ru

Участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью «ТАЙГЕР-ОПТ»

618900, Пермский край, г. Лысьва, ул. Мира, д.42, оф.9

№ 04-03/

E-mail: nik.dim4@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

16 ноября 2022 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 N ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Малышева О.С. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Титова О.Е. Заместитель начальника отдела контроля закупок;
Поддубная Ю.А. Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации 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», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 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»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Быкова М.А. (доверенность от 15.11.2022 №16);

Участник закупки уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

10 ноября 2022 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение Государственного учреждения - Архангельское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации (далее - Заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «ТАЙГЕР-ОПТ» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, государственный контракт от 03.10.2022 № 552 на поставку впитывающих пеленок (извещение № 0224100000222000231), заключенный с Обществом с ограниченной ответственностью «ТАЙГЕР-ОПТ», расторгнут, в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

09.09.2022 Заказчиком, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – официальный сайт) размещено извещение № 0224100000222000231 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку впитывающих пеленок (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта – 3 965 640,00 рублей.

22.09.2022 по результатам рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе заявка Общества с ограниченной ответственностью «ТАЙГЕР-ОПТ» была признана соответствующей.

03.10.2022 между Заказчиком и Обществом с ограниченной ответственностью

«ТАЙГЕР-ОПТ» (далее – Поставщик, Общество) заключен государственный контракт № 552 (далее – Контракт) на поставку впитывающих пеленок.

В соответствии с пунктом 3.3.1. Контракта Поставщик обязан обеспечить поступление товара в субъект Российской Федерации, указанный в пункте 1.1 Контракта, по наименованию, в количестве и в сроки, определенные календарным планом и в соответствии с этапами исполнения Контракта.

Пунктом 3.3.2 установлено, что Поставщик обязан проинформировать Заказчика посредством телефонной связи, факсимильной связи или посредством электронной почты о поступлении товара в субъект Российской Федерации, указанный в пункте 1.1 Контракта, для проведения Заказчиком выборочной проверки поставляемого товара в соответствии с разделом 4 Контракта.

В приложении № 3 «Календарный план» определен период поставки на 2022 год: «в течение 15 (Пятнадцати) дней с даты заключения контракта».

Следовательно, товар должен был быть поставлен в срок до 18.10.2022.

По условиям Контракта (Приложение № 2 «Спецификация») поставляемый товар является медицинским изделием и должен иметь регистрационное удостоверение Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения (Росздравнадзор), выданное в установленном порядке.

05.10.2022 Поставщик обратился к Заказчику с предложением заменить товар, предусмотренный Контрактом, на товар торговой марки «Skippy», который имеет Свидетельство о государственной регистрации продукции и является предметом личной гигиены детей, по причине недостаточного количества на складе товара, предусмотренного Контрактом.

05.10.2022 Заказчик направил ответ о невозможности замены товара, так как предложенный к замене товар не является медицинским изделием.

20.10.2022 Заказчиком произведен расчет неустойки и составлена претензия, которая направлена в адрес Поставщика (письмо от 20.10.2022 № 04-12/2904-8107).

25.10.2022 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Поставщика: «До настоящего времени товар на территорию Архангельской области не поставлен».

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 данной 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 указанного 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 указанной части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно информации с официального сайта решение от 25.10.2022 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 25.10.2022 было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 25.10.2022.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 08.11.2022, что подтверждается размещенной 10.11.2022 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 1290102614222000157, реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено».

Частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 указанного Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок – 10.11.2022.

В своих объяснениях по факту неисполнения обязательств по Контракту ООО «ТАЙГЕР-ОПТ» сообщило, что требуемый Заказчику товар не имелся в достаточном количестве на складе и требование о наличии регистрационного удостоверения не было обязательным, вследствие чего Заказчику было предложено продлить срок исполнения контракта.

В соответствии с частью 1 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе» контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с указанным Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены.

Частью 1 статьи 43 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что для участия в конкурентном способе заявка на участие в закупке, если иное не предусмотрено указанным Федеральным законом, должна содержать в том числе: предложение участника закупки в отношении объекта закупки:

а) с учетом положений части 2 указанной статьи характеристики предлагаемого участником закупки товара, соответствующие показателям, установленным в описании объекта закупки в соответствии с частью 2 статьи 33 указанного Федерального закона, товарный знак (при наличии у товара товарного знака);

б) наименование страны происхождения товара в соответствии с общероссийским классификатором, используемым для идентификации стран мира, с учетом положений части 2 указанной статьи;

в) документы, подтверждающие соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации (в случае, если в соответствии с законодательством Российской Федерации установлены требования к товару, работе или услуге и представление указанных документов предусмотрено извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, если настоящим Федеральным законом предусмотрена документация о закупке). Заказчик не вправе требовать представление указанных документов, если в соответствии с законодательством Российской Федерации они передаются вместе с товаром;

г) с учетом положений части 2 указанной статьи предложение по критериям, предусмотренным пунктами 2 и (или) 3 части 1 статьи 32 указанного Федерального закона (в случае проведения конкурсов и установления таких критериев). При этом отсутствие такого предложения не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке;

д) иные информация и документы, в том числе эскиз, рисунок, чертеж, фотография, иное изображение предлагаемого участником закупки товара. При этом отсутствие таких информации и документов не является основанием для отклонения заявки на участие в закупке.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" в Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, если они зарегистрированы соответствующим уполномоченным федеральным органом

исполнительной власти, в связи с чем заказчик обязан требовать в составе заявки на участие в закупке наличия копий регистрационных удостоверений на медицинские изделия, являющиеся предметом закупки.

Файл «Приложение к извещению 1_пеленки» содержит требования к составу заявки на участие в электронном аукционе, в том числе, документы, подтверждающие соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации: копии регистрационных удостоверений в отношении предлагаемых изделий, выданных Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения.

Частью 5 статьи 43 ФЗ «О контрактной системе» установлено, что подача заявки на участие в закупке означает согласие участника закупки, подавшего такую заявку, на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке (в случае, если указанным Федеральным законом предусмотрена документация о закупке), и в соответствии с заявкой такого участника закупки на участие в закупке.

Подпунктом "а" пункта 1 части 5 статьи 49 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что не позднее двух рабочих дней со дня, следующего за датой окончания срока подачи заявок на участие в закупке, но не позднее даты подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя), установленной в извещении об осуществлении закупки члены комиссии по осуществлению закупок рассматривают заявки на участие в закупке, информацию и документы, направленные оператором электронной площадки в соответствии с пунктом 4 части 4 данной статьи, и принимают решение о признании заявки на участие в закупке соответствующей извещению об осуществлении закупки или об отклонении заявки на участие в закупке по основаниям, предусмотренным пунктами 1 - 8 части 12 статьи 48 указанного Федерального закона.

Согласно пункту 1 части 12 статьи 48 ФЗ «О контрактной системе» при рассмотрении вторых частей заявок на участие в закупке соответствующая заявка подлежит отклонению в случаях непредставления (за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом) участником закупки оператору электронной площадки в заявке на участие в закупке информации и документов, предусмотренных извещением об осуществлении закупки в соответствии с настоящим Федеральным законом (за исключением информации и документов, предусмотренных пунктами 2 и 3 части 6 статьи 43 указанного Федерального закона), несоответствия таких информации и документов требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки.

В ходе анализа заявки единственного участника закупки с идентификационным номером 112637729 Комиссией Архангельского УФАС России установлено, что в заявке ООО «ТАЙГЕР-ОПТ» отсутствует копия регистрационного удостоверения, выданного Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения, или указание на номер такого удостоверения.

Следовательно, заявка ООО «ТАЙГЕР-ОПТ» не соответствует требованиям Извещения.

Таким образом, аукционная комиссия нарушила подпункт «а» пункта 1 части 5

статьи 49 ФЗ «О контрактной системе».

В заседании Комиссии Архангельского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что в заявке ООО «ТАЙГЕР-ОПТ» было указано, что товар имеет регистрационное удостоверение, и Заказчик включил эту информацию в проект контракта.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из указанного Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 указанного Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать указанному Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Недостаточное количество товара на складе стороны могли предвидеть, при заключении контракта, к тому же это не исключает возможности частичного исполнения контракта.

Следовательно, отсутствие необходимого количества товара не относится к обстоятельствам непреодолимой силы.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках исполнения контракта, Поставщик должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств субсидий, выделенных на финансовое обеспечение выполнения государственного задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 разъяснено, что недобросовестность может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

Кроме того, Комиссия Архангельского УФАС России отмечает следующее.

В объяснениях ООО «ТАЙГЕР-ОПТ» приложена копия договора поставки №593 от 10.11.2022, а также копия регистрационного удостоверения на медицинское изделие №РЗН 2016/4950 от 09.06.2021.

Однако, указанный выше договор был заключен уже после расторжения Контракта.

Доказательств, документов и сведений, позволяющих Комиссии прийти к выводу об исполнении ООО «ТАЙГЕР-ОПТ» условий Контракта надлежащим образом или свидетельствующих о невозможности исполнения обязательств по Контракту в установленные Контрактом сроки, в Архангельское УФАС России представлено не было.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «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.

Из пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Изучив представленные материалы, проведя оценку действий Общества с ограниченной ответственностью «ТАЙГЕР-ОПТ», Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о недобросовестных действиях Общества, выразившихся в ненадлежащем исполнении требований законодательства о контрактной системе в части исполнения обязательств по Контракту, и сведения в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ТАЙГЕР-ОПТ» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки иных нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - Государственным учреждением - Архангельское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ТАЙГЕР-ОПТ» (618900, Пермский край, г. Лысьва, ул. Мира, д.42, оф.9, ИНН 5918216926, , участник (член) корпоративного юридического лица - Мусихин Дмитрий Вячеславович, ИНН 591801519993, лицо, исполняющее функции

единоличного исполнительного органа участника такого аукциона - Мусихин Дмитрий Вячеславович, ИНН 591801519993) в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 03.10.2022 № 552 на поставку впитывающих пеленок (извещение № 0224100000222000231).

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ТАЙГЕР-ОПТ» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

3. Признать аукционную комиссию, созданную Заказчиком - Государственным учреждением - Архангельское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации, нарушившей подпункт «а» пункта 1 части 5 статьи 49 ФЗ «О контрактной системе».

4. Передать материалы дела должностному лицу Архангельского УФАС России для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Ю.А. Поддубная

О.Е. Титова