

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

Управление по Кировской области

610020 г. Киров, ул.К.Либкнехта, 55, тел: 64-73-31

**Заказчик** – КОГКБУЗ «Центр травматологии  
ортопедии и нейрохирургии»

**Поставщик** – ООО «Торговый Дом «НЕЙВА»

**РЕШЕНИЕ № РНП-043/06/104-280/2020**

**«14» апреля 2020 года**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю закупок (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Зам. председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии:

представителя КОГКБУЗ «Центр травматологии, ортопедии и нейрохирургии»,

директора ООО «Торговый Дом «НЕЙВА», действует на основании Устава,

(присутствие представителей Сторон было обеспечено посредством видеоконференцсвязи),

рассмотрев материалы КОГКБУЗ «Центр травматологии, ортопедии и нейрохирургии» (далее по тексту – Заказчик) о включении сведений об ООО «Торговый Дом «НЕЙВА» (далее по тексту – Поставщик, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков,

**УСТАНОВИЛА:**

31.03.2020 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 КОГКБУЗ «Центр травматологии ортопедии и нейрохирургии» поступили сведения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта № 0340200003319006857-01 от 15.07.2019 г. с ООО «Торговый Дом «НЕЙВА» (извещение № 0340200003319006857, объект закупки - изделия медицинского назначения (Бахилы)).

Рассмотрение данного материала, назначенное на 10.04.2020 г., было отложено на 14.04.2020 года.

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.

Заказчик при рассмотрении материалов пояснил, что поставленный во исполнение контракта по заявке от 17.09.2019 № 3640 товар – бахилы в количестве 51 000 пар, не был принят в виду его не соответствия установленным требованиям: высота бахил менее 15 см; плотность материала бахил составляет 25 мкм, а должна быть 28 мкм; кроме того, поставленные бахилы являются однослойными, тогда как к поставке требовались двухслойные.

Товар, поставленный в ноябре не принимался, так как на него не было документов, и он также не соответствовал вышеуказанным требованиям контракта. Аналогичной была поставка и после принятия решения о расторжении контракта в одностороннем порядке.

Представитель Поставщика просил не включать Общество в РНП, по следующим основаниям:

- Общество трижды поставляло товар по заключенному контракту: товар, поставленный 10.10.2019 года (отказ в приемке на основании актов), соответствовал требованиям технического задания и ТУ 32.50.50-001-06621128-2017; товар поставленный 27.11.2019 года (при отказе в приемке акты не составлялись) был от другого продавца, имел улучшенные характеристики, соответствовал ТУ 9398-001-70834095-2009, поле отклонения в размерах + 10%; товар, поставленный 05.03.2020, также изготовлен по ТУ, но в виду несоответствия размера и однослойности бахил снова не был принят;

- после отказа в приемке товара в октябре и ноябре 2019 года, он был перенаправлен во исполнение контрактов других Заказчиков, которые не заявляли о его несоответствии;

- после второй поставки Заказчику было предложено расторгнуть контракт по обоюдному соглашению сторон с оплатой всех штрафов, на что Заказчик ответил о возможности рассмотрения данного предложения, но принял решение об одностороннем отказе;

- для надлежащего исполнения контракта Общество поставляло товар от разных поставщиков, но ТУ на товар с улучшенными характеристиками, так же имело допуск.

При этом Общество не уклонялось от исполнения контракта.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав посредством видеоконференцсвязи представителей сторон, Комиссия Кировского УФАС пришла к следующим выводам.

15.07.2019 г. по результатам проведения электронного аукциона между Заказчиком и Поставщиком был заключен контракт № 0340200003319006857-01 (далее – Контракт) согласно п. 1.1 которого Поставщик обязуется передать товар в соответствии со Спецификацией, являющейся Приложением к настоящему Контракту, Заказчику по адресу: 610048, г. Киров, ул. Московская, 163а, а Заказчик

обязуется обеспечить принятие товара и его оплату.

Срок действия контракта – вступает в силу с момента подписания и действует до 31.12.2020 года. Цена контракта 564 509,82 рубля.

В соответствии с п. 2.1 контракта поставка товара осуществляется по заявкам Заказчика в течение 10 (десяти) календарных дней с момента направления заявки. Всего к поставке согласно спецификации (приложение № 1 к контракту) требовалось 700000 пар бахил:

Наименование № товара, п/ единицы п измерения, количество	Описание требований (функциональные, технические, качественные, эксплуатационные характеристики товара, единицы измерения)*	Минимальные и (или) максимальные, неизменяемые значения характеристики	Требования заказчика к указанию значения характеристики участником закупки **
	Характеристика	одноразовые нетекстурированные чехлы для обуви, гладкие, нестерильные	<b>НАЛИЧИЕ</b>
	Материал изделия	полиэтилен низкого давления (первичный полиэтилен) без включений	<b>НАЛИЧИЕ</b>
1	Бахилы, пар., 700000	В верхней части изделия сваренная эластичная резинка, обеспечивающая фиксацию обуви  Толщина пленки для изготовления изделия , микрон  Толщина готового изделия в два слоя пленки, микрон  Размер изделия  Длина, см  Высота, см	<b>НАЛИЧИЕ</b>  <b>28 микрон</b>  <b>56 микрон</b>  <b>40см.</b>  <b>15см.</b>
		наличие	
		не менее 25	
		не менее 50	
		не менее 40	
		не менее 15	

17.09.2019 г. Заказчик направил Поставщику заявку № 3640 на поставку 50000 пар бахил.

Поставщик поставил товар 10.10.2019 в количестве 51000 пар по УПД № 101 от 10.10.2019 года.

Согласно акту приемки товара от 11.10.2019 года и экспертному заключению

Заказчика, товар не соответствовал требованиям контракта по следующим основаниям: высота бахил менее 15 см (подтверждается представленными фото); плотность материала ПНД составляет 25 мкм, в то время как согласно спецификации должна составлять 28 мкм; фактически поставленные бахилы являются однослойными, в то время как к поставке согласно спецификации требовались двухслойные бахилы, общей плотностью 56 мкм.

При этом, как указывает Поставщик (данный факт подтверждается и Заказчиком), в числе документов на товар был представлен технический паспорт производителя на бахилы медицинские одноразовые полиэтиленовые по ТУ 32.50.50-001-06621128-2017 «Стандарт», согласно которому товар имеет, в том числе, следующие технические характеристики: плотность материала ПНД: 25 мкм, размер бахил: длина 40 см, высота 15 см (данные размеры соответствуют минимальным и (или) максимальным, неизменяемым значениям характеристики, указанным в спецификации).

Считая требования контракта не исполненными Поставщиком, Заказчик направил ему претензию № 4013 от 14.10.2019 г. (отправлена электронной почтой 15.10.2019 г. и 18.10.2019 заказным письмом с уведомлением – Поставщиком не получена), просил заменить товар в кратчайший срок.

27.11.2019 года была осуществлена вторая поставка, так же в количестве 51000 пар, но от другого производителя. В данном случае поставленный товар соответствовал ТУ 9398-001-70834095-2009, и согласно паспорту на товар бахилы имели, в том числе следующие характеристики: длина 40 см (+ 10%), высота 15 см (+ 10%), плотность не менее 30 мкр (+ 10%).

Указанная партия товара не была принята Заказчиком со ссылкой на отсутствие требуемых документов и проведенные геометрические измерения изделий.

По информации Поставщика, им было предложено Заказчику расторгнуть договор по соглашению сторон с оплатой всех штрафов, что не было принято Заказчиком.

18.12.2019 года Заказчиком направлена Поставщику претензия № 5257 (отправлена электронной почтой 18.12.2019 г.) с напоминанием о необходимости поставить товар согласно направленной заявке.

27.01.2020 года Заказчиком снова направлена Поставщику претензия № 289 (отправлена электронной почтой 27.01.2020 г. и 31.01.2020 заказным письмом с уведомлением – Поставщиком не получена) с требованием осуществить поставку товара согласно направленной заявке в 10-дневный срок с момента получения настоящей претензии.

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).

Согласно п. 8.1. контракта 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 в порядке и сроки, определенные статьей 95 Федерального закона о контрактной системе. Кроме того, в силу п. 8.2. контракта Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

Согласно ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон. При этом 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.

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.

Неисполнение Поставщиком обязательств по контракту № 0340200003319006857-01 от 15.07.2019г. является нарушением последних условий контракта, и влечет односторонний отказ заказчика от исполнения контракта.

14.02.2020 года Заказчиком принято решение № 581 об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое 14.02.2020 года: было размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://www.zakupki.gov.ru/>, направлено на электронный адрес Поставщика и отправлено заказным письмом с уведомлением по почте (Поставщиком не получено, согласно отчету об отслеживании почтовых отправлений 20.03.2020 г. возвращено отправителю).

Согласно ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

03.03.2020 г. Поставщиком была осуществлена третья поставка, но товар опять не был принят Заказчиком по причине отсутствия документов, предусмотренных контрактом, а также несоответствия товара характеристикам, установленным в спецификации, по размеру и плотности материала, поставки вместо двухслойных бахил, однослойных.

06.03.2020 г. Поставщику направлена претензия № 884, в которой сообщалось, что так как поставленный товар не соответствует контракту, оснований для отмены решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 14.02.2020 у Заказчика не имеется.

С учетом положений ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчик считает днем надлежащего уведомления Поставщика дату по истечении 30 дней с момента размещения решения об одностороннем отказе от исполнения контракт, а именно 15.03.2020 года.

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. Таким образом, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 26.03.2020 г. и контракт № 0340200003319006857-01 от 15.07.2019г. считается расторгнутым с указанной даты.

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.

27.03.2020 года Заказчик направил сведения об ООО «Торговый Дом «НЕЙВА» в Кировское УФАС России для включения в РНП.

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 хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) 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).

Согласно письменным пояснениям Поставщика и документам, представленным в материалы дела, Общество не имел намерения не исполнить контракт, а предпринимало все возможные действия для его исполнения. Об этом свидетельствует: факт трех поставок товара по заявке Заказчика: 10.10.2019 г., 27.11.2019 г., 03.03.2020 г.; заказ товара с улучшенными характеристиками по размеру и плотности материала у другого поставщика при второй поставке.

Весь поставленный товар был в упаковке производителей, соответствовал ТУ 32.50.50-001-06621128-2017 «Стандарт» и ТУ 9398-001-70834095-2009, а качество было подтверждено сертификатами соответствия. Кроме того, согласно паспорту на товар, изготовленный по ТУ 9398-001-70834095-2009, спорные характеристики имели поле отклонения + 10%, но данная информация не была учтена Заказчиком.

Кроме того, необоснованно требование Заказчика о поставке двухслойных бахил (одно из оснований отказа в приемке товара), так как данное требование отсутствует в спецификации к контракту.

Согласно информации, размещенной в открытом доступе на сайте закупок, Обществом (зарегистрировано 22.03.2019 года) за период с 2019 года заключено 14 контрактов, 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 «Торговый Дом «НЕЙВА» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 7 ст. 104 Федерального закона 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 КОГКБУЗ «Центр травматологии, ортопедии и нейрохирургии» об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку изделия медицинского назначения (Бахилы) (извещение № 0340200003319006857) с ООО «Торговый Дом «НЕЙВА», 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**

