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. № 01-13/885 от 20.06.2019 (вх. № 2729 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 26.04.2019 № 2019.188816 на поставку аппликаторов (далее – Контракт) (закупка № 0366300027519000013), 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-71-76, 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 аппликаторов (закупка № 0366300027519000013) (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 аппликаторов (далее –

документация об электронном аукционе) размещены 26.03.2019 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 97 650,00 рублей.

26.04.2019 по итогам Электронного аукциона между Заказчиком и ООО «ЛФК» заключен Контракт на сумму 77 631,75 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта поставщик обязуется в установленный срок поставить аппликаторы (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.

В соответствии с пунктом 4.1 Контракта поставка товара Получателю осуществляется в течение 10 (десяти) дней с момента заключения контракта.

При этом согласно пункту 4.3 Контракта поставка товара осуществляется транспортом поставщика на условиях: «Доставка до места назначения». Место поставки товара: 300020, г. Тула, ул. Токарева, 70-а.

Как пояснил присутствующий на заседании Комиссии представитель Заказчика, условиями Контракта было определено, что поставка всего товара должна была быть произведена не позднее 06.05.2019. Однако в установленный Контрактом срок поставка товара не осуществлена, никакой информации о возможных сроках поставки товара Заказчику от Общества не поступало.

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 16.05.2019 на адрес электронной почты ООО «ЛФК», указанный в Контракте, Заказчиком было направлено требование в кратчайшие сроки и в добровольном порядке осуществить поставку товара по Контракту (исх. № 01-13/646 от 16.05.2019).

Указанное требование также 17.05.2019 было направлено 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).

Поскольку Общество не осуществило поставку товара в сроки, установленные Контрактом, и никаким образом не отреагировало на требование Заказчика о поставке товара после установленного срока, руководствуясь разделом 8 «Ответственность сторон» Контракта, Заказчик начислил пени за просрочку исполнения Обществом обязательств по Контракту, а также штраф за неисполнение принятых Обществом обязательств по Контракту. Данный факт отражен в решении о расторжении контракта в связи с односторонним отказом от исполнения контракта № 2019.188816 на поставку аппликаторов от 26.04.2019 (исх. № 01-13/776 от 03.06.2019) (далее – Решение о расторжении контракта от 03.06.2019).

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 исполнение Контракта Обществом, и принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (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.

Указанное 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 «ЛФК» 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 26.04.2019 № 2019.188816 на поставку аппликаторов.
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.