

Решение № РНП-55-20/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

05 февраля 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – заместителя руководителя Управления, Председателя Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

«...» – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Областная клиническая больница» (далее – заказчик, БУЗОО «ОКБ») сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Концерн Медитэк» (далее – ООО «Концерн Медитэк», поставщик, общество) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора № 173615 от 25.08.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку медицинского оборудования (система ультразвуковая диагностическая медицинская с принадлежностями) (извещение № 0852500000117000626) (далее – электронный аукцион),

в отсутствие представителя уполномоченного учреждения казенного учреждения Омской области «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения» надлежащим образом извещенного о времени и месте;

в присутствии представителей:

заказчика – «...»;

общества – «...»

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 581 от 24.01.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора № 173615 от 25.08.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 30.06.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт)

размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 9200000 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 01.08.2017 на участие в аукционе поступило две заявки, все участники закупки были допущены к участию в электронном аукционе.

04.08.2017 в электронном аукционе приняли участие два участника закупки; наименьшая цена контракта 9016000 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 2, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 2 %.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 09.08.2017 вторые части всех заявок участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; ООО «Концерн Медитэк» признано победителем.

Согласно хронологии заключения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 663э от 26.01.2018):

09.08.2017 заказчиком направлен проект договора обществу на подпись;

14.08.2017 проект договора отклонен обществом;

17.08.2017 заказчиком вновь направлен проект договора обществу на подпись;

22.08.2017 проект договора подписан победителем;

25.08.2017 договор заключен заказчиком, 25.08.2017 информация о договоре № 173615, заключенном с ООО «Концерн Медитэк», размещена на официальном сайте ЕИС.

Заказчиком предоставлена хронология переписки и документы, связанные с односторонним отказом от исполнения договора, свидетельствующие о том, что со дня заключения договора по 25.12.2017 поставщиком товар не поставлен.

22.12.2017 поставщиком в адрес заказчика по электронной почте направлено письмо о невозможности поставить товар в связи с отсутствием свободных денежных средств, авансирования и сжатых сроков поставки.

25.12.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора № 173615 от 25.08.2017, которое было размещено на официальном сайте ЕИС 25.12.2017.

05.02.2018 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении договора.

2. Рассмотрев представленные материалы, в результате проверки фактов представленных Заказчиком сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО «Концерн Медитэк» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в реестр 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.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее **наименование и описание объекта закупки** с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, Бюджетного [кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Статьей 309 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации установлено, что **обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона**, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с [обычаями](#) или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий **не допускаются**, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статья 310 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации).

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

В силу пункта 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](#)).

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 ([абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации](#)).

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта

закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Пунктом 3.1.1 договора № 173615 от 25.08.2017 было установлено: *«Поставщик обязан поставить Оборудование в строгом соответствии с условиями Договора в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки, в течение 120 календарных дней с момента заключения договора».*

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в срок, установленный пунктом 3.1.1 договора № 173615 от 25.08.2017, ООО «Концерн Медитэк» условия договора не исполнило.

Данное обстоятельство явилось для заказчика основанием для одностороннего отказа от исполнения договора № 173615 от 25.08.2017.

Согласно пункту 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

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.

Статьей 309 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации установлено, что **обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона**, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с [обычаями](#) или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах **как существенные или необходимые для договоров данного вида**, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Пунктом 1 статьи 525 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд ([пункт 2 статьи 530](#)).

При этом в силу пункта 2 указанной статьи к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки

([статья 506](#) - [522](#)), если иное не предусмотрено правилами Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать **в обусловленный срок или сроки** производимые или закупаемые им **товары покупателю** для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким образом, условие о сроке поставки товара является существенным для договора поставки.

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.

Омским УФАС России в адрес ООО «Концерн Медитэк» было направлено письмо (исх. № 03-684 от 25.01.2018) с предложением о представлении в срок не позднее 01.02.2018 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 05.02.2018 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом представлены на заседание Комиссии письменные пояснения следующего содержания: «14 августа 2017 года после протокола подведения итогов электронного аукциона, между ООО «Концерн Медитэк» и ООО «Медицинские системы и технологии» был заключен Договор поставки медицинского оборудования № УК-2017-36 от 14.08.2017 года (Приложение № 1);

18 сентября 2017 года ООО «Концерн Медитэк» внесла предоплату по счету УК-318 от 14.08.17 года за ультразвуковую систему (Приложение №2).

29 сентября 2017 года ООО «Концерн Медитэк» внесла оставшуюся часть предоплаты по счету УК-318 от 14.08.17 года за ультразвуковую систему (Приложение № 3).

19 декабря 2017 года ООО «Концерн Медитэк» внесла оплату по счету УК-318 от 14.08.17 года (Приложение № 4).

26 декабря 2017 года ООО «Концерн Медитэк» внесла завершающую оплату по счету УК-318 от 14.08.17 года за ультразвуковую систему (Приложение № 5).

25 декабря 2017 года на электронную почту ООО «Концерн Медитэк» пришло уведомление о расторжение договора (Приложение № 6).

... Помимо прочего Заказчик в своем уведомление неверно указал крайнюю дату поставки Оборудования 23 декабря 2017 года.

Согласно ст. 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Таким образом, крайней день поставки Оборудования приходится на 25 декабря 2017 года.

ООО «Концерн Медитэк» не отказывается от исполнения взятых на себя обязательств по Контракту и готово поставить необходимое Оборудование Заказчику».

Также к письменным пояснениям были приложены в частности следующие документы:

- копия договора заключенного между ООО «Медицинские системы и технологии» и ООО «Концерн Медитэк» от 14.08.2017 на поставку медицинского оборудования на общую сумму 111000 тыс. долларов (что составляет 6620603 руб. при официальном курсе доллара на 14.08.2017 – 60,1873 руб.)

- копия платежного поручения № 505 от 18.09.2017 на сумму 1000000 руб.;

- копия платежного поручения № 535 от 29.09.2017 на сумму 1700000 руб.;

- копия платежного поручения № 699 от 19.12.2017 на сумму 2081500 руб.;

- копия платежного поручения № 715 от 26.12.2017 на сумму 2100000 руб.

При этом пунктом 3.1 договора заключенного между ООО «Медицинские системы и технологии» и ООО «Концерн Медитэк» от 14.08.2017 предусмотрено следующее: «Оплата настоящего Договора Покупателем должна быть произведена в следующем порядке:

55 500,00 (Пятьдесят пять тысяч пятьсот) Долларов США 00 центов в порядке предварительной оплаты в течение 3 (трех) банковских дней со дня заключения настоящего Договора

55 500,00 (Пятьдесят пять тысяч пятьсот) Долларов США 00 центов в порядке предварительной оплаты в течение 3 (трех) банковских дней по факту готовности Товара на заводе Производителя».

По мнению Комиссии, представленные ООО «Концерн Медитэк» письменные пояснения и доказательства, напрямую не свидетельствуют о том, что поставщик предпринял все возможные действия, направленные на своевременное исполнения обязательств по договору № 173615 от 25.08.2017, поскольку из платежных поручений, представленных обществом, следует, что по договору, заключенном между ООО «Медицинские системы и технологии» и ООО «Концерн Медитэк» оплата товара производилась уже за пределами действия договора № 173615 от 25.08.2017.

Частью 16 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе 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.

Согласно части 8 статьи 95 Федерального 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.

В соответствии с частью 9 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе 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 12.3 договора № 173615 от 25.08.2017 было установлено: «Договор может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, **в случае одностороннего отказа стороны Договора в соответствии с гражданским законодательством**».

В силу части 12 статьи 95 Федерального 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**.

Частью 13 указанной статьи предусмотрено, что 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.

Согласно части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Решение заказчика от 25.12.2017 об одностороннем отказе от исполнения договора № 173615 от 25.08.2017 было **размещено** на официальном сайте ЕИС 25.12.2017.

Данное решение заказчика было направлено Обществу следующими способами:

- 26.12.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64411117000773) по адресу общества, указанному в договоре: 195112, г. Санкт-Петербург, ул. Проспект Малоохтинский, д. 16, корп. 1, пом. 4-Н, которое было получено Обществом 09.01.2018;
- 25.12.2017 по адресу электронной почты, указанному в договоре.

Датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта является 09.01.2018, т.е. дата, когда заказчиком была получена информация (уведомление) о не вручении Обществу вышеуказанной телеграммы, в связи с чем договор считается расторгнутым с 22.01.2018.

Исходя из указанных норм Федерального закона о контрактной системе, контракт считается расторгнутым с **22.01.2018**, соответственно, информация о расторжении контракта подлежала размещению заказчиком на официальном сайте ЕИС **23.01.2018**.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что заказчиком нарушен порядок принятия решения об одностороннем отказе от исполнения договора в части срока его принятия, поскольку в соответствии с пунктом 3.1.1 договора последний день исполнения обязательств по данному договору приходился на 25.12.2017, таким образом в соответствии с гражданским законодательством у заказчика возникало право на принятие решения об одностороннем отказе от исполнения договора только **26.12.2017**. Доказательств того, что по условиям исполнения контракта все дни недели для заказчика и поставщика являлись рабочими, БУЗОО «ОКБ» не представлено.

В нарушение части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация о расторжении договора № 173615 от 25.08.2017 была размещена заказчиком на официальном сайте ЕИС 05.02.2018.

Данные процессуальные нарушения является препятствием для включения сведений об обществе в реестр.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

В связи с односторонним отказом бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Областная клиническая больница» от исполнения договора № 173615 от 25.08.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку медицинского оборудования (система ультразвуковая диагностическая медицинская с принадлежностями) (извещение № 0852500000117000626), **не включать** в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения:

- об обществе с ограниченной ответственностью «Концерн Медитэк» «...»,

- о генеральном директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Концерн Медитэк» «...».

Председатель

«...»

Комиссии

Члены Комиссии:

«...»

«...»