

Решение № РНП 89-60/2016

по факту одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта

(закупка № 0290100000816000004)

06 июня 2016 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>;

при участии:

<...> – представитель ООО «Полярный инвестиционный центр»

<...> – представитель Заказчика,

рассмотрев материалы проверки по факту по факту одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ямало-Ненецкого УФАС России поступили на рассмотрение материалы от Заказчика – ГУ – региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации по Ямало-Ненецкому автономному округу (ул. Республики, д. 117 а, г. Салехард, ЯНАО, 629001, ИНН: 8901003072) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта № 0290100000816000004/23 от 16.02.2016 на поставку инвалидам впитывающих простыней в 2016 году (реестровый № 18901003072 16 000021, цена контракта 904 468,95 рублей, дата окончания исполнения контракта 30.04.2016) с ООО «Полярный инвестиционный центр» (629008, ЯНАО, г. Салехард, ул. Республики, 62, офис (квартира) 9; ИНН: 8901022766) (закупка № 0290100000816000004).

В рамках проверки Ямало-Ненецким УФАС России указанного факта, выявлено следующее.

19 января 2016 г. на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru Государственное учреждение - региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации по Ямало-Ненецкому автономному округу размещена закупка в форме электронного аукциона (извещение № 0290100000816000004) на поставку инвалидам впитывающих простыней в 2016 году. Начальная (максимальная) цена контракта 1 600 830,00 рублей. На участие в электронном аукционе было подано 3 (три) заявки.

01.02.2016 г. по результатам проведенной процедуры аукциона победителем было признано Общество с ограниченной ответственностью «Полярный инвестиционный центр» с предложением в 904 468,95 (девятьсот четыре тысячи четыреста шестьдесят восемь) рублей 95 копеек.

16 февраля 2016 г. между ООО «Полярный инвестиционный центр» и ГУ - региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации по Ямало-Ненецкому автономному округу подписан Государственный контракт № 0290100000816000004/23 на поставку инвалидам впитывающих простыней в 2016 году. Цена контракта 904 468,95 (девятьсот четыре тысячи четыреста шестьдесят восемь) рублей 95 копеек. Срок исполнения - 31 марта 2016 года.

Согласно ч. 9 ст. 95 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.

Согласно п. 11.5 контракта заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку инвалидам впитывающих простыней в 2016 году.

22 апреля 2016 г. заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с тем, что товар поставлен не в полном объеме ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для заказчика срок (предоставление недостоверных сведений в отчетных документах по исполнению контракта, несоответствие реестров получателей актам приема-передачи и т.д.).

Таким образом, Обществом с ограниченной ответственностью «Полярный инвестиционный центр» было допущено существенное нарушение условий контракта.

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.

Во исполнение указанного требования 25 апреля 2016 г. решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было опубликовано на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru и направлено:

1. заказными письмами от 26 апреля 2016 г. № 62900297034866 и № 62900297034873 с уведомлениями о вручении по адресам поставщика (подрядчика, исполнителя), указанным в контракте;
2. на адрес электронной почты указанный в контракте.

10 мая 2016 г. заказчик получил подтверждение о получении ООО «Полярный инвестиционный центр» решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (ответная претензия от ООО «Полярный инвестиционный центр» исходящий от 10.05.2016г № 216, входящий от 10.05.2016г № 3976).

В соответствии с 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.

21 мая 2016 г. решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу.

В соответствии с ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе 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).

Из пояснений, представленных ООО «Полярный инвестиционный центр», установлено.

Согласно п.2.1. Контракта Общество обязуется поставлять товар по разнарядкам, предоставленным ФСС, а ФСС производит оплату по факту поставки. По условиям Контракта медизделия должны быть доставлены непосредственно на дом инвалидам в различные населенные пункты ЯНАО.

Согласно п.3.2.2. ФСС обязан направить Обществу разнарядку на обеспечение инвалидов медизделиями не позднее 31.03.2016 г. Согласно п.4.1. Контракта поставка осуществляется в течение 30 календарных дней со дня получения Обществом разнарядки от ФСС.

Письма с разнарядками от ФСС поступили 05.04.2016 г. №12-16/8908-2578, а также письмо без номера отправлено по электронной почте 23.04.2016г., что свидетельствует о грубом нарушении ФСС условий Контракта.

В ходе исполнения Контракта выяснилось, что предоставленные списки на 60

процентов не отвечают действительности. Многие инвалиды по указанным адресам отсутствовали (переехали, умерли), некоторые отказались от поставок медизделий. По указанным причинам приходилось осуществлять розыск инвалидов, что соответственно затягивало сроки исполнения Контракта.

Обществом на протяжении всей поставки направлялись запросы на разъяснения исх.№6 от 25 марта 2016 года, исх. №7 от 25 марта 2016 года, исх. №8 от 29 марта 2016 года, исх.№16 от 19 апреля 2016 года, исх. № 18/1 от 20 апреля 2016 года.

В результате было установлено, что 4 человек умерли. По словам опекунов и соседей некоторые умерли уже больше года, а ФСС продолжает проводить государственные торги и выдает разнарядки на поставку умершим людям.

В соответствии со ст. 509 ГК РФ содержание отгрузочной разнарядки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором. Если срок направления отгрузочной разнарядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее, чем за тридцать дней до наступления периода поставки. Непредставление покупателем отгрузочной разнарядки в установленный срок дает поставщику право либо отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с непредставлением отгрузочной разнарядки.

В связи с неточностью адресов, отсутствием инвалидов по указанным адресам, а в некоторых случаях и с выявлением фактов смерти инвалидов, произошла задержка сроков поставки медизделий.

Общество исх.№215 от 20.04 2016 года предоставило ФСС отзыв на требование, где было указано на несоответствие по 47 инвалидам условиям разнарядки.

22.04.2016г. ФСС направляет решение о расторжении государственного контракта в одностороннем порядке, мотивируя свое решение окончанием срока поставки до 30.03.2016г. На момент принятия решения фактически поставлено товара на сумму 422170 рублей, сумма недопоставки равна 482298 рублей.

ФСС после принятия решения о расторжении государственного контракта в одностороннем порядке прекратил оплату за поставленный товар.

Обществом подтверждено получение уведомления об одностороннем отказе 15.05.2016г., таким образом, фактически до 25.05.2016г. Общество могло осуществлять выполнение государственного контракта (устранить замечания и недостатки), однако ФСС 29.04.2016 г. письмом 12-16/8908-1073, отказалось предоставлять данные по инвалидам, тем самым нарушив условия одностороннего расторжения контракта.

Поставщиком были представлены соответствующие документы и счета № 77 от 25 апреля 2016года, счет № 82 от 28 апреля 2016 года, счет№79 от 28 апреля 2016года, счет №83 от 9 апреля 2016 года, счет №85 от 29 апреля 2016 года. № 74 от 14.04.2016г. № 71 от 28.03.2016г. Всего на сумму 746344.4 (семьсот сорок шесть тысяч триста сорок четыре) рубля 40 копеек. Таким образом, недопоставка товара составила 158123,6 (Сто пятьдесят восемь тысяч сто двадцать три) рубля 60 копеек.

Согласно п.3.3.1. Государственного контракта Заказчик имеет право проверять достоверность факта поставки товара Поставщиком до получателей. Данное право ФСС осуществляло путем обзвона потребителей. По инвалидам, представленным в списке ФСС утверждает, что они не получили медизделия и в одностороннем порядке отказалось осуществлять платежи, даже официально не известив Общество.

Общество, осуществив обзвон по инвалидам, указанным в списке ФСС, установило, что поставка медизделий инвалидам осуществлена.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия приходит к следующему выводу.

Вопросы включения сведений о поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков урегулированы статьей 104 Закона о контрактной системе.

Частью 1 данной статьи предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

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 (часть 2 статьи 104 Закон о контрактной системе).

В силу части 6 статьи 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.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее по тексту - Правила).

В соответствии с пунктом 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 настоящих Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином

случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. Копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

Как всякая мера публичной ответственности указанная мера должна отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, приведенной им в постановлении от 24.06.2009 № 11-П, в силу статей 17 (часть 3) и 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленно не установлено непосредственно самим законодателем

Приведенные правовые позиции, исходя из публично-правового характера правоотношений между контролирующими государственными органами и субъектами предпринимательской деятельности, в полной мере применимы и к механизму привлечения к юридической ответственности в виде включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа при рассмотрении вопроса о применении к хозяйствующему субъекту меры публично-правовой ответственности, не может ограничиться формальной констатацией лишь факта нарушения, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов, в какой бы форме она ни проявлялась.

Последствия включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков влекут за собой соответствующие экономические последствия – невозможность участвовать в закупках для государственных (муниципальных) нужд в течение двух лет.

Заказчиком в материалы дела не представлено доказательств, безусловно свидетельствующих о заведомо недобросовестных действиях ООО «Полярный инвестиционный центр».

Комиссия приходит к выводу, что ненадлежащее исполнение рассматриваемого государственного контракта усматривается как со стороны Заказчика, так и Исполнителя.

При таких обстоятельствах, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае формальная констатация факта неисполнения государственного контракта в установленный срок не может являться достаточным основанием для включения сведений об ООО «Полярный инвестиционный центр» в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

Документально подтвержденных доказательств тому, что поставленный товар был ненадлежащего качества, Заказчиком не представлено.

Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия Заказчика - ГУ – региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации по Ямало-Ненецкому автономному округу соответствующими ч. 6 ст. 104 Закона о контрактной системе.

2. Отказать Заказчику – ГУ – региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации по Ямало-Ненецкому автономному округу в удовлетворении заявления о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «Полярный инвестиционный центр» (ИНН: 8901022766) (закупка № 0290100000816000004).