

В соответствии с п. 5 ч. 15 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), п. «б» ч. 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила) и на основании Приказа Оренбургского УФАС России № 25-п от 19.01.2023 г., Инспекцией Оренбургского УФАС России по осуществлению внеплановых проверок в составе:

Председателя Инспекции: , Членов Инспекции: ,

в присутствии:

представителя Общества с ограниченной ответственностью «Региональная медицинская компания» – , действующего на основании доверенности,

представители Государственного бюджетного учреждения социального обслуживания Оренбургской области «Соль-Илецкий психоневрологический интернат» на рассмотрение дела не явились, о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом (исх. № 414 от 19.01.2023 г.),

рассмотрев обращение (вх. № 553 от 19.01.2023 г.) Государственного бюджетного учреждения социального обслуживания Оренбургской области «Соль-Илецкий психоневрологический интернат» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Региональная медицинская компания» (ИНН: 1832059960) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения договора на поставку масок хирургических одноразового использования (номер извещения № 0853500000322010550),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступило обращение (вх. № 553 от 19.01.2023 г.) Государственного бюджетного учреждения социального обслуживания Оренбургской области «Соль-Илецкий психоневрологический интернат» (далее – Заказчик, ГБУСО «Соль – Илецкий ПНИ») о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – РНП) сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Региональная медицинская компания» (ИНН: 1832059960) (далее – Поставщик, ООО «РМК», Общество) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения договора на поставку масок хирургических одноразового использования (номер извещения № 0853500000322010550).

Из обращения Заказчика следует, что Поставщиком нарушен п. 5.2 договора, предусматривающий, что товар должен быть поставлен Заказчику в течение 5 (пяти) календарных дней с момента заключения договора. По состоянию на 29.12.2022 г. товар Обществом поставлен не был. В связи с этим, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

Из пояснений представителя Общества следует, что намерений уклоняться от выполнения работ по контракту у Поставщика не имелось. В связи с повышением уровня заболеваемости ОРВИ и COVID-19, во второй половине декабря увеличился спрос на одноразовые медицинские маски, что привело к отсутствию на складе Поставщика ООО «Комплекс-МТ» свободного товарного остатка. С учетом производственных возможностей отгрузка товара Обществу будет произведена 19.12.2022 г. Об указанном обстоятельстве Поставщик известил Заказчика 20.12.2022 г., однако Заказчик ответил ООО «РМК», что указанный товар с нарушением сроков поставки принят не будет.

Инспекция Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав пояснения сторон, установила следующее:

21.11.2022 11:51 (МСК+2) на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) и на электронной площадке (www.sberbank-ast.ru) было размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку масок хирургических одноразового использования (номер извещения № 0853500000322010550).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 122 400,00 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 01.12.2022 г. № ИЭА1, ООО «РМК» признано победителем электронного аукциона с предложением по цене контракта – 122 400,00 рублей.

14.12.2022 07:25 (МСК+2) между ГБУСО «Соль – Илецкий ПНИ» и ООО «РМК» заключен гражданско-правовой договор № 0853500000322010550 на поставку масок хирургических одноразового использования (далее - договор).

Разделом 1 договора «Предмет договора» установлено следующее:

«1.1. В соответствии с Договором Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, осуществить поставку масок хирургических одноразового использования (код ОКПД 2 –32.50.50.190)(далее - Товар) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Договору), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, принять и оплатить поставленный Товар.

1.2. Наименование, количество, ассортимент, комплектность и характеристики Товара определяются в соответствии со Спецификацией (приложение №1 к настоящему договору), которая является неотъемлемой частью настоящего Договора.

1.3. Поставка Товара осуществляется Поставщиком с разгрузкой с транспортного средства по адресу: Оренбургская область Соль – Илецкий район, п. Шахтный, улица Веселая, д. 2 (далее - Место доставки)».

Исходя из положений раздела 3 договора, регламентирующего права и обязанности сторон договора, следует, что Поставщик обязан:

«3.1.1. поставить Товар в строгом соответствии с условиями Договора в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки;

3.1.2. обеспечить соответствие поставляемого Товара требованиям качества, безопасности в соответствии с законодательством Российской Федерации;

3.1.3. представлять по требованию Заказчика информацию и документы, относящиеся к предмету Договора для проверки исполнения Поставщиком обязательств по Договору;

3.1.4. незамедлительно информировать Заказчика обо всех обстоятельствах, препятствующих исполнению Договора;

3.1.5. своими силами и за свой счет устранять допущенные недостатки при поставке товара;

3.1.6. выполнять свои обязательства, предусмотренные положениями Договора;

3.1.7. обеспечивать гарантии на Товар в соответствии с разделом 7 Договора».

Поставщик вправе:

«3.2.1. требовать от Заказчика предоставления имеющейся у него информации, необходимой для исполнения обязательств по Договору;

3.2.3. требовать от Заказчика своевременной оплаты поставленного Товара в порядке и на условиях, предусмотренных Договором».

Заказчик обязан:

«3.3.1. предоставлять Поставщику всю имеющуюся у него информацию и документы, относящиеся к предмету Договора и необходимые для исполнения Поставщиком обязательств по Договору;

3.3.2. своевременно принять и оплатить поставленный товар;

3.3.4. выполнять свои обязательства, предусмотренные иными положениями Договора».

Заказчик вправе:

«3.4.1. требовать от Поставщика надлежащего исполнения обязательств, предусмотренных Договором;

3.4.2. запрашивать у Поставщика информацию об исполнении им обязательств по Договору;

3.4.3. проверять в любое время ход исполнения Поставщиком обязательств по Договору;

3.4.4. осуществлять контроль соответствия качества поставляемого товара, сроков поставки Товара требованиям Договора;

3.4.5. требовать от Поставщика устранения недостатков, допущенных при

исполнении Договора;

3.4.6. отказаться от приемки некачественного товара и потребовать безвозмездного устранения недостатков;

3.4.7. привлекать экспертов для проверки соответствия исполнения Поставщиком обязательств по Договору требованиям, установленным Договором».

Пунктами 5.1-5.2 договора предусмотрено следующее: «5.1. Срок поставки товара: **в течении 5 (пяти) календарных дней с момента заключения договора.**

5.2. Доставка товара до места поставки, а также его разгрузку осуществляется силами и средствами Поставщика».

Пунктами 10.3-10.4 договора установлены основание и порядок расторжения договора:

«11.3. Договор может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством.

11.4. Стороны вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Договора 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.

11.5. Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Договора, если в ходе исполнения Договора установлено, что Поставщик и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки 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.

11.6. Существенные условия Договора могут быть изменены только в случаях, предусмотренных Федеральным законом о контрактной системе.

11.7. В случае расторжения договора по основаниям, предусмотренным частью 11 настоящего договора, заказчик вправе заключить договор с участником закупки, с которым в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ заключается договор при уклонении от заключения договора победителя электронной процедуры (за исключением победителя, предусмотренного Федеральным законом № 44-ФЗ) и при условии согласия такого участника закупки заключить договор. Указанный договор заключается после предоставления участником закупки обеспечения исполнения договора. При этом при расторжении договора (за исключением договора, указанного в части 9 статьи 37 Федерального закона № 44-ФЗ) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора заключение договора в соответствии с настоящим пунктом допускается в случае, если в связи с таким

расторжением принято решение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым расторгнут договор, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 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 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей 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 настоящего 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 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

С учетом требований 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.

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 (ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе).

29.12.2022 г. на основании ч. 9, п.п. 2,3 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчиком принято решение № 1 от 29.12.2022 г. об одностороннем отказе от исполнения гражданско-правового договора № 0853500000322010550 на поставку масок хирургических одноразового использования.

29.12.2022 10:39 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в Единой информационной системе (Решение № 1 от 29.12.2022 г.). **Поставщиком Получено 29.12.2022 10:40 (МСК), Заказчиком Подписано 29.12.2022 10:39 (МСК).**

При расторжении договора Заказчиком соблюдена процедура, предусмотренная положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

Таким образом, учитывая положения ч. 12.1, ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, односторонний отказ Заказчика от исполнения договора вступил в силу 09.01.2023 г.

Следовательно, на дату заседания Инспекции Оренбургского УФАС России решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора считается вступившим в силу.

Из пояснений представителя Общества следует, что Поставщиком в адрес ООО «Комплекс-МТ» направлено письмо (исх. № 027 от 14.12.2022 г.) о предоставлении товара по счету № 9 от 01.12.2022 г., на что от ООО «Комплекс-МТ» был получен ответ (исх. № 026 от 15.12.2022 г.), в соответствии с которым свободного остатка товара на складе не имеется в связи с высоким спросом на защитные медицинские изделия ввиду высокой заболеваемости вирусами ОРВИ и COVID-19. С учетом производственной возможности поставка необходимого товара отложилась на 19.12.2022 г.

19.12.2022 г. товар был отгружен Обществу, что подтверждается счет-фактурой № 30 от 19.12.2022 г.

20.12.2022 г. ООО «РМК» направило в адрес Заказчика гарантийное письмо (исх. № 031 от 20.12.2022 г.), согласно которому Поставщик гарантировал поставку масок хирургических одноразового использования в срок до 28.12.2022 г.

Заказчик, в свою очередь, письмом исх. № 1772 от 21.12.2022 г. уведомил Общество о закрытии финансового года по контрактам до 21.12.2022 г., в связи с чем принять товар после указанного срока не представляется возможным.

29.12.2022 г. Заказчиком принято решение № 1 от 29.12.2022 г. об одностороннем

отказе от исполнения договора.

30.12.2022 г. ООО «РМК» письмом исх. № 039 от 30.12.2022 г. уведомило Заказчика, что поставка товара будет произведена в первый официальный рабочий день 2023 г. – 09.01.2023 г. (согласно заявке – отгрузочному листу от 30.12.2022 г.). Указанное письмо осталось без ответа Заказчика.

Согласно 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).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Порядок рассмотрения обращения о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков и ведения реестра такого реестра определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Постановление № 1078).

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также п.13 Постановления № 1078, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 № 301-КГ15-632 по делу № А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Включение лица в реестр невозможно без установления его вины, выраженной в сознательном уклонении от исполнения контракта.

Проанализировав представленные в материалы дела документы, принимая во внимание, что обязательства, предусмотренные контрактом, ООО «РМК» исполнялись, Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Поставщика не выявила.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П).

При рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения ООО «РМК» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Отказ заказчика от договора, в том числе по мотиву существенного нарушения подрядчиком условия договора, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае, если нарушение условий договора не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля).

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что действия Поставщика – ООО «РМК» – однозначно не могут толковаться как признаки недобросовестного поведения, направленного на уклонение от исполнения условий контракта и на срыв вышеуказанной закупки.

При таких обстоятельствах, на основании исследования имеющихся в материалах дела доказательств, а также в связи с тем, что Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Поставщика не выявила, сведения в отношении ООО «РМК» не подлежат включению в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, Инспекция Оренбургского УФАС России,

руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

В удовлетворении требований Государственного бюджетного учреждения социального обслуживания Оренбургской области «Соль-Илецкий психоневрологический интернат» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Региональная медицинская компания» (ИНН: 1832059960) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения договора на поставку масок хирургических одноразового использования (номер извещения № 085350000322010550), отказать.