

Решение
по делу №06/2688-17-РНП
о включении информации в реестр недобросовестных
поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

01.11.2016

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителя интересов Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Крым «Керченский психоневрологический диспансер» (далее – ГБУЗ РК «Керченский психоневрологический диспансер», Заявитель, Заказчик) И.В. Андрищенко (по доверенности),

представители интересов общества с ограниченной ответственностью «Научно – производственное объединение «Аэрокомфорт» (далее – Ответчик, ООО НПО «Аэрокомфорт») на заседание Комиссии не явились, —

рассмотрев обращение Заявителя от 19.10.2016 б/н (вх. №4628 от 20.10.2016) о включении информации об ООО «НПО «Аэрокомфорт» (...) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения аукциона в электронной форме «Поставка токсикологического анализатора на базе газового хроматографа с масс-селективным детектором» (номер извещения 0375200009715000043) (далее – Аукцион), в соответствии со статьей 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062,

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступило обращение ГБУЗ РК «Керченский психоневрологический диспансер» по Республике Крым о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об ООО «НПО «Аэрокомфорт» - победителе Аукциона в виду принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам Аукциона.

Из обращения Заявителя следует, что Заказчиком 17.03.2016 года принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с не исполнением «НПО «Аэрокомфорт» взятых обязательств по выполнению работ по монтажу и вводу в эксплуатацию системы видео мониторинга леса и раннего обнаружения лесных пожаров.

Крымским УФАС России принято уведомление о рассмотрении дела №06/2688-16-РНП от 20.10.2016 №06/7662, направленное Заявителю, Ответчику.

Заседание по рассмотрению обращения Заявителя назначено на 14:00 01.11.2016.

В результате рассмотрения обращения, на основании документов и сведений, предоставленных Заявителем, Комиссия установила следующее.

Согласно извещению о проведении закупки, документации об Аукционе, протоколам, составленным при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение размещено Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт, единая информационная система, ЕИС) - 06.11.2015;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта – 4 783 387,07 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 16.11.2015 11:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей: 17.11.2015; дата проведения Аукциона: 20.11.2015;

- на участие в Аукционе подано 5 заявок, все заявки допущены к участию в Аукционе;

- в ходе проведения Аукциона предложение о цене контракта подавали 4 участника, снижение от

максимальной (цены контракта) составило 37%.

По итогам заседания Аукционной комиссии Единой комиссией Комитета конкурентной политики Республики Крым (далее — Уполномоченный орган) принят Протокол подведения итогов электронного аукциона от 27.11.2015 №0375200009715000043-3 (далее – Итоговый протокол), согласно которому заявка ООО «НПО «Аэрокомфорт» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об Аукционе, и Ответчик признан победителем Аукциона.

Итоговый протокол Аукциона размещен Уполномоченным органом в единой информационной системе 27.11.2015 11:00.

В силу статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона.

Между ГБУЗ РК «Керченский психоневрологический диспансер» и ООО «НПО «Аэрокомфорт» 08.12.2015 заключен контракт № 125-12/РК (далее - Контракт), размещенный Заказчиком на официальном сайте 09.12.2015 9:19, номер реестровой записи 29111009277 15 000036.

Из обращения Заказчика следует: «...

08 декабря 2015г. с победителем был подписан Государственный контракта № 125- 12\РК на поставку токсикологического анализатора на базе газового хроматографа с масс- селективным детектором (далее по тексту - Контракт) и предоставлено обеспечение в размере 478 330.00 (Четыреста семьдесят восемь тысяч триста тридцать девять рублей 00 копеек), в виде банковской гарантии № 2216/8614/0084/154 12 от 04 декабря 2015г.

Срок исполнения Контракта до 31 декабря 2015г.

В соответствии с п. 1.1. предметом Контракта являлась поставка комплекса аппаратно- программного для медицинских исследований на базе хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» с масс-спектрометрическим детектором (далее - Оборудование) в соответствии с требованиями и условиями Контракта в срок до 31 декабря 2015г.

Согласно п. 1.2. Контракта номенклатура Оборудования и его количество определяются Спецификацией (Приложение № 2 к настоящему Контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего Контракта; технические и иные показатели - Техническим заданием (Приложение №1 к настоящему Контракту), являющимся неотъемлемой частью Контракта.

Пунктом 1.3. Кон факта Сторонами согласовано, что доставка Оборудования осуществляется Поставщиком собственными силами и за счет собственных средств с разгрузкой с транспортного средства в соответствии с Актом-приема передачи.

Оборудование в адрес Государственного заказчика было поставлено 28 декабря 2015г. в соответствии с товарной накладной № 60 от 22 декабря 2015г..

В ходе приемки Оборудования (без вскрытия тары и подписания Акта приема-передачи) Приемочная комиссия выявила существенные недостатки, которые были отражены Заказчиком в Акте от 12 января 2016г. о существенных недостатках поставленной продукции по Государственному контракту №125-12\РК на поставку токсикологическую анализатора на базе газового хроматографа с масс-селективным детектором от 08.12.2015г.

В частности, были выявлены несоответствия параметров Технического паспорта, прилагаемого к поставленному Оборудованию, требованиям Технической задания, предусмотренного Контрактом, а также несоответствия в информации, представленной на одном из цифровых носителей с пометкой «Хроматек» (разработка и производство аналитического оборудования) требованиям Технического задания, предусмотренного контрактом...

...

...Кроме того, не представлено регистрационное удостоверение, выданное Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения, на медицинское изделие, представление которого предусмотрено Государственным Контрактом. Полученное от Поставщика регистрационное удостоверение на медицинское изделие от 10.02.2009г. № ФСР 2009\04091 серия <...> выданное Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения (РОСЗДРАВНАДЗОР), указывает оборудование, не соответствующее техническому заданию по Государственному Контракту.

В соответствии с п.7.5. 8.5 Контракта, а также частью 2 статьи 513. статьей 518 Гражданского кодекса РФ настоящим Заказчик уведомляет ООО НПО «Аэрокомфорт» (Поставщика по Контракту) о вышеуказанных

выявленных несоответствиях поставленного оборудования требованиям Контракта и невозможности завершения приемки данного оборудования до устранения данных несоответствий. В связи с вышеизложенным, Поставщику по Контракту направляется настоящее требование об устранении в срок, не позднее 45 дней с даты поставки, всех выявленных дефектов в поставленном оборудовании.

Согласно, заключенному контракта Поставщик должен поставить комплекса аппаратно-программного для медицинских исследований на базе хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» с масс-спектрометрическим детектором, а также передать документы подтверждающие регистрацию оборудования в системе Минздрава РФ.

В полученном от Поставщика Регистрационном удостоверении на медицинское изделие от 10 февраля 2009 года № ФСР 2009/044091 серия <...> указан Комплекс аппаратно-программный для медицинского исследования на базе хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» по ТУ 9443-004-12908609-99 в двух исполнениях: исполнение 1 (со встроенной панелью управления); исполнение 2 (без встроенной панели управления, с возможностью подключения выносной панели управления).

Согласно, предоставленного Поставщиком паспорта 214.2.840.083ПС на детектор масс-спектрометрический исполнение 1, изготовлен и принят в соответствии с действующими требованиями технических условий ТУ 9443-021-12908609-2012, т.е. на основании технических условий, которые были разработаны только в 2012 году, и соответственно основной компонент хроматографа «Хроматэк-Кристалл 5000» - детектор масс-спектрометрический не попадает под действие предоставленного Поставщиком Регистрационного удостоверения, выданного в 2009 году.

В соответствии с частью 4 статьи 38 Федерального закона от 21.11.2011г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» на территории Российской Федерации разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти.

Пункт 2 Правил государственной регистрации медицинских изделий, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 27.12.2012г. №1416, установлено, что государственной регистрации подлежат любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем (изготовителем) для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболического воздействия на организм человека (далее - медицинские изделия).

В силу ч. 8 ст.95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с Гражданским законодательством.

Частью 9 того же закона установлено, что 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. Контракта предусмотрено, что он может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ст.523 Гражданского кодекса РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки допускаются, в случае поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок.

В предложенный Государственным заказчиком срок дефекты Поставщиком устранены не были. Таким образом, ООО НПО «Аэрокомфорт» (Поставщиком) было допущено существенное нарушение условий контракта.

Статья 526 Гражданского кодекса РФ предусматривает, что по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506- 522). если иное не предусмотрено правилами ГК РФ, пункт 2 статьи 525 ГК РФ. Статья 309 ГК РФ. предусматривает, 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. Статья 67 Федерального закона от 05 апреля 2013г. 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», предусматривает, что:

- документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.
- к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Положения Федерального закона от 05 апреля 2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», устанавливают, что потребности Заказчика являются определяющим фактором при установлении в документации об аукционе соответствующих требований, конкретизация в контракте товара по его техническим и функциональным характеристикам и потребительским свойствам возложена на Заказчика, после подписания контракта обязанность по его исполнению принимает на себя поставщик.

Поставщиком поставка оборудования была осуществлена с существенными отступлениями от Технического задания (Приложение № 1), являющиеся неотъемлемой частью Контракта.

Пункт 16.7. Документации об аукционе в электронной форме, предусматривает, что при исполнении контракта по согласованию Государственного заказчика с поставщиком допускается поставка товара, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В этом случае соответствующие изменения вносятся Государственным заказчиком в реестр контрактов, заключенных Государственным заказчиком. Данное положение также указано в части 7 статьи 95 Федерального закона от 05 апреля 2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Принимая во внимание вышеизложенное. Заказчиком 17 марта 2016г. было принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Государственного контракта № 125-12\ПК от 08 декабря 2015г. на поставку токсикологического анализатора на базе газового хроматографа с масс-селективным детектором (далее по тексту Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта).

В соответствии с ч. 12 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» 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.

Во исполнение указанного требования:

1. 21 марта 2016 г. решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было опубликовано на официальном сайте Российской Федерации для размещения информации о размещении заказов www.zakupki.gov.ru и направлено:

2. Оригинал Решения от 17 марта 2016г. и исходящего письма от 22 марта 2016г. № 199 «О направлении Решения» было отправлено через ФГУГГ «ПОЧТА КРЫМА» заказным письмом с уведомлением 22 марта 2016г. на почтовый адрес Истца: 424000. Республика Марий Эл. г.Йошкар-Ола. ул.Суворова, д. 16, опись вложения от 22 марта 2016г..

3. Сканированное Решение 17 марта 2016г. и исходящего письма от 22 марта 2016г. X 399 «О направлении Решения» было направлено 22 марта 2016г. 15:38 (по московском) времени) по следующие адреса электронной почты Истца: a1-12@list.ru; a1-12@yandex.ru, что подтверждаются распечаткой с сайта <https://e.mail.ru>.

С 19 февраля 2016 года в Арбитражном суде Республики Крым между ООО НПО «Аэрокомфорт» (Истец) и ГБУЗРК «КПНД» (Ответчик) дело № А83-1053/2016 проходило судебное разбирательства в рамках заключенного государстве иного контракта № 125-12\ПК от 08 декабря 2015г.

В Арбитражный суд Республики Крым от ООО НПО «Аэрокомфорт» поступило дополнение от 31 марта 2016г. к исковому заявлению о признании незаконным Решения от 17 марта 2016г. об одностороннем отказе от исполнения Государственного контракта № 125-12\ПК от 08 декабря 2015г. на поставку токсикологического анализатора на базе газового хроматографа с масс-селективным детектором принятое Заказчиком. Арбитражным судом Республики Крым данное дополнение было принято.

08 июля 2016г. Арбитражным судом Республики Крым было вынесено Решение, в удовлетворении исковых требований ООО НПО «Аэрокомфорт» отказать в полном объеме - о взыскании задолженности за поставку товара по государственному контракт), признании одностороннего отказа от государственного контракта незаконным.

29 августа 2016г. Двадцать первый арбитражный апелляционный суд принял к рассмотрению апелляционную жалобу ООО НПО «Аэрокомфорт» на Решение Арбитражного суда Республики Крым от 08 июля 2016г. дело №А83-1053/2016.

17 октября 2016г. Двадцать первый арбитражный апелляционный суд постановил Решение Арбитражного суда Республики Крым от 08 июля 2016г. по делу № А83-1053/2016 оставить без изменения, а апелляционную жалобу (ЮО НПО «Аэрокомфорт» бет удовлетворения. Постановление Двадцать первого апелляционного суда от 17 октября 2016г. опубликовано на <http://kad.arbitr.ru> 18.10.2016 г. 15:57:57 МСК. По принятому Решению от 08.07.2016г. и Постановлению от 17.10.2016г. 26 марта 2016г. решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу.

...» (цитата обращения).

Вместе с вышеуказанным, Заказчик предоставил копии решений Арбитражного суда Республики Крым от 08.07.2016 по делу №А83-1053/2016 и копию решения Двадцать первого Арбитражного апелляционного суда от 17.10.2016 по делу №А83-1053/2016.

В соответствии с частью 8 статьи 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.

В силу части 9 статьи 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 части 12 статьи 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.

В соответствии с частью 13 статьи 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.

Согласно 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.

Заказчик письмом от 19.10.2016 б/н обратился в Крымское УФАС России о включении информации в отношении ООО «НПО «Аэрокомфорт» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в виду неисполнения Ответчиком условий Контракта. Заказчиком также предоставлены сведения, предусмотренные пунктами 1 - 3 части 3 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Крымское УФАС России, с целью объективного рассмотрения сложившейся ситуации, Уведомлением о рассмотрении дела №06/2688-16-РНП по включению информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 20.10.2016 №06/7662, направленное ООО «НПО «Аэрокомфорт» в письменном и электронном виде, указало о необходимости предоставления возражений на обращение либо письменных пояснений по факту не исполнения контракта с документальным подтверждением причин и иных документов, материалов, имеющих отношение к рассматриваемому вопросу, а также обеспечить явку в Крымское УФАС России представителя на представление интересов Ответчика на заседании Комиссии.

Вместе с тем, представители ООО «НПО «Аэрокомфорт» на заседание Комиссии не явились и не предоставили возражений, пояснений по факту ненадлежащего исполнения заключенного Контракта.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, при принятии решения об участии в закупке, осуществляемой согласно Закону о контрактной системе, в т.ч. способом электронного аукциона, участник должен осознавать возможность наступления неблагоприятных последствий при уклонении от заключения контракта либо неисполнении обязательств по контракту.

В соответствии частью 2 статьи 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.

Учитывая изложенное выше, руководствуясь статьями 95, 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Информацию, предоставленную ГБУЗ РК «Керченский психоневрологический диспансер» в отношении общества с ограниченной ответственностью «НПО «Аэрокомфорт» (...) включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам закупки «Поставка токсикологического анализатора на базе газового хроматографа с масс-селективным детектором» (номер извещения 0375200009715000043), сроком на два года.

2. Датой включения информации в отношении ООО «НПО «Аэрокомфорт» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанной информации на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.