

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-670/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«14» сентября 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

в отсутствие представителя Министерства внутренних дел по Республике Бурятия (далее – МВД по Республике Бурятия, Заказчик),

при участии посредством видеоконференцсвязи индивидуального предпринимателя Коновалова Кирилла Андреевича ИНН 594811187943 (далее – ИП Коновалов К.А., Поставщик),

рассмотрев обращение МВД по Республике Бурятия (вх. № 3261/23 от 07.09.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ИП Коновалова К.А. в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на поставку расходных материалов для нужд ДНК-лаборатории ЭКЦ МВД по Республике Бурятия, номер закупки – 100309877123100094, ИКЗ – 231032305552903260100100180000000000, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 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 – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

у с т а н о в и л а:

Из обращения Заказчика и представленных документов следует, что на основании пункта 4 части 1 статьи 93 Закона о контрактной системе Заказчиком 22.05.2023 в едином агрегаторе торговли «Березка» была объявлена закупочная сессия на поставку расходных материалов для нужд ДНК-лаборатории ЭКЦ МВД по Республике Бурятия № 100309877123100094. Стартовая цена/максимальная цена – 169 610,00 руб.

23.05.2023 по результатам проведенной закупочной сессии победителем был признан участник ИП Коновалов К.А.

29.05.2023 между Заказчиком и ИП Коновалов К.А. заключен контракт № 100309877123100094/53 на поставку расходных материалов для нужд ДНК-лаборатории ЭКЦ МВД по Республике Бурятия (далее – Контракт), цена Контракта – 159 360 руб.

В соответствии с пунктом 4.1 Контракта срок поставки товара: в течение 20 дней с даты заключения контракта, т.е. не позднее 18.06.2023.

23.06.2023 Заказчиком в адрес Поставщика направлено письмо № 65/882 с требованием

сообщить конкретные сроки поставки товара. Ответ Заказчику не поступил.

03.07.2023 Поставщиком осуществлена поставка товара (10 мест, 62 кг).

06.07.2023 Заказчиком письмом № 9/1885 в адрес Поставщика направлен мотивированный отказ от приемки товара с приложением заключения и требованием устранить недостатки товара в течение 10 рабочих дней, т.е. до 20.07.2023.

Согласно Заключению о проверке товаров (работ, услуг) по количеству (объему) и качеству Заказчиком выявлены следующие недостатки:

п. 1–п. 7. Не предоставлен предусмотренный контрактом заверенный поставщиком документ, определяющий и подтверждающий гарантийные обязательства Поставщика на товар (с включением сведений, указанных в п. 9 требований к товару), также Поставщиком не предоставлен акт приема-передачи товара.

п. 2. Наконечники универсальные без фильтра объемом до 1000 мкл. Фактически поставлено 16 упаковок (по 5 сменных штативов в упаковке), в соответствии с накладной и условиями контракта - 10 упаковок (по 8 сменных штативов в упаковке).

п. 5. Наконечники универсальные без фильтра в многоразовом боксе для дозаторов до 10 мкл: отсутствует сертификат производителя об отсутствии ДНК-аз, РНК-аз, человеческой ДНК и ингибиторов ПНР. Указанный на упаковке срок годности (до 27.04.2025) не соответствует требованиям контракта (не менее 48 месяцев на момент поставки).

п. 6. Пробирки для ГЩР с крышками: отсутствует сертификат производителя об отсутствии ДНК-аз, РНК-аз, человеческой ДНК и ингибиторов ПНР, фактически поставлено 8 упаковок (по 125 стрипов в упаковке), в соответствии с накладной и условиями контракта - 5 упаковок (по 200 стрипов в упаковке). Указанный на упаковке срок годности (до апреля 2027) не соответствует требованиям контракта (не менее 48 месяцев на дату поставки).

п. 7. Оптические 96-луночные плашки для проведения капиллярного электрофореза на генетическом анализаторе: не совместимы с имеющимся у Заказчика генетическим анализатором Applied Biosystems 3500, поскольку имеют два срезанных угла и не помещаются в сэндвич-адаптер генетического анализатора. Указанный на упаковке срок годности (до апреля 2025) не соответствует требованиям контракта (не менее 48 месяцев на дату поставки). В соответствии с информацией на упаковке и в товарной накладной страна происхождения товара (Российская Федерация) не соответствует спецификации государственного контракта (Китайская Народная Республика).

13.07.2023 поступил недостающий товар (1 место, 1 кг), однако замена товара не произведена.

24.07.2023 Заказчиком повторно направлено письмо № 9/2103 с требованием устранить недостатки до 04.08.2023. В данном письме также указано, что в случае недопоставки товара в указанный срок, Заказчиком будет принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

26.07.2023 неприятый товар (11 мест, 63 кг) отправлен в адрес Поставщика транспортной компанией ООО «КИТ ТК».

07.08.2023 на основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации и пункта 2.1.7 Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлено Поставщику Почтой России.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

Согласно 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.

В соответствии с пунктом 2.1.7 Контракта 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, и Законом о контрактной системе.

В соответствии с частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 данной статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, при осуществлении закупок, предусмотренных статьей 93 (за исключением закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 указанного Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 указанного Федерального закона особенностей, предусматривающих неразмещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 указанного Федерального закона, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований указанной части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается:

1) дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

Согласно почтовому идентификатору 67000084189337 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено Заказчиком в 07.08.2023, получено 24.08.2023.

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе является 24.08.2023.

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.

Таким образом, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается расторгнутым с 05.09.2023

Информация о расторжении Контракта на официальном сайте не размещалась в связи с тем, что согласно части 1 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов не включается информация о контрактах, заключенных в соответствии с пунктами 4 и 5 (за

исключением контрактов, заключенных в соответствии с частью 12 статьи 93 указанного Федерального закона), пунктами 23, 42, 44, 45, пунктом 46 (в части контрактов, заключаемых с физическими лицами) части 1 статьи 93 указанного Федерального закона.

Частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе определено, что заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 указанного Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеуказанной нормы Заказчиком в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ИП Коновалов К.А. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) установленный законом срок – 07.09.2023.

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 (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Как следует из представленных МВД по Республике Бурятия материалов, до вступления решения в силу ИП Коновалов К.А. в адрес Заказчика направил гарантийное письмо № 374 от 23.08.2023, согласно которому Поставщиком принято решение осуществить забор ранее поставленного товара с целью замены на новый, соответствующий условиям Контракта в части документального соответствия по техническим характеристикам. В связи с этим Поставщиком проведены переговоры с Джет Био Филтрейшон СО., Лтд. и Наньтун Тянье Лабвер СО., Лтд. для получения предусмотренных условиями контракта документов, а также части новой партии товара. Так, Поставщик сообщил о направлении в адрес Заказчика товара, соответствующего условиям Контракта, ориентировочный срок поставки которого – 02.09.2023.

28.08.2023 ИП Коновалов К.А. уведомил Заказчика о получении 24.08.2023 решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, замене товара и устранении всех недочетов, а также сообщил о направлении товара 28.08.2023 посредством ТК «Деловые линии» (трек-номер 23-04011175947). В связи с изложенным Поставщик просил отозвать требование об одностороннем расторжении Контракта.

04.09.2023 ИП Коновалов К.А. направил уведомление № 427, в котором повторно сообщил о

получении решения об одностороннем отказе, направлении товара в адрес Заказчика и полной поставке товара 02.09.2023. В телефонном разговоре представитель Заказчика пояснил о возникших проблемах с приемкой позиций № 7, 8 согласно спецификации. Таким образом, контракт исполнен на общую сумму 148 060,00 руб., что составляет 95 % от цены Контракта. Вместе с тем, в силу отказа Заказчика в приемке товара по позициям № 7, 8 Поставщик предложил расторгнуть Контракт по соглашению сторон в части неисполненных обязательств и отозвать решение об одностороннем расторжении Контракта.

В ответ на уведомление Поставщика от 04.09.2023 Заказчиком направлено письмо № 65/1203 от 06.09.2023, из которого следует, что Поставщиком действительно Контракт исполнен на 148 060,00 руб., поскольку Заказчиком не были приняты товары на сумму 11 300,00 руб. (по позициям № 7, 8 спецификации Контракта) по следующим причинам: *«не устранены нарушения условий контракта, а именно позиции 7 оптический 96-луночный плашка для проведения капиллярного электрофореза на генетическом анализаторе не совместим с имеющимся у Заказчика генетическим анализатором Applied Biosystems 3500, поскольку имеет два срезанных угла и не помещается в сэндвич-адаптер генетического анализатора. Указанный на упаковке срок годности (до апреля 2025) не соответствует требованиям контракта (не менее 48 месяцев на дату поставки). В соответствии с информацией на упаковке и в товарной накладной страна происхождения товара (Российская Федерация) не соответствует спецификации государственного контракта (Китайская Народная Республика). По позиции 8 (маты для ПЦР) страна происхождения товара (Российская Федерация) не соответствует спецификации государственного контракта (Китайская Народная Республика)».*

На основании изложенного, ссылаясь на часть 14 статьи 95 Закона о контрактной, Заказчик указал Поставщику на устранение недостатков не в полном объеме, в связи с чем решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 05.09.2023.

В соответствии с 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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки 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 (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительства РФ № 1078).

Включение 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 в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Верховный Суд Российской Федерации также неоднократно разъяснял, что при рассмотрении вопроса о законности решения уполномоченного органа 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. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной проверкой, а должен устанавливать по делу обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Антимонопольный орган при осуществлении проверки информации и документов, представленных Заказчиком, не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки и оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, предусмотренной Законом о контрактной системе и оценивает поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Включение сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

В соответствии с пунктом 15 Правил, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 Правил поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Согласно пояснениям Поставщика (вх. № 3379-ЭП/23 от 14.09.2023) ИП Коновалов К.А. планировал к поставке товар производства компаний GENFOLLOWER BIOTECH, Guangzhou Jet Bio-Filtration, Nantong Tianye Labware, Jiangsu Huida Medical Instruments. На момент участия в аукционе заявка заполнялась в соответствии с аукционной документацией и предоставленным коммерческим предложением ИП Конникова Э.С.

В ходе доставки товар на склад ИП Коновалова К.А. выяснилось, что поставка позиции 7 (оптический 96-луночный плашки 3 штуки) и 8 (маты для ПЦР 4 штуки) невозможно в связи с отсутствием указанной позиции на открытом рынке.

Для удовлетворения потребности Заказчика недостающий объем товара был запрошен у ряда производителей. Единственный поставщик, готовый продать недостающую продукцию, мог осуществить поставку не ранее 10 сентября. Соответствующий товар был закуплен, однако для исполнения Контракта в установленные сроки Поставщиком найден и закуплен аналог Российского происхождения.

04.07.2023 в адрес Заказчика поставлен полный объем товара.

06.07.2023 Поставщиком получено заключение о проверке товара (отказ в приемке).

Причиной отказа стало несоответствие количества товара в упаковке, срока годности и подтверждающих стерилизацию документов.

26.07.2023 непринятый товар был направлен в адрес Поставщика.

Поставщик осуществил ряд запросов производителю товара, а также передал необходимую документацию в ТИП Пермского края для перевода на русский язык. Товар, соответствующий условиям Контракта, повторно заказан у ИП Конникова Э.С.

07.08.2023 МВД по Республике Бурятия приняло решение об одностороннем расторжении Контракта, которое получено Поставщиком 24.08.2023.

Поскольку позиции 7 (оптический 96-луночный плашки 3 штуки) и 8 (маты для ПЦР 4 штуки), произведенные в Китайской Народной Республике, все еще не были поставлены, Поставщик принял решение повторно отгрузить Российский аналог.

Товар принят и оплачен Заказчиком на сумму 148 060,00 руб., позиции 7, 8 не приняты (акт приемки товара от 04.09.2023). В связи с чем Заказчику предложено расторгнуть Контракт по соглашению сторон в части двух недостающих позиций на сумму 11 300,00 руб., однако Заказчик в расторжении отказал.

Заказчику было направлено гарантийное письмо, а также письмо с просьбой отозвать решение об одностороннем расторжении, так как Поставщик физически не может поставить недостающие позиции. Заказчик оставил просьбу Поставщика без удовлетворения. В настоящий момент необходимый товар поступил в пользование Поставщика, однако поставка товара в адрес Заказчика невозможна в связи с вступлением в силу решения об одностороннем расторжении контракта.

Учитывая изложенное, Контракт исполнен более чем на 95 %, вместе с тем, достигнуть соглашения в оставшейся части сторонам не удалось.

Комиссия Бурятского УФАС России, изучив представленные сторонами документы (информацию), пришла к выводу, что в действиях ИП Коновалов К.А. отсутствует недобросовестное поведение, поскольку Поставщик на протяжении действия Контракта осуществлял действия по его исполнению: товар был заказан и поставлен в полном объеме, при отсутствии на открытом рынке позиций № 7, 8 спецификации к Контракту был осуществлен поиск аналогичного товара у других производителей; фактически поставлено и принято товара более чем на 95 %.

Принимая во внимание вышеуказанное, исходя из имеющихся на дату рассмотрения дела сведений, фактов и доказательств, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что включение сведений об ИП Коновалов К.А. в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного Контракта.

На основании изложенного и руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и подпунктом «в» пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), а также проведя внеплановую проверку в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 № 1576 «Об утверждении Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений» Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

Отказать во включении информации об индивидуальном предпринимателе Коновалове Кирилле Андреевиче ИНН 594811187943 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.