

21 января 2016 года

г. Ижевск

На основании статей 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, Закон), в соответствии с приказом Удмуртского УФАС России от 27.11.2014г. № 704 «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок», Комиссия Удмуртского УФАС России в составе:

председатель Комиссии: <...> – начальник отдела контроля закупок Удмуртского УФАС России;

заместитель председателя Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля закупок;

члены Комиссии: <...> – ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок, <...> - специалист–эксперт отдела контроля закупок, кворум соблюден (отсутствует), <...> – ведущий специалист – эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков (отсутствует), кворум соблюден,

в присутствии:

представителей заказчика – БУЗ УР «Увинская РБ МЗ УР» (далее – Заказчик): <...> (доверенность от 21.01.2016г. № 4), <...> (доверенность от 21.01.2016г. № 5),

представителя ООО «ГАММА» (далее – Общество): <...> (доверенность от 21.01.2016г. № 2),

в результате осуществления внеплановой проверки действий Заказчика в части соблюдения требований Закона о контрактной системе, в соответствии с частями 4, 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

1) 14.08.2015г. Заказчиком размещено извещение о проведении электронного аукциона на осуществление закупки изделий для медицинского назначения (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0313300065415000298, далее – Аукцион); начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 79 548,71 рублей.

2) В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 25.08.2015г. до окончания срока подачи аукционных заявок на участие в Аукционе поступило 2 заявки; решением аукционной комиссии все участники закупки, подавшие аукционные заявки, допущены к участию в Аукционе.

3) Согласно протоколу проведения Аукциона от 28.08.2015г. минимальное предложение о цене контракта – 63102.26 рублей – поступило от участника закупки,

аукционной заявке которого присвоен номер <...> .

4) В соответствии с протоколом подведения итогов Аукциона от 31.08.2015г. аукционная заявка участника Аукциона ООО «Гамма», которой присвоен номер <...> , признана соответствующей требованиям документации об Аукционе.

5) 17.09.2015г. Заказчиком заключен контракт № 0915/272-а (реестровый номер записи о контракте 21821002514 15 000342, далее - Контракт) с ООО «Гамма».

6) В соответствии с решением от 03.12.2015г. (исх.№ 1372) Заказчик в одностороннем порядке отказался от исполнения контракта № 0915/272-а в связи с существенным нарушением поставщиком своих обязательств.

В соответствии с частями 8,9 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.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

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](#) статьи 95 Закона о контрактной системе. 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).

Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 115-А принято Заказчиком 03.12.2015г.

Из материалов дела следует, что решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вручено представителю Общества 08.12.2015г. Утробиной С.А.

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено и подтверждается устными пояснениями представителя Заказчика, что решение Заказчика от 03.12.2015г. об одностороннем отказе от исполнения Контракта не направлено Обществу по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика, указанному в контракте, а также не размещено на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, что является нарушением требования части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе и содержит признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

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), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Согласно [статье](#) 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.

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 ГК РФ, 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

Согласно части 2 статьи 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

- неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Из системного толкования пункта 2 статьи 450 ГК РФ частей 1, 2 статьи 523 ГК РФ следует, что по непредусмотренным частью 2 статьи 523 ГК РФ основаниям контракт может быть расторгнут по требованию Заказчика лишь по решению суда.

Согласно пункту 3.2 Контракта поставка товара осуществляется Поставщиком небольшими партиями с момента заключения Контракта по 31 декабря 2015 года, в пределах режима работы Заказчика (с 9:00 до 15:00 часов, кроме выходных и нерабочих праздничных дней.), после получения предварительной письменной или устной заявки (по контактному телефону) от Заказчика за два дня до дня поставки товара в объемах и в сроки указанные в заявке.

Порядок и сроки приёмки товара установлены в разделе 7 Контракта.

Осуществление Заказчиком приемки поставленного товара производится в части соответствия товара количеству, качеству, объему требованиям, установленным контрактом, включая проведение экспертизы поставленного товара.

Экспертиза проводится Заказчиком своими силами или в случаях, предусмотренных законодательством РФ, к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов.

Приемка поставленного товара осуществляется приемочной комиссией Заказчика и оформляется документом о приемке, который подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается Заказчиком в течении 10 рабочих дней с момента поставки товара, либо Поставщику в те же сроки Заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа при наличии оснований.

Заказчик вправе не отказывать в приемке результатов поставленного товара в случае выявления несоответствия этих результатов либо этих товаров условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке этих результатов либо этих товаров, работ, услуг и устранено Поставщиком. (пункт 7.2 Контракта).

В случае установления факта несоответствия Товара условиям Контракта, его повреждения или поставки некачественного Товара, составляется акт, который направляется Поставщику (пункт 7.3 Контракта).

Поставщик обязан в течение 3 (трех) рабочих дней со дня получения акта принять соответствующие меры по устранению замечаний. Товар, не соответствующий условиям настоящего Контракта подлежит замене на Товар, полностью соответствующий условиям настоящего контракта. Все расходы в таких случаях осуществляются за счет Поставщика (пункт 7.4 Контракта).

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что согласно позиции № 5 спецификации (приложение № 1 к Контракту) Обществу надлежало поставить среди прочих изделий многослойный коврик с антибактериальным покрытием производства «Чехия-Италия-Польша».

Согласно счет-фактуре № 1823 от 28.09.2015г. во исполнение условий Контракта Общество передало (отгрузило) Заказчику «многослойный коврик с

антибактериальным покрытием» в количестве 4 шт. вместе с декларацией о соответствии «коврика полимерного многослойного с клеевым покрытием т.м. «Чистея» требованиям ГОСТ Р 50962-96, выданной заявителю - ООО «МК Вита-Пул», а также информационным письмом ООО «МК Вита-Пул» о том, что при ввозе на территорию Таможенного союза на медицинское изделие «Коврик медицинский полимерный многослойный адгезивный антибактериальный, товарный знак «Чистея», производства Чешская Республика, предоставляется регистрационное удостоверение.

В соответствии с актом № 1 от 29.09.2015г. Заказчиком не принят товар, отгруженный Обществом по товарной накладной № 1823 от 28.09.2015г. в связи с тем, что поставщиком поставлен товар, который по наименованию, техническим характеристикам и потребительским свойствам не соответствует требованиям, заявленным в аукционной документации, а также в связи с тем, что фактически поставлен товар произведённый на территории России.

Согласно претензии от 30.10.2015г. № 1234 Заказчик установил для Общества срок – до 15.11.2015г. для устранения выявленного актом № 1 от 29.09.2015г. несоответствия, а именно поставить коврики многослойные с антибактериальным покрытием (4 шт.).

Как следует из материалов дела, претензию от 30.10.2015г. № 1234, а также акт № 1 от 29.09.2015г. Общество получило 12.11.2015г.

В соответствии с письмом от 26.11.2015г. № 214, врученным Заказчику 27.11.2015г., Общество уведомило Заказчика о том, что изготовителем товара, поставленного по товарной накладной № 1823 от 28.09.2015г., является Чешская Республика, и повторно направило в адрес Заказчика декларацию о соответствии «коврика полимерного многослойного с клеевым покрытием т.м. «Чистея» требованиям ГОСТ Р 50962-96, выданной заявителю - ООО «МК Вита-Пул», а также информационное письмо ООО «МК Вита-Пул» о том, что при ввозе на территорию Таможенного союза на медицинское изделие «Коврик медицинский полимерный многослойный адгезивный антибактериальный, товарный знак «Чистея», производства Чешская Республика, предоставляется регистрационное удостоверение.

В материалы дела № РНП 18-9 представителем Общества также представлена копия письма Общества (№ 219 от 10.12.2015г.), предоставленное Заказчику 11.12.2015г. в ответ на уведомление о расторжении Контракта от 03.12.2015 № 1372. В соответствии с указанным письмом Общество представило Заказчику регистрационное удостоверение от 29.10.2014г. № РЗН 2014/1576 на медицинское изделие «Коврик медицинский полимерный многослойный адгезивный антибактериальный, товарный знак «Чистея», размеры 90x45 см, 115x45 см, 115x60 см, 115x90 см», производства «АВ Медикал Консалтинг ООО» Чешская Республика, а также инструкцию на коврики антибактериальные товарного знака «Чистея» с официального сайта ООО «МК Вита-Пул».

Из статьи 104 Закона о контрактной системе следует, что включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств.

При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах.

Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения лица.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

При таких обстоятельствах, когда Заказчиком нарушен предусмотренный частью 12 статьи 95 Закона порядок расторжения Контракта, принимая во внимание, что решение Заказчика об одностороннем расторжении Контракта не содержит указания на норму гражданского законодательства Российской Федерации, являющейся правовым основанием для признания допущенных Обществом нарушений условий контракта существенными, а также учитывая, что Заказчиком не представлены доказательства, подтверждающие поставку Обществом товара ненадлежащего качества или неоднократное нарушение поставщиком сроков поставки товара, равно как и указывающие на умышленное неисполнение Обществом заявки на поставку товара, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что основания для включения сведений в отношении ООО «Гамма» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного, изучив представленные документы, руководствуясь статьей 104 Закона о размещении заказов, постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения в отношении ООО «Гамма» (ИНН 1832119514; юридический адрес: 426028, г.Ижевск, ул. Степная, д. 6) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.
2. Признать заказчика – БУЗ УР «Увинская РБ МЗ УР» нарушившим часть 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении по части 6 статьи 7.32 КоАП РФ в отношении виновного лица заказчика - БУЗ УР «Увинская РБ МЗ УР».

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.

<...>

Председатель Комиссии

<...>

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии:

<...>