

13 декабря 2018 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия),

рассмотрев обращение ГУЗ «Городская клиническая больница №2 г. Тулы имени Е.Г. Лазарева» (далее - Заказчик) от 03.12.2018 исх. № 761/1 (вх. № 6221 от 03.12.2018) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ГринСота» (далее – ООО «ГринСота», Общество, Поставщик) (ИНН: 7106034901; адрес: 300041, Российская Федерация, Тульская область, г. Тула, ул. Вересаева, д. 10А, помещение XIII) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 22.08.2018 № **Ф.2018.393888** на поставку реактивов (закупка № 0366300045418000**161**) (далее – Контракт), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062) (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

- представителей Заказчика по доверенности;
- генерального директора Общества на основании приказа;
- представителя Общества по доверенности;

УСТАНОВИЛА:

03.12.2018 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «ГринСота» в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку реактивов (закупка № 0366300045418000**161**) (далее – Закупка, Электронный аукцион).

Присутствующие на заседании Комиссии представители Заказчика поддержали доводы, изложенные в указанном обращении.

В свою очередь, представители Общества указали на незаконность действий Заказчика при исполнении Контракта, указали, что Обществом подано исковое заявление о признании недействительным решения

Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта в Арбитражный суд Тульской области.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация об электронном аукционе на поставку реактивов (далее – документация об электронном аукционе) размещены 18.07.2018 в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 98 341,00 рублей.

22.08.2018 по итогам Закупки между Заказчиком и ООО «ГринСота» заключен Контракт на общую сумму 98018,88 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта по настоящему контракту поставщик обязуется поставить и передать заказчику в срок, предусмотренный настоящим контрактом, реактивы (далее – товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к контракту), Техническим заданием (Приложение № 2 к контракту), являющимися неотъемлемыми частями настоящего контракта, и с условиями настоящего контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Пунктами 4.1, 4.2 Контракта предусмотрено, что срок поставки товара: с момента заключения контракта в течении 60 (шестидесяти) календарных дней партиями по заявкам заказчика.

Периодичность поставок партии товара: поставка товара осуществляется отдельными партиями, в течение 10 (десяти) дней со дня направления заказчиком заявки в адрес Поставщика. Периодичность поставок товара: не более 1 (одного) раза в месяц. По согласованию с Поставщиком, в случае возникновения потребности, поставка осуществляется в течение 3 (трех) дней со дня направления Заказчиком соответствующей заявки. По запросу Заказчика возможна единовременная поставка товара.

В пункте 2.4 Контракта сторонами согласован порядок оплаты поставленного товара: оплата за поставленную партию товара осуществляется заказчиком не более чем в течение 15 (пятнадцати) дней с даты подписания заказчиком акта приемки-передачи партии товара (по форме Приложения № 3 к контракту) на основании счета, счета-фактуры, товарной накладной.

В пункте 5 Контракта предусмотрен следующий порядок приемки товара.

5.1. Приемка товара по количеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно - технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 № П-6, в части, не противоречащей условиям контракта.

5.2. Приемка товара по качеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно - технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966 № П-7, в части, не противоречащей условиям контракта.

5.3. Проверка количества и качества товара, поступившего в таре (упаковке), производится при вскрытии тары (упаковки).

При выявлении несоответствия наименований, количества и качества товара, установленных в Техническом задании и Спецификации, заказчик в течение 2 (двух) рабочих дней с момента такого выявления направляет поставщику письменное уведомление (претензию) о необходимости замены или допоставки товара.

5.4. В случае поставки некачественного товара (в том числе в случае выявления внешних признаков ненадлежащего качества товара, препятствующих его дальнейшему использованию (нарушение целостности упаковки, повреждение содержимого и т.д.) поставщик обязан безвозмездно устранить недостатки товара в течение 10 (десяти) календарных дней с момента письменного уведомления о них заказчиком.

5.5. В день поставки поставщик одновременно с товаром должен передать заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 3.3. контракта, акт приемки-передачи партии товара в двух экземплярах, по форме, установленной Приложением № 3 к контракту, счет, счет-фактуру, товарную накладную в двух экземплярах.

5.6. При приемке товара заказчик обязан провести экспертизу в части соответствия поставленного товара условиям контракта. Экспертиза может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

5.7. Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 10 (десяти) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 5 (пяти) рабочих дней), со дня поставки товара и получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5.5 настоящего контракта.

5.8. В случае привлечения экспертов, экспертных организаций результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и

должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

5.9. Не позднее 5 (пяти) рабочих дней после проведения экспертизы заказчик направляет поставщику подписанный заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утвержденный заказчиком) один экземпляр акта приемки-передачи партии товара или мотивированный отказ от подписания такого документа, в котором указываются недостатки поставленного товара и сроки их устранения, а также дата повторной приемки товара. После устранения недостатков стороны возвращаются к повторной приемке товара и процедуре подписания акта приемки-передачи партии товара.

5.10. Обязательство поставщика по поставке партии товара считается исполненным с момента надлежащей поставки партии товара в соответствии с условиями настоящего контракта, а именно с даты подписания сторонами акта приемки-передачи партии товара без замечаний.

Из имеющихся в материалах дела документов, представленных представителями Заказчика и Общества устных пояснений, установлено следующее.

Согласно позиции Заказчика, озвученной на заседании Комиссии, 08.11.2018 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по следующим основаниям.

29.08.2018 согласно товарной накладной №153 Поставщик поставил партию товара.

05.09.2018 в соответствии с требованиями Закона, Заказчиком своими силами при участии приглашенного специалиста Министерства здравоохранения Тульской области И.о. директора ГУ ТО "ЦТНЭЗ и СУЗ" проведена приемка поставленного товара по Контракту.

По результатам проведенной приемки составлено Заключение, согласно которому установлено, что поставщик ООО «ГринСота» не надлежащим образом выполнил условия Контракта, так как технические характеристики поставленного товара не соответствуют согласованным сторонами требованиям Технического задания. А именно: поставленный товар не соответствует требованиям Технического задания по пунктам **1.3, 1.6, 2.3, 2.4, 2.6, 3.1, 3.3, 3.4, 3.5, 3.6, 3.7, 4.1, 4.3, 4.4, 4.5, 4.6, 4.7** и условиям Контракта, что, по решению приемочной комиссии, препятствует приемке поставленного товара и является основанием для мотивированного отказа от подписания акта приемки-передачи товара по Контракту.

Руководствуясь статьями 475, 518 Гражданского кодекса Российской

Федерации, статьей 34 Закона и п.5.3, 5.4 Контракта, Заказчик направил в адрес Поставщика Претензию №1249-исх. от 07.09.2018, в которой предложил Поставщику устранить вышеуказанные замечания в добровольном порядке и заменить поставленный товар ненадлежащего качества товаром, соответствующим условиям Технического задания и Контракта в течение 10 (десяти) календарных дней.

В ответ на указанное требование Поставщик направил Ответ на претензию, в котором не признал выявленные несоответствия Товара по основаниям, указанным в Ответе.

Рассмотрев объяснения и возражения, изложенные в Ответе на претензию от 18.09.2018, Заказчик посчитал доводы Поставщика необоснованными, противоречащими представленной документации на товар и не подтвержденными надлежащими доказательствами.

Заказчиком в адрес Поставщика было направлено повторное Требование о надлежащем исполнении обязательств (исх. № 1412-исх. от 04.10.2018), а также Заявка на поставку товара (исх. №1413-исх. от 04.10.2018).

В установленный срок товар поставлен не был.

Таким образом, 20 октября 2018 истек согласованный сторонами срок поставки товара, однако в указанный срок поставка товара надлежащего качества Поставщиком не была осуществлена, в связи с чем Заказчиком в адрес Поставщика повторно было направлено Требование, в котором предлагалось осуществить поставку в срок до 05.11.2018 (исх. №687/1 от 24.10.2018).

Однако, в указанный срок и до настоящего времени ООО «ГринСота» не исполнило обязательства по поставке товара надлежащего качества.

Пунктом 12.2 Контракта предусмотрено, что его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения обязательств.

Считая, что Обществом ненадлежащим образом исполнены взятые на себя обязательства по Контракту, Заказчик 08.11.2018 принял Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона 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 требования части 12 статьи 95 Закона Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено в единой информационной системе и 08.11.2018 направлено Исполнителю заказным письмом с уведомлением по адресу, указанному в контракте, и по электронной почте Исполнителя, указанной в Контракте.

Согласно представленным в материалы дела сведениям, Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта получено Обществом 20.11.2018.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона 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.

В силу части 14 статьи 95 Закона 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.

Учитывая, что на дату вступления Решения в силу Обществом не устранено нарушение условий Контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, руководствуясь частью 13 статьи 95 Закона, Заказчик посчитал Контракт расторгнутым, в связи с чем направил в Тульское УФАС России настоящее обращение.

В свою очередь, защищая свою позицию, представители Общества пояснили следующее.

Весь товар, поставленный Обществом по накладной №153, полностью отвечает **требованиям Технического задания на поставку реагентов для ГУЗ «Городская клиническая больница №2 г. Тулы имени Е.Г. Лазарева»** (Приложение № 2 к Контракту).

К поставляемому товару были приложены регистрационные удостоверения, свидетельствующие о надлежащем качестве поставленного товара.

Указали на то, что некоторые установленные в документации об электронном аукционе требования к поставляемым товарам являются очевидно завышенными, необъективными, не отвечающими реальной потребности заказчика в приобретаемых товарах.

Учитывая, что поставленный Обществом товар является более универсальным и улучшенным по всем функциональным характеристикам по сравнению с характеристиками, установленным Заказчиком, ООО «ГринСота» считает Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта незаконным, а основания принятия такого решения надуманными.

Кроме этого, представители Общества указали, что в настоящее время Общество обратилось в Арбитражный суд Тульской области в целях рассмотрения вопроса о законности принятого Заказчиком решения об одностороннем отказе (номер дела № А68-13733/2018).

Проверив факты, изложенные в обращении Заказчика о размещении информации об ООО «ГринСота» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, Комиссия установила следующее.

В целях проверки фактов, содержащихся в указанном обращении, Управлением было возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого Обществом представлены пояснения, из которых следует, что Общество обратилось в Арбитражный суд Тульской области в целях рассмотрения вопроса о законности принятого Заказчиком решения об одностороннем отказе (номер дела № А68-13733/2018).

Согласно части 1 статьи 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

Следует отметить, что с момента заключения контракта между его сторонами возникают гражданско-правовые отношения, оценку которым антимонопольный орган в рамках рассмотрения одностороннего отказа заказчика либо исполнителя от исполнения контракта в качестве основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков давать не вправе.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной [Законом](#), во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных указанным [законом](#).

При этом обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

Следовательно, правовая оценка действий Заказчика и Общества, с точки зрения правомерности принятого решения, послужившего основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта, находится за пределами компетенции Тульского УФАС России.

Комиссия считает, что судебный акт по итогам рассмотрения требования Общества о признании недействительным решения об одностороннем отказе будет являться необходимым доказательством наличия фактов, подтверждающих недобросовестность Исполнителя, достоверности указанных фактов, либо доказательств свидетельствующих об обратном.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о невозможности рассмотрения антимонопольным органом обращения Заказчика в связи с оспариванием решения об одностороннем отказе в Арбитражном суде Тульской области.

При отсутствии возможности прийти к выводу о нарушении условий Контракта, допущенных исключительно по вине Общества, Комиссия не может прийти к однозначному выводу о наличии достаточных оснований для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта и как следствие включения информации об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную ГУЗ «Городская клиническая больница №2 г.

Тулы имени Е.Г. Лазарева» об обществе с ограниченной ответственностью «ГринСота» (ИНН: 7106034901; адрес: 300041, Российская Федерация, Тульская область, г. Тула, ул. Вересаева, д. 10А, помещение XIII) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.