

## РЕШЕНИЕ № РНП-74-3/2018

### об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 09 января 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 12 января 2018 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	-	начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
Членов Комиссии:	-	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	-	специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение МБУЗ ГKB № 6 (далее - Заказчик) о включении ООО «Нотис Групп» (далее – Общество, Поставщик), его учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № Ф.2017.348873 от 25.08.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона 17-44140Э на поставку колющего, режущего инструментария (извещение №0169300000117002979) в присутствии:

- представителя Заказчика, действующего на основании доверенности от 09.01.2018;

- представителя Общества, действующего на основании доверенности № 11 от 09.01.2018;

## УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Заказчика о включении ООО «Нотис Групп», его учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта №Ф.2017.348873 от 25.08.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона 17-44140Э на поставку колющего, режущего инструментария (извещение №0169300000117002979) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно материалам дела Заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 21.07.2017 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта – 666 380,50 рублей.

Победителем аукциона признано ООО «Нотис Групп», контракт № Ф.2017.348873 заключен 25.08.2017.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что Обществом поставлен товар, не соответствующий требованиям контракта № Ф.2017.348873 в части объема данного товара, на основании чего Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Представитель Общества на заседании Комиссии Челябинского УФАС России пояснил, что после подписания контракта Поставщиком установлено отсутствие на товарном рынке спинальных игл с характеристиками, отраженными в контракте, в связи с чем ООО «Нотис Групп» не имело возможности исполнить условия контракта в полном объеме. Принимать аналогичный товар от других стран-производителей Заказчик отказался.

*Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.*

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.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно части 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

В соответствии с частью 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Согласно части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Согласно представленным документам 21.07.2017 Заказчиком объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок извещения о проведении электронного аукциона и документации об Аукционе.

Начальная (максимальная) цена контракта – 666 380,50 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона победителем признано ООО «Нотис Групп».

Между Заказчиком и победителем Аукциона заключен Контракт № Ф.2017.348873 от 25.08.2017.

Согласно пункту 1.2 контракта Поставщик обязался в обусловленный контрактом срок поставить товар Заказчику, а Заказчик обязался обеспечить приемку и оплату поставленного товара, наименование и стоимость которого указывается в спецификации, являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта (Приложение № 1).

В разделе 2 контракта установлено:

«2.1. Поставщик обязуется:

2.1.1. Поставить товар Заказчику по номенклатуре, ценам, и в количестве согласно Приложению № 1.

2.1.2. Поставить товар Заказчику, в срок, согласно условиям Контракта.

2.1.3. Произвести отгрузку и разгрузку товара Заказчику за свой счет.

2.1.4. Предоставить Заказчику товарно-сопроводительные документы (счета, счета-фактуры, накладные и т.п.)».

В разделе 4 контракта указано:

«4.1. Поставка осуществляется согласно графика поставки (Приложение к Контракту № 2).

4.4. В случае выявления в ходе приемки и (или) использования товара ненадлежащего качества, Сторонами составляется соответствующий Акт, подписываемый представителями Сторон, в котором указывается выявленные недостатки товара. При отказе Поставщика от составления и подписания Акта, такой Акт подписывается Заказчиком и направляется Поставщику в течение 3 (трех) рабочих дней со дня его подписания.

4.5. Поставщик обязан производить вывоз, замену товара ненадлежащего качества за свой счет и своими силами в порядке, установленном настоящим Контрактом, и в срок не позднее 3 (трех) рабочих дней с момента подписания соответствующего Акта (несоответствия товара) или его получения от Заказчика при отказе Поставщика от его подписания.

4.6. В случае, если Заказчиком в ходе приемки будет принято решение об устранении Поставщиком недостатков товара, поставки недостающих комплектности товара, документов, относящихся к товару, в надлежащем порядке и в установленные сроки, Заказчик принимает поставленный товар только после устранения Поставщиком выявленных недостатков».

Сроки поставки товара и объемы каждой партии предусмотрены в Приложении № 2 к контракту «График поставки».

В Приложении № 2 к контракту указано:

№	Наименование	1 партия, шт. (5 рабочих дней после заключения контракта)
1	Игла спинальная	200
2	Игла спинальная	100
3	Игла спинальная	200
4	Игла спинальная	100
5	Игла двусторонняя	5000
6	Скальпель	100
7	Скальпель	100

8	Скальпель	1000
9	Скальпель	1000
10	Игла инъекционная однократного применения	3000
11	Игла инъекционная однократного применения	3000
12	Игла инъекционная однократного применения	2000

Право заказчика на принятие решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжение контракта предусмотрено разделом 10.1 контракта.

Товар поставлен в адрес Заказчика 30.08.2017, что подтверждается товарной накладной № 211 от 30.08.2017. Согласно данной накладной поставлено 8 позиций товара из 12 предусмотренных контрактом (отсутствовали позиции 1-4 Спецификации).

По итогам приемки товара Заказчиком 04.09.2017 на электронную почту Общества направлено Требование о взыскании с Поставщика пени за несвоевременное исполнение обязательств по контракту № 2019 от 12.09.2017. Согласно данному требованию в нарушение условий контракта ООО «Нотис Групп» не поставлены иглы спинальные в количестве 600 штук на сумму 31 386,00 рублей. Заказчик потребовал от Общества поставить товар в полном соответствии с условиями контракта в течение пяти рабочих дней с момента получения настоящего требования.

В ответ на требование № 2019 от 12.09.2017 ООО «Нотис Групп» направило в адрес Заказчика официальное письмо № 3741 от 15.09.2017, где Поставщик выразил несогласие с суммой пени, выставленной Заказчиком, а также указал, что иглы спинальные 27G проводником 20G производства Германии, как установлено в заявке ООО «Нотис Групп», не производятся в настоящий момент. Общество предложило Заказчику рассмотреть вопрос о замене рассматриваемых позиций товара реально существующими, но с иной страной происхождения или расторгнуть контракт по соглашению сторон.

Согласно пояснениям представителя Общества, официального ответа на указанное письмо ООО «Нотис Групп» от Заказчика не последовало.

Представитель Заказчика пояснил, что данное предложение Общество не могло быть принято МБУЗ ГKB № 6, поскольку замена страны происхождения товара привела бы к изменению условий контракта, что противоречит части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе.

В материалах дела представлена переписка ООО «Нотис Групп» и МБУЗ ГKB № 6 по электронной почте.

Согласно данной переписке ООО «Нотис Групп» 06.11.2017 направило

Заказчику ответ ООО «МЕРАМА» на запрос о соответствии размеров проводниковых игл размерам спинальных игл в соответствии с условиями контракта № Ф.2017.348873, согласно которому INTERNATIONAL PVT/LTD производит иглы в соответствии с директивой Совета 93/42/ЕЕС от 14.06.1993 и не имеет возможности изменить размеры проводниковых игл, так как это может привести к серьёзным последствиям для пациентов.

Также, Общество, в подтверждение отсутствия на товарном рынке игл спинальных с требуемыми Заказчиком характеристиками, в сообщении от 11.09.2017 представило Заказчику каталоги игл спинальных «KD-Fine» тип Квинке (Quinke), игл спинальных и эпидуральных Vogt Medica и игл спинальных M. Schilling (производства Германии) в которых отсутствуют иглы 27G с проводником 20G.

Представитель Заказчика указал, что Общество в своей заявке на участие в электронном аукционе предложило к поставке иглы спинальные производства именно Германии. Вместе с тем, существуют и иные страны-производители игл спинальных, соответствующих условиям контракта. Заказчиком на заседании Комиссии Челябинского УФАС России представлен каталог Smiths Medical производства Великобритании, в котором имеются в наличии иглы 25G и 27G с проводником 20G, а также коммерческие предложения, поступившие в адрес Заказчика по итогам запросов с целью формирования начальной (максимальной) цены контракта, в которых предложены спинальные иглы с требуемыми Заказчику характеристиками, производства Чешской Республики.

Представитель Общества на заседании Комиссии Челябинского УФАС России не отрицал наличие у данного производителя игл спинальных, соответствующих требованиям контракта, указал, что заявка Общества была сформирована на основе ошибочных данных, представленных производителями, которые ввели в заблуждение Поставщика относительно наличия игл спинальных с необходимыми Заказчику характеристиками производства Германии на товарном рынке. Также представитель Общества пояснил, что иглы спинальные производства Smiths Medical по стоимости превышают предложенные в заявке ООО «Нотис Групп», однако Общество готово поставить данные иглы в целях исполнения обязательств по контракту. Вместе с тем, Заказчик в ходе переписки по электронной почте отказался принимать данный товар, поскольку он не соответствовал условиям контракта о стране происхождения товара.

Исходя из того, что в установленный в требовании № 2019 от 12.09.2017 срок Обществом не поставлен товар, соответствующий условиям контракта, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 2466 от 30.11.2017.

Указанное решение направлено в адрес Общества по электронной почте 03.11.2017 и заказным письмом с уведомлением 09.11.2017, размещено в

Единой информационной системе в сфере закупок 03.11.2017.

Заказчик считает Общество надлежащим образом уведомленным по истечении тридцати дней с даты размещения решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе – 03.12.2017. Данное решение вступило в законную силу 14.12.2017. Информация о расторжении контракта размещена в Единой информационной системе в сфере закупок 19.12.2017.

Обществом 08.01.2017 в адрес Заказчика направлено письмо № 2, в котором Поставщик пояснил, что ООО «Нотис Групп» сделаны запросы ко всем существующим импортерам о возможности поставки спинальных игл и интродьюсером, соответствующим потребности Заказчика. Согласно данным, представленным Заказчиком, аукцион формировался исходя из технического задания и коммерческих предложений на иглы спинальные производства VogtMedical (Германия), KD Medical (Германия). Данные об иглах спинальных были получены Заказчиком в начале 2017 года, аукцион проводился в августе 2017. На момент исполнения контракта в линейке указанных производителей отсутствовали иглы спинальные, соответствующий условиям контракта. На основании того, что Заказчик отказался от всех предложений Общества о мирном урегулировании данного вопроса, ООО «Нотис Групп» подано заявление в Прокуратуру Челябинской области по вопросу проверки действий Заказчика при проведении рассматриваемой закупки.

Как установлено, Поставщик обязался осуществить поставку товара в соответствии со Спецификацией, согласно пункту 2.1.1 контракта.

Вместе с тем, Обществом не поставлены иглы спинальные, предусмотренные пунктами 1-4 спецификации к контракту.

Таким образом, на заседании Комиссии Челябинского УФАС России установлено, что ООО «Нотис Групп» поставлен товар несоответствующий требованиям контракта в полном объеме и данное нарушение не устранено Поставщиком в срок, установленный Заказчиком в требовании № 2019 от 12.09.2017, что свидетельствует о неоднократности нарушения сроком поставки товара, являющегося основанием для расторжения контракта в соответствии с частью 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Однако согласно накладной № 211 от 30.08.2017 Обществом в срок, предусмотренный условиями контракта, поставлен товар на сумму 50 612 рублей, при этом не представлены иглы спинальные в соответствии с пунктами 1-4 спецификации к контракту.

В подтверждение довода о том, что иглы спинальные с требуемыми характеристиками производства Германии в настоящий момент не производятся, Обществом представлены каталоги производителей игл

спинальных «KD-Fine» тип Квинке (Quinke), игл спинальных и эпидуральных Vogt Medica и игл спинальных M. Schilling. Согласно пояснениям представителя Общества иные производители со страной происхождения «Германия» не существует. Однако данный факт не подтвержден документально на заседании Комиссии Челябинского УФАС России.

В соответствии с представленной в материалах дела перепиской Заказчика и ООО «Нотис Групп» Общество неоднократно выражало готовность исполнить контракт путем поставки игл спинальных другого производителя (переписка по электронной почте, письмо № 3741 от 15.09.2017).

Согласно пояснениям Заказчика, данное предложение не могло быть принято МБУЗ ГKB № 6, поскольку в силу части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящей статьей и статьей 95 настоящего Федерального закона.

Вместе с тем, в материалах дела не представлен официальный ответ от Заказчика на обращение Общества по данному вопросу.

На основании изложенного, по мнению Комиссии Челябинского УФАС России невозможно сделать однозначный вывод о недобросовестности Победителя закупки, поскольку им совершены действия, подтверждающие намерение исполнить обязательство по контракту.

Также, в ходе заседания Комиссии Челябинского УФАС России установлено, что в нарушение части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчиком не размещена информация о расторжении контракта в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта.

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

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 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Принимая во внимание указанные факты и учитывая совокупность обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

*С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»*

#### **РЕШИЛА:**

1. Сведения, представленные МБУЗ ГKB № 6, об ООО «Нотис Групп» учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «Нотис Групп» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.