

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail:
to37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е

РНП - №37-055 по делу №037/06/104-367/2022 (07-02/2022-055)

**об отказе включения сведений о недобросовестном поставщике в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 25 июля 2022 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 27 июля 2022 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе:

членов Комиссии: «...»,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей:

- ООО «Гарвей» (далее – Общество, Поставщик) – «...»,

- ОБУЗ «Ивановская областная станция переливания крови» (далее – ОБУЗ «ИОСПК», Заказчик) – «...»,

на основании ст. 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), п. 13 Постановления 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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 18.07.2022 от ОБУЗ «ИОСПК» поступило обращение о включении сведений об ООО «Гарвей» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку контейнеров для заготовки крови (реестровый номер контракта 2373102149921000076), вследствие существенного нарушения Обществом условий контракта в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные ОБУЗ «ИОСПК», ООО «Гарвей» документы, заслушав представителей лиц, участвующих в заседании, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

26.04.2021 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение №0133200001721001043 о проведении электронного аукциона на поставку контейнеров для заготовки крови, а также соответствующая документация о закупке. Начальная (максимальная) цена контракта – 13 190 000 руб.

Победителем электронного аукциона признано ООО «Гарвей».

По итогам проведения указанной закупки 11.06.2021 ОБУЗ «Ивановская областная станция переливания крови» и ООО «Гарвей» был заключен контракт №0133200001721001043 на поставку контейнеров для заготовки крови в количестве 40 000 шт. с ценой 5 816 868,05 руб. (далее – Контракт).

В Приложении №1 к Контракту «Спецификация на поставку товара» указано, что производителем поставляемых по Контракту контейнеров является ПАО «Синтез».

В соответствии с п. 1.1 Контракта Поставщик обязуется поставить контейнеры для заготовки крови (далее – товар) Заказчику на условиях, в порядке и в сроки, определяемые Сторонами в Контракте, а Заказчик обязуется обеспечить приемку и оплату поставленного товара.

На основании п. 4.2 Контракта поставка товара осуществляется в течение 2021 - 2022 гг., до 15 декабря 2022 года, партиями, по предварительным заявкам Заказчика, в течение 5-и рабочих дней с даты отправления заявки Заказчиком.

С 11.06.2021 по март 2022 года Обществом была осуществлена поставка товара по заявкам Заказчика, без нарушения сроков поставки. Всего было поставлено 32 004 шт. контейнеров на общую сумму 4 654 089,73 руб.

11.03.2022 ООО «Биннофарм Групп», являющееся управляющей организацией ПАО «Синтез», направило письмо №92/22/БФГ неопределенному кругу лиц о наступлении обстоятельств непреодолимой силы, в котором содержалось указание на невозможность исполнения взятых на себя обязательств по договорам поставки изделий медицинского назначения из-за нарушения логистических цепочек, нарушения систем международных платежей, в связи с чем, цены на поставляемые товары будут повышаться.

18.04.2022 Общество направило письмо №137 в адрес Заказчика с просьбой расторгнуть Контракт по соглашению сторон. Основанием для такого решения послужило письмо ООО «Биннофарм Групп» №92/22/БФГ от 11.03.2022.

20.04.2022 Заказчик направил Обществу письмо №04/474 об отказе расторжения контракта по соглашению сторон, так как страной происхождения товара является Российская Федерация и ценообразование никак не влияет на закупаемый товар.

25.05.2022 Заказчиком была направлена заявка №06/634 Обществу на поставку контейнеров для забора крови в количестве 8 000 шт.

В течение 5-ти рабочих дней, как указано в Контракте, товар поставлен не был.

02.06.2022 Заказчиком была направлена повторная заявка №06/675 Обществу на поставку контейнеров для забора крови в количестве 8 000 шт.

В течение 5-ти рабочих дней, как указано в Контракте, товар поставлен не был.

В соответствии с ч. 9 ст. 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 п. 10.6 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.

Согласно ч. 1 ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Согласно ч. 2 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

В силу пп. «а», «б» п. 3 ст. 6 Федерального закона от 02.07.2021 №360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 1 января до 1 июля 2022 года в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме, открытого аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Закона о контрактной системе (в редакции настоящего Федерального закона) (далее также - электронные процедуры), закрытого конкурса в электронной форме, закрытого аукциона в электронной форме (далее также - закрытые электронные процедуры), заказчик:

- направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе;

- не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта) размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

Согласно п. 2 ч. 12.2 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей 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 настоящего Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 настоящего Федерального закона особенностей, предусматривающих размещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 настоящего 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 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается 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).

10.06.2022 ОБУЗ «Ивановская областная станция переливания крови» на официальном сайте было размещено решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее – Решение).

Как было установлено Комиссией Ивановского УФАС России в решении РНП-№37-046 №037/06/104-311/2022 (07-02/2022-046) от 29.06.2022, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не было направлено Обществу заказным письмом с уведомлением о вручении, что нарушает требования ч. 12.2 ст. 95 Закона о контрактной системе.

29.06.2022 Заказчиком в адрес Общества направлено решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта заказным письмом с уведомлением.

05.07.2022 Заказчиком получена информация о том, что Обществом указанное решение получено. Таким образом, датой надлежащего уведомления считается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, т.е. 05.07.2022.

В ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе указано, что 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 связи с этим, в рассматриваемом случае гражданско-правовые последствия в виде расторжения контракта наступили 16.07.2022.

Соответствующая информация о расторжении контракта размещена Заказчиком на официальном сайте.

Согласно ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего 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 настоящего 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.

В соответствии с ч. 16 ст. 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).

Заказчик 18.07.2022 направил указанное обращение и документы, предусмотренные Законом о контрактной системе, в Ивановское УФАС России.

Согласно пояснениям Общества, направленным в Ивановское УФАС России письмом б/н от 22.07.2022, а также пояснениям представителя Общества, данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, Поставщик не имел умысла на уклонение от исполнения обязательств по Контракту. Неисполнение обязательств по контракту явилось следствием стечения обстоятельств – удорожанием цен на контейнеры, требуемые к поставке. ООО «Гарвей» уведомило Заказчика о невозможности исполнения Контракта по старым ценам и предлагало расторгнуть контракт по соглашению сторон, приложив письмо производителя. Кроме того, сотрудниками Поставщика также продолжалась работа по поиску возможности заказа контейнеров у производителя для своевременной поставки товара Заказчику. Таким образом, по мнению Общества, отмеченные действия

определенно были направлены на исполнение Контракта, что исключает признаки недобросовестности. Дополнительно представитель Общества отметил, что ООО «Гарвей» стало победителем закупки на поставку указанного товара, проводимой Заказчиком в мае. Цена за одну единицу товара по новой закупке в два раза превышает цену контейнеров, поставляемых по Контракту (330 руб. вместо 145 руб.).

Согласно пояснениям представителя Заказчика, данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, Заказчик не отрицает того факта, что с марта 2022 года цены на поставляемые контейнеры возросли.

Изучив обстоятельства, на основании которых Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

Из смысла ст. 104 Закона о контрактной системе следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств.

Таким образом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей). Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

В силу ч. 2 ст. 104 Закона 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.

Основанием для расторжения контракта (и для включения сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков) может являться не любое нарушение таким участником условий контракта, а именно существенное, под которым надлежит понимать такое нарушение, которое является непреодолимым и неустранимым в разумный срок и объективно лишает заказчика того, на что он вправе был рассчитывать при заключении контракта, и которое влечет за собой препятствия последнему в осуществлении своей деятельности или исполнении своих обязательств

перед третьими лицами. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта подрядчиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого подрядчика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям законодательства о контрактной системе и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона о контрактной системе.

Вывод Комиссии Ивановского УФАС России в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, о том, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При этом «автоматическое» включение лица, нарушившего условия контракта, в реестр недобросовестных поставщиков без указания причины его отнесения к таковым, без учета степени его вины ограничивает право на осуществление коммерческой деятельности по выполнению работ для государственных и муниципальных нужд, негативно сказывается на деловой репутации и снижает в целом конкурентоспособность на рынке.

Закон о контрактной системе не содержит безусловной обязанности уполномоченного на то органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении

информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

После заключения Контракта Общество исполнило Контракт на 80% в срок и без претензий со стороны Заказчика. Общество не уклонялось от его исполнения, принимало меры, направленные на надлежащее исполнение Контракта. В материалах дела отсутствуют бесспорные доказательства, подтверждающие недобросовестное поведение Общества или его намеренное уклонение от исполнения заключенного Контракта. Более того, в сложившейся ситуации представитель Заказчика пояснил Комиссии Ивановского УФАС России, что также понимает объективную невозможность продолжения поставки товара по цене заключенного Контракта.

При изложенных выше обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что Поставщиком предпринимались действия к исполнению Контракта, что свидетельствует о его добросовестном поведении. Следовательно, включение сведений об ООО «Гарвей» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно, так как не отвечает принципам и целям применения рассматриваемой санкции.

Руководствуясь ст. 95, 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные ОБУЗ «Ивановская областная станция переливания крови» в отношении ООО «Гарвей», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку контейнеров для заготовки крови (реестровый номер контракта 2373102149921000076), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии