

РЕШЕНИЕ по делу № РНП-22-68/22 о нарушении законодательства о контрактной системе «15» февраля 2022 г. г. Барнаул Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по контролю в сфере закупок (далее Комиссия) в составе: Председателя комиссии: <...> членов Комиссии: <...> с участием представителей: от Заказчика – Министерства здравоохранения Алтайского края, <...> путем видеоконференции; от ООО «Опция» <...> путем видеоконференции, рассмотрев заявление Заказчика – Министерства здравоохранения Алтайского края о включении сведений об ООО «Опция», его генеральном директоре, учредителе в реестр недобросовестных поставщиков по факту одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона № 0817200000321012597 «Поставка и ввод в эксплуатацию медицинского оборудования» согласно Федеральному Закону 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), УСТАНОВИЛА: в УФАС по Алтайскому краю поступило обращение Заказчика - Министерства здравоохранения Алтайского края о включении сведений об ООО «Опция» (далее – Общество, Поставщик), его генеральном директоре, учредителе в реестр недобросовестных поставщиков по факту одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона № 0817200000321012597 «Поставка и ввод в эксплуатацию медицинского оборудования». Представитель заказчика пояснил, что 18.10.2021 г. по итогам электронного аукциона № 0817200000321012597 Заказчиком был заключен контракт с ООО «Опция» на поставку и ввод в эксплуатацию медицинского оборудования. Поставка оборудования, соответствующего условиям контракта, в установленный срок до 20.12.2021 г. не была осуществлена. В связи с чем 21.12.2021 г. Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения договора. 26.01.2022 г. Заказчик получил от Поставщика письмо от 26.01.2022 г., в котором выразил свои возражения относительно решения Заказчика. Представитель также пояснил, что на данную закупку были выделены краевые субсидии, в связи тем, что товар не был поставлен до конца 2021 г. деньги были возвращены в бюджет. Поскольку решение вступило в силу и контракт считается расторгнутым, Заказчик просит включить сведения об ООО «Опция» в реестр недобросовестных поставщиков. Представитель ООО «Опция» пояснил, что в 23.11.2021 г. Поставщик уведомил Заказчика о том, что на рынке имеется дефицит производства видеопроцессоров серии ЕРК-і701в ввиду эпидемии коронавирусной инфекции, но Поставщик имел возможность поставить видеопроцессор, соответствующий всем условиям контракта, кроме гарантийного срока производителя, который истекал 25.06.2022 г. В связи с чем Поставщик предложил Заказчику постгарантийное обслуживание от производителя за свой счет, а также предлагал расторгнуть контракт по соглашению сторон либо продлить срок поставки товара, поскольку осуществить поставку до 31.12.2021 г. не представлялось возможным. Заслушав пояснения сторон Комиссия УФАС по Алтайскому краю в сфере контроля закупок объявила перерыв для предоставления заказчиком дополнительных сведений. После перерыва, изучив материалы дела, в ходе проведения внеплановой проверки Комиссия УФАС по Алтайскому краю в сфере контроля закупок пришла к следующим выводам. 20.09.2021 г. в единой информационной системе в сфере закупок было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0817200000321012597 «Поставка и ввод в эксплуатацию медицинского оборудования», а также аукционная документация, техническое задание и пр. документы. Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 29.09.2021 г.

все заявки были допущены к участию в электронном аукционе. Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 05.10.2021 г. заявка ООО «Опция» была признана соответствующей требованиям аукционной документации.

18.10.2021 г. по итогам электронного аукциона между Министерством здравоохранения Алтайского края и ООО «Опция» был заключен контракт № 08172000003210125970001 на поставку и ввод в эксплуатацию медицинского оборудования. Согласно п. 1.1, 1.2 контракта Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, осуществить поставку медицинского оборудования (КТРУ – 26.60.12.119-00000374) (далее – Оборудование) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Контракту) и надлежащим образом оказать услуги по доставке, разгрузке, сборке, установке, монтажу, вводу в эксплуатацию Оборудования, обучению правилам эксплуатации и инструктаж специалистов Получателя, эксплуатирующих Оборудование и специалистов Получателя, осуществляющих техническое обслуживание Оборудования, правилам эксплуатации и технического обслуживания Оборудования в соответствии с требованиями технической и (или) эксплуатационной документации производителя (изготовителя) Оборудования (далее – Услуги) для нужд медицинской организации, а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, принять и оплатить поставленное Оборудование и надлежащим образом оказанные Услуги. Номенклатура Оборудования и его количество определяются Спецификацией (приложение № 1 к Контракту), технические показатели – Техническими требованиями (приложение № 2 к Контракту). Согласно приложению № 2 к контракту к поставке подлежит оборудование, в т.ч. видеопроцессор медицинский эндоскопический "PENTAX" (ПЕНТАКС), "PENTAX Medical" (ПЕНТАКС Медикал) с принадлежностями, вариант исполнения: ЕРК-і7010. Согласно п.8.2-8.4 контракта Поставщик предоставляет Получателю гарантии производителя (изготовителя) Оборудования, оформленные соответствующими гарантийными талонами или аналогичными документами, подтверждающими надлежащее качество материалов, используемых для изготовления Оборудования, а также надлежащее качество Оборудования. Поставщик гарантирует полное соответствие поставляемого Оборудования условиям Контракта, устранение неисправностей, связанных с дефектами производства, устранение неисправностей посредством замены запасных частей. Гарантия Поставщика на поставленное Оборудование составляет не менее 12 месяцев. Гарантия производителя на Оборудование составляет не менее 12 месяцев. Гарантийный срок начинает исчисляться со дня подписания соответствующего Акта ввода Оборудования в эксплуатацию, оказания Услуг по обучению правилам эксплуатации и инструктаж специалистов (приложение № 5 к Контракту). Гарантия распространяется на все поставляемое Оборудование. Пунктом 5.1 контракта предусмотрено, что поставка Оборудования осуществляется Поставщиком в Место доставки в соответствии с Отгрузочной разрядкой (Планом распределения) (приложение № 3 к Контракту) на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 Контракта до 20.12.2021 г. В материалах дела имеются следующие документы: - копия письма Pentax Europe GmbH от 29.07.2021 г., согласно которому имеется дефицит электронных компонентов во многих областях в следствии пандемии COVID 19, в связи с чем Pentax Europe GmbH временно не производит некоторые товары. В виду дефицита ЕРК-7010i Pentax Europe GmbH временно не может исполнять обязательства по поставке; - копия письма Поставщика от 23.11.2021 г. в адрес Заказчика, согласно которому по информации Pentax Europe GmbH имеется дефицит производства видеопроцессоров ввиду коронавирусной инфекции, однако, у Поставщика

имеется возможность поставить оборудование, соответствующее условиям контракта, за исключением гарантии производителя, которая действует только до 25.06.2022 г., в связи с чем Поставщик предложил постгарантийное обслуживание от Поставщика в ООО «Пентакс Медикал Рус, что, по его мнению, является улучшенной характеристикой; - ответ Заказчика от 25.11.2021 г. о необходимости поставить товар в соответствии с условиями контракта; - копия письма Поставщика от 03.12.2021 г. с предложением поставить товар на ранее предложенных условиях, а также об отказе дистрибьютеров «Пентакс» продать оборудование ООО «Опция», с предложением к Заказчику расторгнуть контракт по соглашению сторон; - копия ответа Заказчика от 15.12.2021 г. о необходимости поставить товар в соответствии с условиями контракта в установленный срок; - копия письма Поставщика от 17.12.2021 г. с предложением увеличить срок поставки оборудования до марта 2022 г.; 21.12.2021 г. Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора в связи с тем, что оборудование не было поставлено в установленный срок. 26.01.2022 г. в адрес Заказчика поступило письмо Поставщика от 26.01.2022 г., в котором Поставщик выразил свое несогласие с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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. Пунктом 12.4 контракта предусмотрено, что стороны вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств в порядке и сроки, определенные статьей 95 Федерального закона о контрактной системе. В соответствии с пунктом 1 статьи 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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450). Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ 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. В силу ч. 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. Согласно ч. 7 ст. 95 Закона о контрактной системе при исполнении контракта (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 настоящего Федерального закона) по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. Таким образом, заказчик вправе принять товар с улучшенными характеристиками, заказчик самостоятельно определяет является ли та или иная характеристика улучшенной и нет. Комиссия не ставит под сомнение право Заказчика принять односторонний отказ от исполнения контракта. По смыслу статьи 104 Закона о контрактной системе реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности,

установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки 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 государственных и муниципальных закупках. С другой стороны реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, о добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей», утвержденные Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 1078 , не содержат безусловной обязанности контролирующего органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. В соответствии с п. 3 ст. 403 ГК РФ 3 если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств. Вместе с тем, согласно Письму ФАС России от 18.03.2020 г. № ИА/21684/20 пандемия новой коронавирусной инфекции (COVID-19) является обстоятельством непреодолимой силы, территориальным органам ФАС России необходимо учитывать данную позицию при рассмотрении обращений о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков. Поскольку пандемия новой коронавирусной инфекции была признана обстоятельством непреодолимой силы, принимая во внимание наличие письма Pentax Europe GmbH о дефиците производства видеопроцессоров ввиду коронавирусной инфекции, а также писем Поставщика с предложением поставить оборудование с постгарантийным обслуживанием в виду дефицита видеопроцессоров, Комиссия не находит достаточных доказательств недобросовестного поведения Поставщика. На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», РЕШИЛА: не включать сведения об ООО «Опция» в реестр недобросовестных поставщиков. Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия. <...>