

Государственное бюджетное учреждение Ярославской области

«Областная станция переливания крови»

150033, г. Ярославль,

Тутаевское шоссе, д. 95в

byx_ospk@mail.ru

Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом Ярмедсервис»

150000, г. Ярославль,

ул. Советская, д. 2

medservice.yar@mail.ru

Департамент государственного заказа Ярославской области

ул. Ползунова, д. 15

г. Ярославль, 150030

dgz@yarregion.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-03/84П — 20 (76-74 РНП)

17 июня 2020 года г. Ярославль

Инспекция Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Инспекция) в составе: руководителя Инспекции - заместителя руководителя управления Гудкевич Е.В., членов Инспекции - главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок Печникова А.Г., главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок Семенычевой Е.К.,

с участием:

заказчик – государственное бюджетное учреждение здравоохранения Ярославской области «Областная станция переливания крови» (далее – заказчик, ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови») – обеспечил участие посредством видеоконференцсвязи представителей по доверенности Будкиной С.А., Казанковой Ю.В.;

уполномоченный орган - департамент государственного заказа Ярославской области (далее – уполномоченный орган) – явку представителя не обеспечил, о времени, дате и месте уведомлен надлежащим образом;

общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом Ярмедсервис» (далее - ООО «ТД Ярмедсервис», общество, поставщик) – обеспечило участие директора Гулий О.А.;

рассмотрев сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков,

направленные государственным бюджетным учреждением Ярославской области «Областная станция переливания крови», в отношении общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом Ярмедсервис», и осуществив в соответствии со статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее также – Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ, законодательство о контрактной системе в сфере закупок) проверку факта одностороннего отказа заказчика, ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови», от исполнения договора № 9АУ-2020 от 09.04.2020 на поставку расходных материалов для обследования доноров (извещение № 0171200001920000097) заключенного с ООО «ТД Ярмедсервис», в связи с нарушением поставщиком существенных условий контракта, в соответствии с Приказом Ярославского УФАС России от 10.06.2020 № 147,

установила:

в Ярославское УФАС России в соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» для включения в реестр недобросовестных поставщиков направлены сведения об ООО «ТД Ярмедсервис», существенно нарушившем, по мнению заказчика, условия договора № 9АУ-2020 от 09.04.2020.

Изучив представленные материалы, Инспекция приходит к следующему выводу.

Уполномоченным органом, департаментом государственного заказа Ярославской области, 26.02.2020 в единой информационной системе (официальный сайт в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru) размещено извещение № 0171200001920000097 (с изменениями от 28.02.2020) о проведении аукциона в электронной форме на право заключения договора на поставку расходных материалов для обследования доноров, вместе с аукционной документацией.

Начальная (максимальная) цена договора 963 410,00 рублей.

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ).

В соответствии с частью 10 статьи 69 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ участник электронного аукциона, который предложил наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в таком аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией о нем, признается победителем такого аукциона.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона № 0171200001920000097 от 18.03.2020, размещенного уполномоченным органом в день его подписания в единой информационной системе, следует, что по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в данной закупке аукционная комиссия уполномоченного органа признала победителем этого аукциона участника закупки ООО «ТД

Ярмедсервис» (идентификационный номер заявки № 2), как участника, предложившего наименьшую цену договора (868 747, 95 рублей), и заявка которого признана аукционной комиссией уполномоченного органа соответствующей требованиям документации об электронном аукционе.

09.04.2020 между ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови», именуемое в дальнейшем «Заказчик», с одной стороны и ООО «ТД Ярмедсервис» именуемое в дальнейшем «Поставщик», с другой стороны, вместе именуемые «Стороны» по результатам электронного аукциона (извещение № 0171200001920000097), заключили договор № 9АУ-2020 на поставку расходных материалов для обследования доноров (далее – договор).

Согласно пункту 1.1 раздела 1 договора Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные договором, осуществить поставку расходных материалов для обследования доноров (пробирка вакуумная для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем) (далее - товар) в соответствии со спецификацией (приложение N 1 к договору) и надлежащим образом оказать услуги по доставке, разгрузке (далее услуги), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, принять и оплатить поставленный товар.

Пунктом 1.3 раздела 1 договора определено, что поставка товара осуществляется Поставщиком с разгрузкой с транспортного средства по адресу: 150033, г. Ярославль, Тутаевское шоссе, д.95в, склад Заказчика (далее – место доставки).

Исходя из пункта 2.2 раздела 2 договора цена договора, составляет 868 747,95 руб.

В соответствии с пунктом 3.1 раздела 3 договора Поставщик обязан:

- поставить товар в строгом соответствии с условиями договора в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки;
- оказать услуги в строгом соответствии с условиями договора в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки;
- обеспечить соответствие поставляемого товара требованиям качества, безопасности в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- представлять по требованию Заказчика информацию и документы, относящиеся к предмету договора для проверки исполнения Поставщиком обязательств по договору;
- незамедлительно информировать Заказчика обо всех обстоятельствах, препятствующих исполнению договора;
- своими силами и за свой счет устранять допущенные недостатки при поставке товара;
- выполнять свои обязательства, предусмотренные иными положениями договора;
- обеспечивать гарантии на товар в соответствии с разделом 7 договора.

Пунктом 3.4 раздела 3 договора определено, что Заказчик обязан:

- предоставлять Поставщику всю имеющуюся у него информацию и документы,

относящиеся к предмету договора и необходимые для исполнения Поставщиком обязательств по договору;

- своевременно принять и оплатить поставленный товар;

- выполнять свои обязательства, предусмотренные иными положениями договора.

Согласно пункту 5.1 раздела 5 договора поставка товара осуществляется Поставщиком в место доставки на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 договора партиями с момента заключения договора по 20 декабря 2020 года на основании заявок Заказчика (заявка осуществляется посредством телефонной связи); доставка товара должна быть осуществлена Заказчику Поставщиком в течение 5 рабочих дней со дня подачи заявки.

Пунктом 5.2 раздела 5 договора определено, что фактической датой поставки считается дата, указанная в акте приёмки товара (приложение № 2 к Договору).

В соответствии с пунктом 5.3 раздела 5 договора при поставке товара Поставщик представляет следующую документацию:

а) копию Регистрационного удостоверения, заверенную надлежащим образом поставщиком или производителем;

б) счёт

в) товарную накладную, оформленную в установленном порядке;

г) счет-фактуру (для плательщиков НДС);

д) акт приёмки товара (приложение № 2 к договору) в двух экземплярах (один экземпляр для Заказчика и один экземпляр для Поставщика);

е) копию документа, подтверждающего соответствие обязательной сертификации (или декларации о соответствии) товара, выданного уполномоченными органами (организациями).

Согласно пункту 6.1 раздела 6 договора приемка поставленного товара осуществляется в ходе передачи товара Заказчику в месте доставки и включает в себя следующее:

а) проверку по упаковочным листам номенклатуры поставленного товара на соответствие Спецификации (приложение № 1 к договору);

б) проверку полноты и правильности оформления комплекта сопроводительных документов в соответствии с условиями договора;

в) контроль наличия/отсутствия внешних повреждений оригинальной упаковки товара;

г) проверку наличия необходимых документов (копий документов) на товар: регистрационных удостоверений, документа, подтверждающего соответствие обязательной сертификации (декларации о соответствии) товара, выданного уполномоченными органами (организациями);

д) проверку наличия технической и (или) эксплуатационной документации производителя (изготовителя) товара на русском языке;

е) проверку комплектности и целостности поставленного товара.

Приемка товара осуществляется в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации. Заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента поставки партии товара осуществляет и оформляет приемку товара.

По факту приемки партии товара Заказчик подписывает акт приемки товара (приложение № 2 к договору).

Исходя из пункта 6.2 раздела 6 договора для проверки предоставленных Поставщиком результатов поставки, предусмотренных договором, в части их соответствия условиям договора Заказчик проводит экспертизу товара в порядке, предусмотренном статьей 94 Федерального закона о контрактной системе; экспертиза может проводиться силами Заказчика или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации.

Пунктом 6.3 раздела 6 договора установлено, что Заказчик в течение 5 рабочих дней со дня получения от Поставщика документов, предусмотренных пунктом 5.3 договора, направляет Поставщику подписанный акт приемки товара (приложение № 2 к договору) или мотивированный отказ от подписания, в котором указываются недостатки и сроки их устранения.

Согласно пункту 6.4 раздела 6 договора после устранения недостатков, послуживших основанием для не подписания Акта приемки товара (приложение № 2 к договору) Заказчик подписывает акт приемки товара (приложение № 2 к договору) в порядке и сроки, предусмотренные 6.1 и 6.3 договора.

В соответствии с пунктом 6.5 раздела 6 договора со дня подписания акта приемки товара (приложение № 2 к договору) Заказчиком, все риски случайной гибели, утраты или повреждения товара переходят к Заказчику.

Пунктом 11.1 раздела 11 договора установлено, что договор вступает в силу с даты его подписания Сторонами и действует по 31 января 2021 года.

Исходя из пункта 13.1 раздела 13 договора Стороны освобождаются от ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по договору, если их неисполнение явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы.

В соответствии с пунктом 13.2 раздела 13 договора под обстоятельствами непреодолимой силы понимаются такие обстоятельства, которые возникли после заключения Договора в результате непредвиденных и непредотвратимых событий, неподвластных Сторонам, при условии, что эти обстоятельства оказывают воздействие на выполнение обязательств по договору и подтверждены соответствующими уполномоченными органами.

Пунктом 13.3 раздела 13 договора определено, что Сторона, у которой возникли обстоятельства непреодолимой силы, обязана в течение 10 (десяти) дней письменно информировать другую Сторону о случившемся и его причинах.

Исходя из пункта 13.4 раздела 13 договора если, по мнению Сторон, исполнение договора может быть продолжено в порядке, действовавшем до возникновения обстоятельств непреодолимой силы, то срок исполнения обязательств по договору продлевается соразмерно времени, которое необходимо для учета действия этих обстоятельств и их последствий.

Согласно пункту 14.1 раздела 14 договора любое уведомление, которое одна Сторона направляет другой Стороне в соответствии с договором, высылается в письменном виде, подписанное Стороной договора и скрепленное печатью (при наличии печати) по адресу другой Стороны с подтверждением о получении.

Инспекция Ярославского УФАС России, проанализировав представленные в материалы дела документы, установила следующее.

13.04.2020 ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» направило ООО «ТД Ярмедсервис» посредством электронной почты в соответствии с пунктом 5.1 договора № 9АУ-2020 от 09.04.2020 заявку № 37-4 на поставку товара (пробирка вакуумная для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем) в количестве 8 000 штук; доставка товара должна быть осуществлена до 20.04.2020.

ООО «ТД Ярмедсервис» в ответ на вышеуказанную заявку направил посредством электронной почты ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» информационное письмо из содержания которого следует, что в связи с признанием распространения новой коронавирусной инфекции, вызванное 2019-nCov (обстоятельством непреодолимой силы (пункт 13.1 рассматриваемого договора)) общество просит согласовать поставку товара со стандартными бумажными этикетками, так как производитель InterVacTechnology, Эстония приостановил отгрузку пробирок с прозрачными этикетками, требуемых к поставке согласно условиям рассматриваемого договора

(ООО «ТД Ярмедсервис» согласно пункту 14.1 договора № 9АУ-2020 от 09.04.2020 уведомление о соглашении/мотивированном отказе от поставки предлагаемого товара от ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» не поступало).

23.04.2020 ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» направило ООО «ТД Ярмедсервис» посредством электронной почты в соответствии с пунктом 5.1 договора № 9АУ-2020 от 09.04.2020 заявку № 46-4 на поставку товара (пробирка вакуумная для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем) в количестве 8 000 штук; доставка товара должна быть осуществлена до 30.04.2020.

28.04.2020 ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» направило посредством электронной почты и почты России ООО «ТД «Ярмедсервис» письмо № 54-4 в котором указано, что обществу необходимо пояснить причину отсутствия в распоряжении заказчика необходимого к поставке товара.

29.04.2020, 14.05.2020 ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» направило посредством почты России ООО «ТД Ярмедсервис» претензии № 64-4, № 16-5 о нарушении поставщиком обязательств по поставке товара, с указанием на не поставку последним товара, являющегося предметом рассматриваемого договора, при этом заказчик требует незамедлительно (не позднее 12.05.2020, не позднее 20.05.2020) поставить поставщиком товар, отмечая, что в случае неисполнения данной претензии заказчик инициирует процедуру одностороннего

расторжения договора.

06.05.2020 ООО «ТД Ярмедсервис» во исполнении принятых обязательств по договору № 9АУ-2020 от 09.04.2020 поставило ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» пробирки вакуумные для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем в количестве 8 000 штук, что подтверждается товарной накладной № 153.

ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» на основании пунктов 6.1, 6.2, 6.3 рассматриваемого договора провело экспертизу поставленного ООО «ТД Ярмедсервис» товара, в части соответствия условиям договора, по результатам которой вынесен 07.05.2020 акт об отказе в приемке товара по договору от 09.04.2020 № 9АУ-2020 (товарная накладная от 06.05.2020 № 153): поставленный товар сверялся со спецификацией, являющейся неотъемлемой частью договора, документами подтверждающими качество товара в соответствии с действующим законодательством; поставленный товар не соответствует требованиям договора в части наличия прозрачной этикетки (поставленные пробирки имеют бумажную этикетку); на основании вышеизложенного заказчиком 07.05.2020 подготовлен и направлен обществу посредством почтовой связи мотивированный отказ от подписания документа о приемке товара № 25, в котором также содержится требование в течение 5 рабочих дней с даты получения данного отказа поставить заказчику требуемый к поставке товар; вышеуказанное требование заказчика поставщиком не исполнено.

Исходя из части 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 11.3 раздела 11 договора определено, что расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством, законодательством о контрактной системе в сфере закупок, условиями настоящего договора.

Согласно пункту 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.

Пунктом 4 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента

получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

Согласно части 12 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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 части 12 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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.

Согласно статье 191 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (статья 193 ГК РФ).

Частью 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ установлено, 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 соответствии с частью 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ 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. 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.

Иными словами, поставщику (подрядчику, исполнителю) в течение десяти дней с даты надлежащего уведомления о принятом решении предоставлена возможность устранить нарушения условий по контракту и предпринять действия по исполнению контракта.

26.05.2020 на заседании комиссии (протокол заседания комиссии от 26.05.2020) ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора № 9АУ-2020 на поставку расходных материалов для обследования доноров, в основу которого положен факт, непоставки пробирок вакуумных для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем в количестве 8 000 штук ООО «ТД Ярмедсервис» в установленные сроки (далее – решение об одностороннем отказе).

В этот же день ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» решение об одностороннем отказе направило на адрес ООО «ТД Ярмедсервис», указанный в рассматриваемом договоре и соответствующий сведениям, указанным в едином государственном реестре юридических лиц, данное решение получено обществом 27.05.2020, что подтверждается отслеживанием DIMEX накладных (№ 29305856).

27.05.2020 решение об одностороннем отказе размещено заказчиком в Единой информационной системе в разделе «Дополнительная информация».

27.05.2020 считается датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения договора № 9АУ-2020 от 09.04.2020.

Указом Президента РФ от 25.03.2020 № 206 «Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней» дни с 30.03.2020 по 03.04.2020 включительно были установлены не рабочими.

Указом Президента РФ от 02.04.2020 № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19)» дни с 04.04.2020 по 30.04.2020 включительно установлены нерабочими (далее – Указ № 239).

Подпунктом «а» пункта 1 Постановления Правительства Российской Федерации от 03.04.2020 № 443 «Об особенностях осуществления закупки в период принятия мер по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории Российской Федерации в связи с распространением новой коронавирусной инфекции» установлено, что в течение срока (с 04.04.2020 по 30.04.2020 включительно), указанного в пункте 1 Указа № 239, при осуществлении закупки сроки, предусмотренные Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и принятыми в соответствии с ним нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, исчисляемые в рабочих днях, подлежат исчислению в календарных днях. При этом суббота и воскресенье не учитываются при исчислении сроков, подлежащих исчислению в соответствии с настоящим подпунктом.

Равным образом, в сложившейся ситуации необходимо учитывать, что в ряде

случаев в дни, объявленные Указами Президента Российской Федерации нерабочими, препятствия к исполнению обязательств могут отсутствовать, а в ряде случаев – такое исполнение невозможно.

В период с 27.05.2020 по 08.06.2020 ООО «ТД Ярмедсервис» не поставило ГБУЗ «Областная станция переливания крови» по договору № 9АУ-2020 от 09.04.2020 расходные материалы для обследования доноров (пробирки вакуумные для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем в количестве 8 000 штук).

Таким образом, с учетом части 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ (а также статьей 191, 193 ГК РФ) решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора вступило в законную силу, а указанный контракт расторгнут 09.06.2020.

В ходе подготовки к заседанию Инспекции УФАС по Ярославской области направлен в адрес ООО «ТД Ярмедсервис» запрос о предоставлении письменных пояснений с указанием причин существенных нарушений условий договору № 9АУ-2020 от 09.04.2020, которые привели к одностороннему отказу заказчика от исполнения данного договора, и требование об участии представителя ООО «ТД Ярмедсервис» 17.06.2020 в 15 часов 00 минут посредством видеоконференцсвязи на заседании Инспекции Ярославского УФАС России по рассмотрению вопроса о включении/невключении сведений об ООО «ТД Ярмедсервис» в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель ООО «ТД Ярмедсервис» на заседании Инспекции Ярославского УФАС России пояснил, что с марта 2020 года обстановка вследствие распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) в мире, стране в целом привела к вынужденному (непредвиденному) установлению нерабочих дней, дестабилизирующих деятельность, в том числе ряда субъектов предпринимательского сообщества.

Сложившаяся ситуация негативным образом отразилась на возможности осуществления поставки расходных материалов для обследования доноров (пробирки вакуумные для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем с прозрачными этикетками (как того требует договор № 9АУ-2020 от 09.04.2020)) ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови», поскольку ранее достигнутые договоренности между ООО «ТД Ярмедсервис» и соответствующим контрагентом не могли быть реализованы (ввоз товаров на территорию Российской Федерации, в том числе из Эстонии (производитель пробирок вакуумных для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем с прозрачными этикетками InterVacTechnology) приостановлен).

Кроме того, ООО «ТД Ярмедсервис» 14.04.2020 направило на адрес электронной почты ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» информационное письмо, с просьбой рассмотреть возможность заключения дополнительного соглашения к договору № 9 АУ-2020 от 09.04.2020 в части изменения технических характеристик пробирок вакуумных для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем, а именно, заменить прозрачные этикетки на бумажные с наличием на такой этикетки двух отметок: минимального и максимального отклонения от номинального объема в пределах +/- 10% (наличие таких отметок, по мнению общества, является улучшающей характеристикой).

В ответ на вышеуказанное письмо ГБУЗ ЯО «Областная станция переливания крови» сообщило ООО «ТД Ярмедсервис» с подробным обоснованием своей позиции, что замена прозрачной этикетки на бумажную не является улучшенной характеристикой, что подтверждается информационным письмом № 27-5 от 19.05.2020.

ООО «ТД Ярмедсервис» отметило, что при согласованном сторонами договора периоде поставки в условиях отсутствия блокирующих действий третьих лиц и самого общества обстоятельств, поставка товара могла быть осуществлена.

Согласно пункту 3 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лица, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание общества недобросовестным поставщиком, контролирующей орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из

содержания которых становится очевидным, что действия общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

Согласно частям 1-2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ сведения об участниках закупки, 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 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ предусмотрено, что в пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов; в случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 рассматриваемой статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В соответствии с пунктами 11-12 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2013 № 1062, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 5 рабочих дней с даты их поступления.

Рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр; в случае неявки указанных лиц или их представителей рассмотрение указанного вопроса осуществляется в их отсутствие в пределах срока, предусмотренного пунктом 11 Правил; в рассмотрении вправе принять участие иные заинтересованные лица.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение; в случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; в ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие исполнителя, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О, постановлениях от 21.11.2002 № 15-П, от 30.07.2001 № 13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 № С1-7/смг-1341 «Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие» указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) 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 целым и охраняемым законами интересам, а также характеру совершенного деяния.

Таким образом, Инспекция Ярославского УФАС России приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на день рассмотрения сведений, фактов и доказательств, основания для включения сведений об ООО «ТД Ярмедсервис» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Кроме того, фактические обстоятельства дела (сложившаяся обстановка в мире и стране в целом в условиях распространения новой коронавирусной инфекции, непоставка, требуемых заказчику пробирок вакуумных для взятия образцов крови ИВД, с К2ЭДТА и разделительным гелем с прозрачными этикетками, вынужденная по независящим от общества причинам, информационное взаимодействие общества с заказчиком (попытка урегулировать возникшую ситуацию путем заключения дополнительного соглашения к рассматриваемому договору для поставки товара с улучшенными, по мнению общества, характеристиками) и т.д.) и представленные ООО «ТД Ярсемсервис» доказательства и пояснения не подтверждают совершения им умышленных действий (бездействия), недобросовестного поведения со стороны участника закупки, иных доказательств, являющихся безусловным основанием для вывода о наличии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе, заказчиком не представлено.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Инспекция Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок,

решила:

сведения, представленные государственным бюджетным учреждением Ярославской области «Областная станция переливания крови» (ИНН 7602027690, ОГРН 1037600006454) в отношении общества с ограниченной ответственностью

«Торговый дом Ярмедсервис» (ИНН 7604058849, ОГРН 1027600682856, адрес (место нахождения): 150000, Ярославская область, город Ярославль, Советская улица, 2 А), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Руководитель Инспекции Е.В.Гудкевич

Члены Инспекции

А.Г. Печников

Е.К. Семенычева