

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

29 января 2019 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...>

<...>

<...>

рассмотрев представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» (далее – БУЗОО «КДЦ», Заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Медтехника» (далее – ООО «Медтехника», Общество, поставщик, победитель) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения договора на поставку медицинских расходных материалов и расходных материалов для отдела функциональных методов исследования (далее – договор), заключенного 29.12.2017 по результатам проведения закупки в форме электронного аукциона (извещение № 0852500000117001622) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей

казенного учреждения Омской области «Центр по осуществлению закупок товаров, работ, услуг в сфере здравоохранения» (далее – уполномоченное учреждение) – <...> (доверенность от 04.05.2018 № 42);

Заказчика – <...> (доверенность от 24.0.2019 № 06-01-09-13); <...> (доверенность от 28.05.2018 № 06-01-09-33);

в отсутствие представителя Общества, надлежащим образом извещенного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 290/1 от 15.01.2019) материалы электронного аукциона и решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

Из представленных материалов и информации следует, что 28.11.2017 на официальном

сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным учреждением было размещено извещение № 0852500000117001622 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 757332 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 08.12.2017 на участие в аукционе поступило три заявки, все участники закупки допущены к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения электронного аукциона от 11.12.2017 указано, что в процедуре аукциона приняли участие два участника закупки, наименьшая цена контракта 560425,48 руб. была предложена участником с порядковым номером заявки 3, при этом снижение начальной (максимальной) цены составило 26 %.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 15.12.2017 следует, что заявки двух участников закупки признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе. Участник с порядковым номером заявки 3 - ООО «Медтехника» признан победителем электронного аукциона с ценой договора 560425,48 руб.

Информация о заключении договора, представленная заказчиком (вх. от 15.01.2019 № 673), свидетельствует о том, что 29.12.2017 Заказчиком заключен договор с ООО «Медтехника» № 174575 на поставку медицинских расходных материалов и расходных материалов для отдела функциональных методов исследования.

29.11.2018 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора от 29.12.2017 № 174575, которое 29.11.2018 было размещено на официальном сайте ЕИС.

10.01.2019 расторгнут договор от 29.12.2017 № 174575, 14.01.2019 на официальном сайте ЕИС размещена информация об одностороннем расторжении договора в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных договором, стороной договора.

2. В рамках объективного рассмотрения представленных сведений Омским УФАС России направлено в адрес Общества письмо (исх. от 18.01.2019 № 03-414э) 18.01.2019 по адресу электронной почты Общества: urist_omed3@bk.ru и заказным письмом с уведомлением от 18.01.2019 (почтовый идентификатор 64497326972049) с предложением о представлении в срок не позднее 28.01.2019 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 29.01.2019 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

Согласно информации, размещенной на официальном сайте ФГУП «Почта России» (<https://www.pochta.ru/tracking#>), указанное заказное письмо с почтовым идентификатором 64497326972049 было вручено адресату, при этом указано, что почтовое отправление имеет запись «28 янв 2019, 08:16 Получено адресатом 620057, Екатеринбург 20г».

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю. Сообщение считается

доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

В силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в ЕГРЮЛ для целей осуществления связи с юридическим лицом.

Таким образом, антимонопольным органом были предприняты все действия для надлежащего уведомления ООО «Медтехника» о месте, дате и времени рассмотрения материалов обращения заказчика.

На заседание Комиссии представитель Общества не явился.

На указанный запрос Обществом письменные пояснения не представлены.

3. В результате осуществления проверки одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, Комиссия считает, что сведения об ООО «Медтехника» подлежат включению в реестр, исходя из следующего.

- 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, [Гражданского кодекса](#) Российской Федерации, [Бюджетного кодекса](#) Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Частью 14 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями [частей 8 - 25 статьи 95](#) настоящего Федерального закона.

Согласно части 8 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае

одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

[Частью 16 статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе установлено, что информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным [законом](#) порядке в реестр.

Согласно [части 2 статьи 104](#) Федерального закона о контрактной системе в реестр 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.

В соответствии с [частью 9 статьи 95](#) Федерального 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.

Пунктами 9.2-9.3 раздела 9 «Срок действия контракта» договора предусмотрено:

«9.2. Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

9.3. 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 пункту 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Согласно пункту 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

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.

Пунктом 3 указанной статьи 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.

Статьей 309 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с [обычаями](#) или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статья 310 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации).

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

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 ([абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации](#)).

В силу пункта 2 указанной статьи 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 пункту 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В разделе «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения №0852500000117001622 указано «В соответствии с контрактом».

В подпункте 14.2 пункта 14 «Место, условия и сроки (периоды) поставки товара» документации об электронном аукционе предусмотрено: «14.2. Поставка товара осуществляется в течение 90 рабочих дней со дня заключения контракта. Поставка осуществляется в рабочие дни с 8:30 до 16:00 часов (время местное)».

Аналогичный срок поставки товара указан в пункте 3.1 раздела 3 «Порядок и сроки поставки. Порядок и сроки приемки и оформления приемки поставленного товара» договора.

Согласно пункту 1.1. раздела 1 «Предмет контракта» договора: «1.1.Заказчик поручает, а Поставщик принимает на себя обязательства по поставке медицинских расходных материалов и расходных материалов для отдела функциональных методов исследования (далее – товар или продукция) в соответствии с номенклатурой, в количестве и по цене согласно спецификации (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта».

При этом поставщик:

«а) обязан передать товары, указанные в пункте 1.1 настоящего контракта, по номенклатуре, цене и в количестве согласно спецификации (Приложение № 1 к настоящему контракту);

в) Сроки (периоды) поставки: поставка товара осуществляется в течение 90 рабочих дней со дня заключения контракта. Поставка осуществляется в рабочие дни с 8:30 до 16:00 часов (время местное)» (подпункты а и в пункта 4.1 раздела «права и обязанности сторон» договор)..

Таким образом поставка товара должна быть осуществлена не позднее 22 мая 2018 года.

В табличной форме «Спецификация на поставку медицинских расходных материалов и расходных материалов для отдела функциональных методов исследования» (Приложение № 1 к договору) указан товар, необходимый к поставке, описание товара, требования к упаковке товара, количество, цена за единицу товара (руб.), общая стоимость (руб.).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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.

Частью 13 указанной статьи предусмотрено, 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.

Из представленных материалов следует, что Заказчиком неоднократно, а именно 31.07.2018 (исх. от 31.07.2018 № 06-03-08/1517), 04.10.2018 (исх. от 04.10.2018 № 06-03-08/2188) направлялись претензионные письма в адрес Общества о том, что часть товара, а

именно: кабель пациента – 3 канала, 5 отведений – 6 штук, шапочка электродная – 6 штук, кабель пациента – 12 каналов, 10 отведений – 1 штука Обществом не поставлены. В связи с нарушением сроков поставки Заказчик в указанных письмах просит поставить товар согласно условиям договора и оплатить пеню за просрочку исполнения обязательств по договору.

В связи с тем, что по состоянию на 29.11.2018 товар указанный в претензионных письмах не был поставлен, 29.11.2018 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора от 29.12.2017, которое было размещено на официальном сайте ЕИС 29.11.2018 и направлено следующими способами:

- 29.11.2018 – заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64409931527569) с описью вложения по адресу Общества, указанному в договоре: <...>. Согласно представленной заказчиком в обращении информации с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» данное почтовое отправление с идентификационным номером 64409931527569 вручено адресату 10.12.2018, о чем имеется запись 10 дек 2018, 10:15 Получено адресатом 620057, Екатеринбург 15 г.;

- 29.12.2018- по адресу электронной почты Общества urist_omed3@bk.ru.

Таким образом, заказчиком полностью исполнены требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с требованием части 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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.

Учитывая, что датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения договора является 21.12.2018, то есть дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику заказного письма, Общество в период с 22.12.2018 по 09.01.2019 имело право устранить нарушения условий договора, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от его исполнения, а также компенсировать заказчику затраты на проведение экспертизы.

Однако Обществом не представлено документов, свидетельствующих о том, что в срок, установленный частью 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе (с 22.12.2018 по 09.01.2019), в адрес заказчика была направлена какая-либо информация об устранении нарушений условий контракта или поставщиком предпринимались какие-либо меры для устранения нарушений условий контракта, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от его исполнения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы.

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в указанные сроки установленное спецификацией на поставку товара (приложение № 1 к договору)

количество товара не поставлено, следовательно, Обществом нарушены существенные условия контракта.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Омское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках заключенного контракта, Общество должно осознавать то обстоятельство, что оно вступило в правоотношения по расходованию публичных финансов, в данном случае средств бюджета учреждения, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

При указанных обстоятельствах сведения об ООО «Медтехника» подлежат включению в Реестр.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 15 статьи 99, статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

РЕШИЛА:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Медтехника» (<...> <...>), директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Медтехника» <...> (ИНН<...>), представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Клинический диагностический центр» для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения договора на поставку медицинских расходных материалов и расходных материалов для отдела функциональных методов исследования, заключенного 29.12.2017 по результатам проведения закупки в форме электронного аукциона (извещение № 0852500000117001622), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

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

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>