

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:
fo37@fas.gov.ru

Р Е Ш Е Н И Е РНП - №37-38

**по делу № 037/06/104-228/2021 (07-02/2021-038) об отказе включения
сведений о недобросовестном поставщике в Реестр недобросовестный
поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 21 мая 2021 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 25 мая 2021 года

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

членов Комиссии: «...»

при участии представителей:

- ООО «ТД Ярмедсервис» (далее – Общество, Поставщик) – «...»;
- ОБУЗ «1-я городская клиническая больница» (далее – Заказчик) – «...»,

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области

14.05.2021 от ОБУЗ «1-я городская клиническая больница» поступило обращение о включении сведений об ООО «ТД Ярмедсервис», директоре Общества – «...» и учредителе Общества – «...» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку расходных материалов (реестровый номер контракта 3373102254121000063) вследствие существенного нарушения Обществом условий контракта.

Ивановским УФАС России 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) и Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 года №1062 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)» было решено провести проверку обращения ОБУЗ «1-я городская клиническая больница» на наличие либо отсутствие оснований для одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта и включения сведений об ООО «ТД Ярмедсервис» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Рассмотрев представленные ОБУЗ «1-я городская клиническая больница», ООО «ТД Ярмедсервис» документы, заслушав представителей лиц, участвующих при рассмотрении обращения, Комиссией Ивановского УФАС России было установлено следующее.

09.02.2021 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещено извещение №0133200001721000152 о проведении электронного аукциона на поставку расходных материалов, а также соответствующая документация о закупке.

По итогам проведения указанной закупки 16.03.2021 между ОБУЗ «1-я городская клиническая больница» и ООО «ТД Ярмедсервис» заключен контракт №7А (далее – Контракт) на поставку расходных материалов (далее – товар).

На основании п. 4.2 Контракта поставка товара осуществляется Поставщиком с даты заключения Контракта по заявке Заказчика, не чаще 2 раз в неделю, в течение 3 (трех) рабочих дней с даты ее получения, до 28.02.2022 г.

16.03.2021 Заказчик направил на электронную почту Общества заявку о поставке всего объема товара.

17.03.2021 Обществом была осуществлена частичная поставка товара (бахилы одноразовые полиэтиленовые, салфетки спиртовые).

В соответствии с п. 5.5 Контракта при обнаружении в ходе приёмки недостатков поставляемого товара составляется акт о недостатках, подписываемый обеими Сторонами. В акте должны быть указаны перечень выявленных недостатков и сроки их устранения.

17.03.2021 Заказчиком составлен Акт об установленном расхождении по количеству и качеству при приемке товарно-материальных ценностей (далее – Акт).

Согласно Акту, товар «бахилы одноразовые полиэтиленовые» не соответствует по плотности требованиям Контракта. В соответствии с Контрактом плотность бахил одноразовых полиэтиленовых – 20 мкр, у поставленного товара – 8 мкм.

22.03.2021 Заказчиком на электронную почту Общества было направлено письмо №07-17/543 от 22.03.2021 с указанием на выявленные недостатки и требованием произвести допоставку товара и заменить несоответствующий товар.

24.03.2021 Обществом была произведена частичная поставка товара (загубники для дыхательного аппарата). Заказчик принял указанный товар 25.03.2021.

24.03.2021 Обществом на электронную почту Заказчика было направлено письмо №18 от 24.03.2021 с просьбой уточнения порядка и сроков поставки товара, несоответствующего требованиям Контракта (бахилы одноразовые полиэтиленовые). Заказчик ответил на указанное письмо 29.03.2021 (письмо №01-17/613 от 29.03.2021).

26.03.2021 Обществом был поставлен товар «бахилы одноразовые полиэтиленовые» надлежащего качества. Заказчик принял указанный товар 26.03.2021.

26.03.2021 Обществом также была произведена частичная поставка товара (набор для акушерских/гинекологических операций, воздуховод ротоглоточный, судно медицинское, емкость для сбора колюще-режущих медицинских отходов, жгут на верхнюю/нижнюю конечность, контейнер для системы химической дезинфекции, емкость для хранения термометров, гель контактный, простыня прорезиненная, индикатор химический/физический). Заказчик принял указанный товар 07.04.2021.

01.04.2021 Заказчиком на электронную почту Общества было направлено письмо №01-17/645 от 01.04.2021 с указанием на несоответствие товара, а именно насадок для аспирационных трубок, условиям Контракта и с требованием замены указанного товара на товар надлежащего качества, а также требованием уплаты штрафа за ненадлежащее исполнение Контракта.

В ходе рассмотрения обращения ОБУЗ «1-я городская клиническая

больница» по вопросу о включении сведений об ООО «ТД Ярмедсервис» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), представители Заказчика пояснили, что насадки для аспирационных трубок были поставлены Обществом 26.03.2021. В ходе приемки указанного товара Заказчик обнаружил несоответствие насадок для аспирационных трубок требованиям Контракта. Обществу в этот же день был возвращен товар и соответствующая товарная накладная. Акт о недостатках, предусмотренный п. 5.5 Контракта, Заказчиком не составлялся.

Комиссия Ивановского УФАС России отмечает следующее.

Из п. 4.3 Контракта следует, что подтверждением передачи товара Заказчику является товарная накладная. Кроме того, Заказчиком не составлен акт о выявленных недостатках товара «насадки для аспирационных трубок», ввиду чего, товар считается непоставленным Обществом и непринятым Заказчиком, а предъявление претензии и начисление штрафа за непоставку указанного товара свидетельствует о нарушении Заказчиком условий Контракта.

01.04.2021, 06.04.2021 Обществом была произведена частичная поставка товаров (стойка для внутренних вливаний, емкость для сбора колюще-режущих медицинских отходов, индикатор химический/физический). Заказчиком указанные товары приняты 01.04.2021 и 07.04.2021, соответственно.

07.04.2021 Общество на электронную почту Заказчика направило письмо №11 от 07.04.2021 с просьбой о расторжении Контракта по взаимному согласию сторон в отношении трех позиций Контракта: набор для лапароскопических хирургических процедур, насадка аспирационная (детская), насадка аспирационная (взрослая), ввиду отсутствия указанных товаров у Поставщика. Заказчик на данное письмо не ответил.

14.04.2021 Обществом была произведена частичная поставка товара (набор для акушерских/гинекологических операций, набор для дренирования закрытой раны). Заказчиком указанный товар принят 14.04.2021.

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 (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно п. 9.3 Контракта расторжение Контракта допускается в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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 поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок.

Учитывая изложенное, в связи с невыполнением обязанной стороной (ООО «ТД Ярмедсервис») обусловленных контрактом обязательств, 15.04.2021 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее – Решение).

В соответствии с ч. 12 ст. 95 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 ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

ОБУЗ «1-я городская клиническая больница» своевременно были выполнены указанные требования Закона о контрактной системе. 15.04.2021 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено на официальном сайте, а также направлено ООО «ТД Ярмедсервис» заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу, указанному в Контракте.

Согласно сведениям, представленным ОБУЗ «1-я городская клиническая больница», 21.04.2021 Заказчиком получено подтверждение о вручении Поставщику указанного в ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе уведомления. Датой надлежащего уведомления Заказчиком Поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта является 21.04.2021.

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 12.05.2021.

Соответствующая информация о расторжении контракта размещена Заказчиком на официальном сайте.

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.

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.

В силу части 2 статьи 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.

В Решении Заказчик указал, что поставленный Обществом товар не соответствует условиям Контракта и Обществом не устранены выявленные недостатки. Однако ООО «ТД Ярмедсервис» 26.03.2021 устранило недостатки товара, выявленные при первой приемке товара (17.03.2021). 26.03.2021 Заказчик, в нарушение п. 5.5 Контракта, при очередной приемке товара не составил акт о выявленных недостатках, однако, направил Обществу соответствующую претензию и начислил штраф за непоставку товара.

Кроме того, согласно Контракту, поставка товара должна осуществляться по заявке Заказчика, не чаще 2 раз в неделю, в течение 3 рабочих дней с даты ее получения. Указанное условие Контракта предполагает поставку товара партиями. Заказчиком была направлена единственная заявка с требованием поставить весь товар по Контракту. Общество исполнило контракт на 75 процентов и не отказывалось от поставки товара (за исключением товара, указанного в письме №11 от 07.04.2021).

На основании вышеизложенного, Комиссия Ивановского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком не доказан факт существенного нарушения условий Контракта ООО «Ярмедсервис».

При указанных обстоятельствах, у Комиссии Ивановского УФАС России отсутствуют правовые основания для включения сведений об ООО «ТД Ярмедсервис» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные ОБУЗ «1-я городская клиническая больница» в отношении ООО «ТД Ярмедсервис» «...», директора Общества – «...» и учредителя Общества – «...», в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку расходных материалов (реестровый номер контракта 3373102254121000063) не включать.

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

Подписи членов Комиссии