

РЕШЕНИЕ РНП – 43 - 104 (44-ФЗ)

«21» декабря 2016 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю закупок (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе:

рассмотрев материалы о включении сведений об ООО «Клинител» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

19.10.2016 г. в Кировское УФАС России поступили сведения КОГКБУЗ «Центр травматологии, ортопедии и нейрохирургии» (далее - Заявитель) об участнике закупки ООО «Клинител» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта № 0140200000516001090-0331078-02 от 30.06.2016 г. на поставку медицинских изделий (далее - Поставщик).

Заявитель сообщает, что Поставщик в установленный срок не исполнил обязанности по поставке товара в соответствии с условиями контракта, в связи с чем Заявителем принято решение об одностороннем отказе от заключения контракта, в связи с чем Заявитель настаивает на включении Поставщика в Реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с ч.7 ст.104 Закона о контрактной системе, в случае поступления сведений об уклонении участника размещения заказа от заключения контракта и отсутствия документов, свидетельствующих об отказе участника размещения заказа от заключения контракта, уполномоченный, на осуществление контроля в сфере размещения заказов, федеральный орган исполнительной власти осуществляет проверку факта уклонения участника размещения заказа от заключения контракта.

Заказчик, Поставщик уведомлены надлежащим образом о рассмотрении материалов по включению в реестр, явку представителей не обеспечили.

ООО «Клинител» представило письменные пояснения, в которых отметил, что товар, поставленный Заказчику, обладал улучшенными характеристиками по числу рентгеноконтрастных полос, материалу защитной клипсы. В подтверждение данной позиции представил отзывы учреждений здравоохранения, использовавших предложенный к поставке товар. Отмечено, что общество имеет заключенные и успешно исполненные контракты, в том числе по аналогичным предметам закупки.

В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения государственного контракта установлено следующее.

26.05.2016 года на официальном сайте закупок размещено извещение

№0140200000516001090 о проведении электронного аукциона (далее - аукцион) на поставку изделий медицинского назначения (катетеры). Согласно протокола подведения итогов электронного аукциона от 16.06.2016 г. победителем электронного аукциона признано ООО «Клинител», с которым 30.07.2016 г. был заключен контракт.

Согласно п. 1.1. контракта Поставщик обязуется передать товар в соответствии со Спецификацией, являющейся Приложением к настоящему Контракту, Заказчику по адресу: 610048, г. Киров, ул. Московская, 163а, а Заказчик обязуется обеспечить принятие товара и его оплату.

Согласно Спецификации к поставке требуется «Катетер внутривенный с защитным устройством 20Gx32mm», произведенный компанией «ПолиМедикьюрЛимитед», Индия.

08.08.2016 г. Заказчику был поставлен товар по накладной №6/0015 от 01.08.2016 г. В ходе приемки товара было выявлено несоответствие поставляемого товара техническому заданию: катетер имеет пластиковую клипсу вместо металлической, необходимое число рентгеноконтрастных полос не отражено на упаковке, что отражено в Акте приемки товаров по контракту, Экспертном заключении к контракту.

По данным обстоятельствам письмом от 15.08.2016 г. Поставщиком пояснено, что поставленный товар обладает улучшенными характеристиками. Увеличено количество рентгеноконтрастных полос с 4 до 6, что улучшает визуализацию расположения катетера при рентгендиагностике. Их наличие подтверждается официальным техническим описанием Производителя, маркировка об их количестве на упаковке не производится. Пластиковая клипса катетера снижает риск травмирования кожи и нанесения дефектов на перчатки, поскольку она не имеет острых углов в отличие от металлической клипсы. Данная позиция подтверждается письмом дистрибьютора продукции ООО «Адвамедикс» №08-11 от 12.08.2016 г.

Письмом Поставщика (вх.№5064 от 18.08.2016 г.) повторно отмечено, что предлагаемый товар имеет улучшенные характеристики, предложено расторгнуть контракт по соглашению сторон в случае отказа от приемки товара Заказчиком.

Заказчик отказал в приемке товара, характеристики которого не соответствуют изложенным в техническом задании (Письмо исх.№8747 от 30.08.2016 г.). Уведомлением о расторжении контракта (исх.№9030 от 16.09.2016 г.) Заказчик сообщил Поставщику об одностороннем отказе от исполнения контракта ввиду непоставки товара, соответствующего требованиям Спецификации к контракту. Решением Заказчика об одностороннем отказе №8951/1 от 15.09.2016 г. контракт № 0140200000516001090-0331078-02 от 30.06.2016 г. был расторгнут. Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 18.10.2016 г.

На основании ч.9 ст.95 Закона о контрактной системе Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу ч.1 ст.523 Гражданского кодекса 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 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.

В соответствии с ч. 10 ст.70 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в извещении о проведении электронного аукциона и документации о таком аукционе, по цене, предложенной его победителем.

В силу 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. В этом случае соответствующие изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов, заключенных заказчиком.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 г. № 10-П федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

В соответствии с пунктами 8, 9 статьи 104 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе

информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии со ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Представленные Поставщиком материалы, свидетельствуют об отсутствии умысла ООО «КлинитеЛ» в неисполнении контракта; о совершении действий, направленных на поставку товара с улучшенными характеристиками; о наличии положительной практики исполнения и заключения контрактов данным Поставщиком, в связи с чем, Комиссия Кировского УФАС России не находит оснований для включения сведений об ООО «КлинитеЛ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные КОГКБУЗ «Центр травматологии, ортопедии и нейрохирургии» в отношении ООО «КлинитеЛ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.