

«27» января 2021 г.

РЕШЕНИЕ РНП № 043/06/104-36/2021

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

Заместителя председателя комиссии:

Членов комиссии:

В присутствии (ВКС):

представителя КОГКБУЗ «Центр травматологии, ортопедии и нейрохирургии», по доверенности;

индивидуального предпринимателя В.

рассмотрев материалы КОГКБУЗ «Центр травматологии, ортопедии и нейрохирургии» о включении сведений об ИП в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА:

18.01.2021 г. в Кировское УФАС России поступили материалы от КОГКБУЗ «Центр травматологии, ортопедии и нейрохирургии» (далее – Заказчик) о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об ИП В (далее – Поставщик) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта от 03.08.2020 № 0340200003320008237 на поставку дезинфицирующих средств (извещение № 0340200003320008237).

Уведомлением от 20.01.2021 года № 043/06/104-36/2021 рассмотрение материалов назначено на 25.01.2021 года, уведомлением от 25.01.2021 года рассмотрение было отложено до 27.01.2021 года.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного

оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную тайну, и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Из пояснений представителя Заказчика, озвученных при рассмотрении материалов РНП установлено, что Поставщиком при исполнении контракта был поставлен товар, не соответствующий по характеристикам. По требованию Заказчика о замене товара до 31.10.2020 года Товар Поставщиком не был заменен. На повторное требование о замене товара в срок до 20.11.2020 года, товар также не был замен, в связи с чем Заказчиком было принято решение о расторжении контракта в одностороннем порядке.

На заседании Комиссии Поставщиком представлены письменные пояснения с приложением документов в обоснование своей позиции. Поставщик пояснил, что при заполнении заявки на участие в электронном аукционе была допущена ошибка и указано время обработки 60 секунд, хотя к поставке предполагалось дезинфицирующее средство «Сапфир-Антисепт» (производитель ООО «АМБХ»), где общее время обработки составляет 120 секунд. Ошибка обнаружилась во время поставки товара по контракту. Поставщиком предпринимались попытки заменить товар, но по причине отсутствия необходимого товара на территории РФ и невозможности его поставить ввиду распространения новой коронавирусной инфекции, Заказчику было предложено расторгнуть контракт, необходимый Заказчику. Просит не включать в Реестр недобросовестных поставщиков.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав пояснения Заказчика, Поставщика, Комиссия Кировского УФАС России пришла к следующим выводам.

03.08.2020 года по результатам проведенного аукциона в электронной форме между Заказчиком и Поставщиком заключен государственный контракт № 0340200003320008237 на поставку дезинфицирующих средств (далее – Контракт) на сумму 695 835,00 руб.

В соответствии с п. 1.1. Контракта Поставщик обязуется передать товаров

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 Контракту, Заказчику к поставке необходимо следующее:

№ п/п	Наименование товара, технические характеристики товара, торговое наименование товара (при наличии)	Страна происхождения	Ед. изм.	Кол-во (шт.)	Цена (руб.)	Сумма (руб.)
1	Дезинфицирующее средство для обработки операционного поля	Россия	Фл.	1800	310,20	558 360,00
2	Дезинфицирующее средство для обработки рук	Россия	Фл.	300	458,25	137 475,00
					ИТОГО	695 835,00

В соответствии с разделом 2 Контракта:

1. Поставка товара осуществляется по заявкам Заказчика в течение 10 (десяти) календарных дней с момента направления заявки.

Направление заявок осуществляется по факсу или электронной почте, указанным в разделе «Адреса и реквизиты сторон».

Количество и объем заявок зависят от финансирования Заказчика, в силу чего Заказчик оставляет за собой право не выбирать законтрактованный товар в полном объеме, в случае отсутствия финансирования.

2.2. Датой поставки товара является дата приемки товара Заказчиком, подписания накладных или универсального передаточного документа, а также предоставления документов, указанных в п. 2.3., п. 5.2 контракта. При невыполнении данного условия, товар считается не поставленным, принятию и оплате не подлежит.

В соответствии с разделом 3 Контракта:

3.1. Приемка товара производится комиссией Заказчика при условии предоставления надлежащим образом оформленных документов на товар, указанных в пункте 5.2. контракта. Приемка результатов поставки товара оформляется документом о приемке (акт о приемке товара), который подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается руководителем Заказчика.

3.2. 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 Контракту);

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

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

г) проверку наличия необходимых документов (копий документов) на Товар: свидетельства о государственной регистрации, документа, подтверждающего соответствие Товара, выданного уполномоченными органами (организациями);

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

е) проверку количества, комплектности и целостности поставленного Товара.

3.3. Для проверки предоставленных Поставщиком результатов поставки, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта 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.

3.4. Заказчик в течение 10 календарных дней со дня получения от Поставщика документов, предусмотренных пунктами 2.3, 5.2 Контракта, подписывает документ о приемке (акт приемки товара), предусмотренный частью 7 статьи 94 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» или направляет в адрес Поставщика мотивированный отказ от подписания, в котором указываются недостатки. Все расходы, связанные с возвратом некачественного товара, в том числе расходы в связи с проведением контроля качества товара несет Поставщик. Поставщик обязан возместить расходы, связанные с возвратом некачественного товара, в срок, указанный в претензии.

При обнаружении несоответствия качества, количества и ассортимента товара (данный факт отражается в Акте о несоответствии товара, экспертном заключении и мотивированном отказе от подписания приходных документов на товар), о чем поставщик извещается претензией с приложением копий указанных выше документов. Претензия (с приложением) с указанием сроков устранения выявленных недостатков Товара направляется по факсу либо электронной почте на адрес, указанный в разделе «Адреса и реквизиты сторон».

3.5. После устранения недостатков, послуживших основанием для неподписания документа о приемке (акта приемки товара), предусмотренного частью 7 статьи 94 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Заказчик подписывает данный документ в порядке и сроки, предусмотренные пунктами 3.1. - 3.4. Контракта.

3.7. Товар, не соответствующий требованиям, указанным в законодательстве для определения качества товаров и Контракте считается не поставленным.

3.8. Согласно пункту 1 статьи 514 Гражданского кодекса Российской Федерации, в

случае несоответствия товара требованиям контракта, а также документам, указанным в п. 2.3., п. 5.2. контракта, Заказчик отказывается от приемки товара и принимает его на ответственное хранение.

3.11. Заказчик имеет право потребовать замены всего поставленного Товара или проведения проверки каждой поставляемой единицы Товара за счет Поставщика.

Согласно п.8.1 Контракта 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 в порядке и сроки, определенные статьей 95 Федерального закона о контрактной системе.

21.08.2020 года Заказчиком, в соответствии с п. 2.1 Контракта в адрес Поставщика направлена заявка на поставку дезинфицирующего средства для обработки рук в количестве 300 флаконов по позиции 2 Спецификации к Контракту. Срок поставки – до 31.08.2020 года. 03.09.2020 года Поставщиком осуществлена поставка товара Заказчику (товарная накладная № 271 от 24.08.2020 года) – средство дезинфицирующее «Сапфир-Антисепт» в количестве 300 шт. производства ООО «АМБХ», Россия.

Приемка товара осуществлялась Заказчиком в период с 03.09.2020 по 11.09.2020 года. В процессе приемки установлено, что поставленный товар не соответствует заявленным в Техническом задании характеристикам, а именно: массовая доля пропанола-1 составляет 10 процентов, в то время как в соответствии с условиями контракта содержание смеси 1-пропанол суммарно должно составлять 15 процентов; время экспозиции должно составлять 30 секунд, а согласно представленной инструкции – для операционного поля 2 минуты, для локтевых сгибов доноров – 15 секунд; в соответствии с условиями контракта средство не содержит других активных компонентов и других четвертично-аммониевых соединений, в соответствии с п.7.1 Инструкции данное средство содержит иное ЧАС (дидецилдиметиламмоний хлорид) кроме алкилдиметилбензиламмоний хлорида.

Данные несоответствия отражены в экспертном заключении к контракту, мотивированном отказе от подписания документа о приемке от 11.09.2020 года.

Акт об отказе от приемки товара, а также претензия от 11.09.2020 года (исх. 3307) с требованием о замене поставленного Товара в кратчайшие сроки направлены в адрес Поставщика.

Товар Поставщиком заменен не был, в связи с чем Заказчиком 12.10.2020 года, 03.11.2020 года в адрес Поставщика были направлены претензии о замене Товара в срок до 31.10.2020 года и 20.11.2020 года соответственно.

09.11.2020 года от Поставщика поступило письмо, согласно которому Поставщик не согласен с тем, что товар является некачественным, что подтверждается сопроводительными документами. Считает, что Заказчик не вправе принимать решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Поставщик уведомляет о невозможности заменить товар на соответствующий ввиду его отсутствия на территории РФ, ссылаясь на эпидемиологическую ситуацию в РФ и просит расторгнуть контракт по соглашению сторон.

18.12.2020 года на основании ст. 450, ст. 523 ГК РФ, ст. 95 Закона о контрактной системе, п. 8.1 Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем расторжении контракта.

Согласно 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 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.

В соответствии с требованиями ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем расторжении контракта размещено в ЕИС – 18.12.2020 года, направлено Заказчиком заказным почтовым отправлением и по электронной почте – 18.12.2020 года. Решение получено Поставщиком по электронной почте 18.12.2020 года, по почте России – 26.12.2020 года.

В силу ч.13 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

Согласно ч. 14 ст. 95 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.

В срок, установленный ч. 14 ст.95 Закона о контрактной системе, Поставщик замену товара не произвел.

12.01.2021 года решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в силу, контракт расторгнут.

Таким образом, Заказчиком соблюдены требования законодательства о контрактной системе при одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 2 ст.104 Закона о контрактной системе 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.

В силу ч.7 ст.104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, 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 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2008 № 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 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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

Согласно ч. 2 ст.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 части 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайны и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Заказчик посчитал, что замена товара не может быть произведена в приемлемый для него срок, вместе с тем, до даты вступления решения о расторжении Контракта в силу Поставщик не предпринял меры по замене товара.

При проведении электронного аукциона Поставщик предложил к поставке товар, который не соответствовал по характеристикам потребности Заказчика. Также в материалах дела не представлено информации о том, что товар, необходимый Заказчику, отсутствовал на территории РФ. Данный факт также опровергается заявками других участников электронного аукциона, задекларировавших Российскую Федерацию, как страну происхождения товара. Кроме того, в материалы дела представлена переписка с ООО «Сарая СНГ» на поставку антисептика для рук Alsoft R в количестве 1800,00 шт., при этом по контракту такого количества дезинфицирующего средства не требовалось.

Кроме того, Поставщик не представил доказательств невозможности поставки данного товара в количестве, указанном в Заявке Заказчика.

Заказчик на заседании комиссии Кировского УФАС России представил инструкции по дезинфицирующим средствам 2 производителей (ООО «Сарая СНГ», Россия; ООО «Мир дезинфекции», Россия), которые соответствовали требованиям документации.

Поставщик с нарушением срока осуществил поставку товара, поставил несоответствующий товар. В результате поставки товара ненадлежащего качества, не соответствующего условиям Контракта, Заказчик лишился того, на что рассчитывал при заключении контракта.

Кроме того, в пределах срока, установленного ч. 14 ст.95 Закона о контрактной системе, Поставщиком не было предпринято действий по замене некачественного товара, что является существенным нарушением контракта, в соответствии с ч.2 ст. 523 ГК РФ.

Исходя из вышеизложенного Поставщик при подаче заявки на участие в закупке, а также при исполнении контракта вел себя недобросовестно.

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).

Неисполнение ИП обязательств по Контракту является существенным нарушением последним условием Контракта, и влечет односторонний отказ заказчика от исполнения Контракта.

Поставщик, подавая заявку на участие в закупке согласился со всеми условиями Аукционной документации и мог оценить возможность поставки товара в соответствии со всеми положениями Контракта.

Таким образом, принятое Заказчиком решение об одностороннем отказе от исполнения контракта является обоснованным, так как ИП не предпринял действий по устранению существенных нарушений условий Контракта до вступления решения об одностороннем расторжении контракта в силу, в связи с чем сведения об индивидуальном предпринимателе подлежат включению в Реестр недобросовестных поставщиков.