

В соответствии с п. 5 ч. 15 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (здесь и далее по тексту в редакции, действующей на дату заключения государственного контракта (далее – Закон о контрактной системе), п. «б» ч.13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила) и на основании Приказа Оренбургского УФАС России № 13-п от 12.01.2023 г., Инспекцией Оренбургского УФАС России по осуществлению внеплановых проверок в составе:

Председателя Инспекции:., Членов Инспекции:.,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Оренбургский областной клинический противотуберкулезный диспансер» – (на основании доверенности),

представителя общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» - (на основании доверенности),

р а с с м о т р е в обращение Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Оренбургский областной клинический противотуберкулезный диспансер» (вх. Оренбургского УФАС России № 206 от 11.01.2023 г.) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» (ИНН: 5948051478) в связи с односторонним расторжением контракта на поставку расходных материалов для ПЦР (номер извещения № 0853500000322006202),

УСТАНОВИЛА:

11.01.2023 г. в Оренбургское УФАС России поступило обращение Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Оренбургский областной клинический противотуберкулезный диспансер» (далее – Заказчик, ГБУЗ «ООКПТД») о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» (далее – Поставщик, Общество, ООО «МЕРКАТОР МЕДИКА») в связи с односторонним расторжением контракта на поставку расходных материалов для ПЦР (номер извещения № 0853500000322006202) (далее – Аукцион, Закупка).

Присутствующий на заседании Инспекции Оренбургского УФАС России представитель Заказчика поддержал доводы, указанные в решении об одностороннем отказе от исполнения гражданско-правового договора № 0853500000322006202 от 05.08.2022 г., отметив, что Заказчик на включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» в Реестр недобросовестных поставщиков не настаивает.

Присутствующий на рассмотрении обращения представитель ООО «МЕРКАТОР

МЕДИКА» пояснил, что у Поставщика не было умысла на уклонение от исполнения контракта, Поставщиком предприняты все возможные меры к его исполнению. Представитель Общества просил сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» в Реестр недобросовестных поставщиков не включать. Более подробно позиция общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» изложена в письменных пояснениях.

Инспекция Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав приведенные доводы, установила следующее:

22.07.2022 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке было размещено извещение о запросе котировок в электронной форме на поставку расходных материалов для ПЦР (номер извещения № 0853500000322006202).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 127 036,14 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 02.08.2022 г. № ИЗК1 победителем закупки признано Общество с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» с предложением о цене контракта 485 000,00 руб.

05.08.2022 г. между Обществом с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» и Государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Оренбургский областной клинический противотуберкулезный диспансер» заключен гражданско-правовой договор № 0853500000322006202 на поставку расходных материалов для ПЦР (далее - Договор).

Согласно разделу 1 Договора «Предмет Договора» установлено следующее:

«1.1. В соответствии с Договором Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, осуществить поставку расходных материалов для ПЦР (код ОКПД2 – 32.50.50.190, 32.50.50.000) (далее - Товар) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Договору), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, принять и оплатить поставленный Товар.

1.2. Наименование, количество, ассортимент, комплектность и характеристики Товара определяются в соответствии со Спецификацией (приложение №1 к настоящему договору), которая является неотъемлемой частью настоящего Договора.

1.3. Поставка Товара осуществляется Поставщиком с разгрузкой с транспортного средства по адресу: 460041, г. Оренбург, Нежинское шоссе, 6, склад ГБУЗ «Оренбургский областной клинический противотуберкулезный диспансер» (далее, Место доставки)».

Приложением № 1 к гражданско-правовому договору № 0853500000322006202 от 05.08.2022 г. установлена «Спецификация».

В соответствии с пунктом 2.2 Договора «Цена Договора, составляет 485 000 руб. (Четыреста восемьдесят пять тысяч) 00 коп., НДС не облагается (на основании применения упрощенной системы налогообложения, на основании ст.346.11 п. 2 НК РФ. Заказчик уменьшает сумму, подлежащую уплате юридическому лицу или физическому лицу, в том числе зарегистрированному в качестве индивидуального предпринимателя, на размер налогов, сборов и иных обязательных платежей в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации, связанных с оплатой Договора, если в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах такие налоги, сборы и иные обязательные платежи подлежат уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации заказчиком».

Пунктом 3.1 Договора установлены следующие обязанности Поставщика:

«3.1. Поставщик обязан:

3.1.1. поставить Товар в строгом соответствии с условиями Договора в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки;

3.1.2. обеспечить соответствие поставляемого Товара требованиям качества, безопасности в соответствии с законодательством Российской Федерации;

3.1.3. незамедлительно информировать Заказчика обо всех обстоятельствах, препятствующих исполнению Договора;

3.1.4. своими силами и за свой счет устранять допущенные недостатки при поставке товара; предоставить Заказчику (Получателям) сведения, необходимые для работы с товаром,

3.1.5. выполнять свои обязательства, предусмотренные положениями Договора;

3.1.6. обеспечивать гарантии на Товар в соответствии с разделом 7 Договора».

Пунктом 3.2 Договора установлены следующие обязанности Заказчика:

«3.3. Заказчик обязан:

3.3.1. предоставлять Поставщику всю имеющуюся у него информацию и документы, относящиеся к предмету Договора и необходимые для исполнения Поставщиком обязательств по Договору;

3.3.2. своевременно принять и оплатить поставленный товар;

3.3.4. выполнять свои обязательства, предусмотренные иными положениями Договора.

3.4. Заказчик вправе:

3.4.1. требовать от Поставщика надлежащего исполнения обязательств, предусмотренных Договором;

3.4.2. запрашивать у Поставщика информацию об исполнении им обязательств по Договору;

3.4.3. проверять в любое время ход исполнения Поставщиком обязательств по Договору;

3.4.4. осуществлять контроль соответствия качества поставляемого товара, сроков поставки Товара требованиям Договора;

3.4.5. требовать от Поставщика устранения недостатков, допущенных при исполнении Договора;

3.4.6. отказаться от приемки некачественного товара и потребовать безвозмездного устранения недостатков;

3.4.7. привлекать экспертов для проверки соответствия исполнения Поставщиком обязательств по Договору требованиям, установленным Договором».

Разделом 5 Договора установлен порядок поставки Товара и документация:

«5.1. Срок поставки товара: с момента заключения договора по 01.12.2022 г.

Товар поставляется отдельными партиями по заявкам Заказчика в течение 5 рабочих дней с момента получения заявки Заказчика. Заявка подается непосредственно представителю Поставщика в письменной форме, а также посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит непосредственно от Заказчика.

5.2. Доставка товара до места поставки, а также его разгрузку осуществляется силами и средствами Поставщика.

5.3. Датой поставки является дата приемки товара в месте поставки.

5.4. Право собственности на каждую партию товара и все риски, связанные с этим, переходят к Заказчику в момент подписания уполномоченными представителями обеих сторон документов, подтверждающих приемку товара.

5.5. Поставщик сообщает Заказчику до отгрузки о способе доставки и предполагаемой дате поставки.

5.6. Поставщик предоставляет вместе с товаром следующую документацию:

а) товарно-транспортную накладную;

б) счет-фактуру;

в) заверенные в установленном порядке документы, подтверждающие качество каждой серии поставляемого товара, оформленные в соответствии с действующим

законодательством для конкретного вида товара;

г) документы, которые в соответствии с законодательством Российской Федерации передаются вместе с товаром: принадлежности к товару, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации, другую товарно-сопроводительную документацию, номер РУ, производитель, ЛОТ (серия), срок годности товара, REF (каталожный номер) и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами, заверенные в установленном порядке документы, подтверждающие качество каждой серии поставляемого товара, оформленные в соответствии с действующим законодательством для конкретного вида товара;

Вышеуказанные документы должны быть представлены Заказчику в день поставки Товара, и в случае их неполучения Поставщик будет нести ответственность за просрочку поставки Товара».

Согласно обращению Заказчика, в адрес ООО «МЕРКАТОР МЕДИКА» 05.08.2022 г. после заключения контракта на электронные адреса Поставщика была направлена заявка на поставку товара в полном объеме. Однако в установленный срок поставка не была осуществлена.

В адрес Поставщика были направлены претензии от 15.08.2022 г., от 25.08.2022 г. и от 26.09.2022 г. с требованием поставки товара в полном объеме и об уплате неустойки. На момент принятия данного решения поставка в полном объеме не осуществлена. Поставщиком выполнены обязательства по поставке части товара на сумму 454 503,20 руб.

Вместе с тем, до настоящего времени не поставлены следующие товары:

- штатив для пробирок «АПТАКА С.П.А» (Италия) в количестве 4 шт. на общую сумму 5 055,56 руб.;

- пробирка центрифужная ИВД, стерильная «Сайентифик Спешиалтис Инкорпорэйтед (ЭсЭсАй)» (Соединенные Штаты Америки) в количестве 2 500 шт. на общую 7 100,00 руб.;

- штатив для пробирок ООО «НПФ Хеликон» (Российская Федерация) в количестве 2 шт. на общую сумма 18 341,24 руб.

Разделом 10 Договора установлен срок действия Договора, а также порядок его изменения и расторжения.

Согласно положениям п. 10.1 Договора «Настоящий Договор вступает в силу с момента заключения, определенного ст.51 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ, и действует до 31.12.2022г. Окончание срока действия Договора не влечет прекращение обязательств Поставщика, в части уплаты штрафа и неустойки, установленной разделом 9 «Ответственность сторон» настоящего Договора».

Пунктами 10.3-10.4 Договора установлено следующее:

«10.3. Договор может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством.

10.4. Стороны вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Договора 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».

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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 для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

С учетом требований 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.

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено 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.

15.12.2022 г. в связи с тем, что обществом с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» поставка товара в полном объеме и не осуществлена, Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения гражданско-правового договора № 0853500000322006202 от 05.08.2022 г.

15.12.2022 г. 11:00 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в Единой информационной системе ***(Решение об одностороннем отказе №1 от 15.12.2022 Поставщик Получено 15.12.2022 11:00 (МСК) Заказчик Подписано 15.12.2022 11:00 (МСК).***

При расторжении контракта заказчиком соблюдена процедура, предусмотренная положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

Таким образом, учитывая положения ч. 12.1, ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, односторонний отказ Заказчика от исполнения Договора вступил в силу 26.12.2022 г.

Следовательно, на дату заседания Инспекции Оренбургского УФАС России решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта считается вступившим в силу.

Согласно ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе, 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 недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Порядок рассмотрения обращения о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков и ведения реестра такого реестра

определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Постановление № 1078).

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также п. 13 Постановления № 1078, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления.

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 (исполнителей, подрядчиков).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 № 301-КГ15-632 по делу № А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя 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 принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Включение лица в реестр невозможно без установления его вины, выраженной в сознательном уклонении от исполнения контракта.

Инспекцией Оренбургского УФАС России приняты во внимание следующие обстоятельства.

Согласно данным с сайта единой информационной системы в сфере закупок, пояснениям сторон, Поставщиком исполнены обязательства на сумму 454 503,20 руб. из 485 000,00 руб. Таким образом, Заказчиком оплачено практически 94 % от цены, предусмотренной гражданско-правовым договором № 0853500000322006202 от 05.08.2022 г.

Согласно письменным пояснениям Общества, у Поставщика не было умысла на уклонение от исполнения контракта, Поставщиком предприняты все возможные меры к его исполнению. ООО «МЕРКАТОР МЕДИКА» заказало и оплатило медицинские изделия, предусмотренные гражданско-правовым договором № 0853500000322006202 от 05.08.2022 г. Однако, Товар, приобретенный для исполнения Договора, на склад Поставщика в установленные сроки не поступил, поскольку в

связи с возникшей сложной внешнеполитической ситуацией и действий в отношении Российской Федерации импорт товаров иностранного (итальянского, американского) производства был приостановлен.

Однако, несмотря на возникшие трудности в исполнении договора, недопоставленными остались лишь позиции 5, 6 и 10 Спецификации на общую сумму 30 496,80 руб. Также Поставщиком оплачены пени в размере 5 008,96 руб.

Вместе с тем, частью 1 статьи 421 Гражданского Кодекса РФ установлено, что понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Следовательно, у Общества отсутствовали правовые основания для неисполнения условий контракта, поскольку, выражая согласие с условиями документации об электронном аукционе, подавая заявку на участие в электронном аукционе, ООО «МЕРКАТОР МЕДИКА» приняло на себя обязательства по исполнению условий контракта. Доказательств обратного в материалы дела не представлено.

Следовательно, у Заказчика имелись правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, поскольку согласно части 1 статьи 34 Закона о контрактной системе, **контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт**, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение, документация о закупке, заявка не предусмотрены. В случае, предусмотренном частью 24 статьи 22 настоящего Федерального закона, контракт должен содержать порядок определения количества поставляемого товара, объема выполняемой работы, оказываемой услуги на основании заявок заказчика.

Вместе с тем, учитывая пояснения сторон, представленные материалы дела, Инспекция Оренбургского УФАС России, принимая во внимание правомерность заявленных Заказчиком доводов, отмечает, что представленные материалы дела однозначно не свидетельствуют о недобросовестности действий общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА».

Материалами дела также установлено, что Обществом ранее в рамках Закона о контрактной системе заключались и успешно исполнялись контракты.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции

Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Как следует из документов, представленных на заседание Инспекции, ООО «МЕРКАТОР МЕДИКА» предпринимал меры, направленные на исполнение контракта.

При рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения ООО «МЕРКАТОР МЕДИКА» в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Отказ заказчика от договора, в том числе по мотиву существенного нарушения подрядчиком условия договора, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае, если нарушение условий договора не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля).

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что в действиях Поставщика - общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» - не усматриваются признаки недобросовестного поведения, направленного на уклонение от исполнения условий контракта и на срыв вышеуказанной закупки.

При таких обстоятельствах, на основании исследования имеющихся в материалах дела доказательств, а также в связи с тем, что Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Исполнителя не выявила, сведения в отношении ООО «МЕРКАТОР МЕДИКА» не подлежат включению в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, Инспекция Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «МЕРКАТОР МЕДИКА» (ИНН: 5948051478) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.