

решение

Государственное учреждение
здравоохранения

«Тульская областная
стоматологическая поликлиника»

Токарева ул., 70, А, г. Тула, 300020
tosp.tula@tularegion.ru

Общество с ограниченной
ответственностью "ЭЛМАС"
ул. Рахимова, д. 21, г. Казань,
Татарстан Респ., 420006
elmas2003@inbox.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-957/2023

11.09.2023 г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение государственного учреждения здравоохранения «Тульская областная стоматологическая поликлиника» (далее – Заказчик, Учреждение) (вх. № 7008/23 от 04.09.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Элмас» (далее – Общество, ООО «Элмас», Поставщик) (ИНН 1658033159; ул. Рахимова, д. 21, г. Казань, Татарстан Респ., 420006) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 02.03.2023 № 2023.0339 на поставку хирургических шовных материалов (нити синтетические нерассасывающиеся монофиламентные) для высокотехнологичных, сложных и ответственных этапов операций (далее – Контракт) (закупка № 0366200035623000339), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии:

- представителя Заказчика на основании доверенности;

- директора Общества на основании решения;

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Элмас» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения совместного электронного аукциона (закупка № 0366200035623000339) на поставку хирургических шовных материалов (нити синтетические нерассасывающиеся монофиламентные) для высокотехнологичных, сложных и ответственных этапов операций (далее – Закупка, электронный аукцион), в связи с существенным нарушением Поставщиком условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение и документация о Закупке размещены 31.01.2023 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система, ЕИС).

Начальная (максимальная) цена контракта для данного Заказчика составляет 630012,00 рублей.

02.03.2023 по итогам электронного аукциона между Заказчиком и ООО «Элмас» заключен Контракт на сумму 254 735,50 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта Поставщик обязуется в установленный срок поставить Заказчику хирургические шовные материалы

(нити синтетические нерассасывающиеся монофиламентные) для высокотехнологичных, сложных и ответственных этапов операций (далее – товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к Контракту), описанием объекта закупки (Приложение № 2 к Контракту), являющимися неотъемлемыми частями настоящего Контракта, и с условиями настоящего Контракта, а Заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

Согласно пункту 1 Описания объекта Закупки (Приложение № 2 к Контракту) к поставке необходим следующий товар:

№ п/п	Наименование поставляемого товара	Код позиции КТРУ	Краткое описание товара	Единица измерения	Количество поставляемого товара
1.	Нить хирургическая из полиолефина, монопнить	21.20.24.120-00000028	Полипропилен 4/0(1,5), 75-90см, 4/8, 20-22мм	Штука	1200

Пунктом 2 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к Контракту) установлены технические и функциональные характеристики товара.

Согласно разделу 4 «Сроки и порядок поставки» Контракта срок поставки товара: с момента заключения Контракта по 01.12.2023.

Поставка товара осуществляется отдельными партиями, в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня направления Заказчиком заявки в адрес Поставщика. Периодичность поставок товара: не более одного раза в две недели. По согласованию с Поставщиком, в случае возникновения потребности, поставка осуществляется в течение трех дней со дня направления Заказчиком соответствующей заявки. По запросу Заказчика возможна единовременная поставка товара.

Поставка товара осуществляется силами Поставщика с осуществлением погрузо-разгрузочных работ. Упаковка товара и грузовая тара должны обеспечивать сохранность товара, исключить его порчу и уничтожение при транспортировке, погрузо-разгрузочных работах и хранении. Поставщик должен уведомить Заказчика о времени и дате поставки товара телефонограммой или по факсимильной связи.

Поставщик осуществляет поставку товара (партии товара) по адресу: г. Тула, ул. Токарева, д. 70А.

Разделом 5 Контракта определен следующий порядок приемки товара:

«5.1. Приемка товара по количеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 № П-6, в части, не противоречащей условиям контракта.

5.2. Приемка товара по качеству производится согласно Инструкции о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству, утвержденной постановлением Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966 № П-7, в части, не противоречащей условиям контракта.

5.3. Проверка количества и качества товара, поступившего в таре (упаковке), производится при вскрытии тары (упаковки).

При выявлении несоответствия наименований, количества и качества товара, установленных в описании объекта закупки и Спецификации, заказчик в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента такого выявления направляет поставщику письменное уведомление (претензию) о необходимости замены или допоставки товара.

5.4. В случае поставки некачественного товара (в том числе в случае выявления внешних признаков ненадлежащего качества товара, препятствующих его дальнейшему использованию (нарушение целостности упаковки, повреждение содержимого и т.д.) поставщик обязан безвозмездно устранить недостатки товара в течение 10 (десяти) календарных дней с момента письменного уведомления о них заказчиком.

5.5. В день поставки поставщик одновременно с товаром должен направить заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 3.3. контракта, сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени поставщика, и размещенный в единой информационной системе акт приемки-передачи партии товара, по форме, установленной Приложением № 3 к контракту, счет, счет-фактуру, товарную накладную.

5.6. При приемке товара заказчик обязан провести экспертизу в части соответствия поставленного товара условиям контракта. Экспертиза может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с требованиями Федерального закона № 44-ФЗ.

5.7. Приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 10 (десяти) рабочих дней), со дня поставки товара и поступления с использованием единой информационной системы в сфере закупок заказчику документов, предусмотренных пунктом 5.5 настоящего контракта.

5.8. В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы результаты экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом или уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

5.9. Не позднее 5 (пяти) рабочих дней после проведения экспертизы заказчик направляет поставщику подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещенный в единой информационной системе заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утвержденный заказчиком) акт приемки-передачи товара или сформированный с использованием единой информационной системы, подписанный усиленной электронной подписью, мотивированный отказ от подписания такого документа (Приложение № 5 к контракту), в котором указываются недостатки поставленного товара и сроки их устранения, а также дата повторной приемки товара. После устранения недостатков стороны возвращаются к повторной процедуре приемки товара и процедуре подписания акта приемки-передачи партии товара в порядке, предусмотренном настоящим контрактом.

5.10. Обязательство поставщика по поставке партии товара считается исполненным с момента удостоверения факта надлежащей поставки партии товара в соответствии с условиями настоящего контракта, а именно с даты (дня) подписания сторонами акта приемки-передачи партии товара без замечаний.

5.11. Право собственности на товар прекращается у поставщика с момента подписания сторонами акта приемки-передачи партии товара.

5.12. Риск случайной гибели товара несет поставщик до момента подписания сторонами акта приемки-передачи партии товара».

Разделом 6 Контракта закреплены права и обязанности сторон.

В частности пунктом 6.1 Контракта установлены следующие обязанности Поставщика:

«6.2.1. Осуществить поставку товара в соответствии с принятыми на себя обязательствами.

6.2.2. В срок, установленный в письменном запросе заказчика, предоставлять информацию о ходе исполнения принятых на себя обязательств.

6.2.3. В целях организации экспертизы товара и его приемки, уведомить заказчика о готовности к передаче товара не позднее, чем за 5 (пять) календарных дня до момента его доставки к месту поставки.

6.2.4. Предоставить надлежаще оформленные документы, предусмотренные пунктом 5.5. раздела 5 настоящего контракта.

6.2.5. Устранить за свой счет все выявленные недостатки, в том числе скрытые, поставленного товара.

6.2.6. Компенсировать заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы, в соответствии с пунктом 5.6. раздела 5 настоящего контракта, расходы, по предъявлении заказчиком письменного требования и копии соответствующего заключения, других документов, подтверждающих затраты заказчика, в случае установления по результатам экспертизы факта поставки товара ненадлежащего качества.

6.2.7. Выполнять иные обязательства, предусмотренные настоящим контрактом и действующим законодательством Российской Федерации».

Из письменных и устных пояснений сторон дела, представленной Заказчиком, Обществом в материалы дела переписки, осуществляемой между сторонами, заключившими Контракт, установлено следующее.

16.03.2023 Заказчиком на адрес электронной почты Поставщика, согласованной сторонами в разделе 13 Контракта (elmas2003@inbox.ru), направлена заявка от 13.03.2023 (исх. №01-13/321) на поставку товара «Нить хирургическая из полиолефина, монопить» в количестве 1200 штук (далее - заявка).

Согласно условиям Контракта товар должен был быть поставлен не позднее 30.03.2023.

14.04.2023, в связи с не поставкой товара, Заказчик посредством личного кабинета единой информационной системы направил Поставщику (исх. №01-13/545) обращение, в котором просил предоставить информацию о ходе исполнения Поставщиком заявки, поставить товар в течение 7 рабочих дней.

15.05.2023 Поставщик в адрес Заказчика направил гарантийное письмо (исх. №187 от 15.05.2023), в котором сообщил, что срок отгрузки товара - 24.05.2023.

25.05.2023 Поставщиком посредством единой информационной системы сформирован электронный документ о приемке № 632 от 25.05.2023

26.05.2023 Поставщиком осуществлена поставка товара на сумму 254 735,50 рублей через транспортную компанию.

Письмом от 31.05.2023 (исх. №01-13/805) Заказчик уведомил Поставщика о том, что приемка товара приостановлена, в связи с тем, что в процессе приемки товара было выявлено, что предлагаемый к приемке товар «Даклон монопить EP1,5 USP4/0, нить 75см, 2 иглы кол 20мм 1/2» в количестве 1 200 шт. не соответствует требованиям, установленным в Контракте, а именно: пунктам 1.1, 3.1 Контракта, подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта Закупки (Приложение № 2 к Контракту), просил направить представителя ООО «Элмас» для участия в составлении акта по адресу: г. Тула, ул. Токарева, д. 70 А.

01.06.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика письмо (исх. №209 от 31.05.2023), которым сообщал о том, что направить сотрудника в адрес Заказчика не представляется возможным. Кроме того Поставщик пояснил, что согласно письму № 278 от 30.05.2023 производителя товара ООО «Футберг» весь товар изготовлен с учетом характеристик, необходимых Заказчику.

Письмом от 07.06.2023 (исх. №01-13/854) Заказчик уведомил Поставщика о том, что по результатам рассмотрения письма №209 от 31.05.2023, Заказчик возобновил приемку товара.

На основании проведенной Учреждением экспертизы (заключение проведения экспертизы результатов, предусмотренных Контрактом, предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем)) от 06.06.2023, в соответствии с актом от 07.06.2023 Заказчиком установлено, что предлагаемый к приемке товар «Даклон монопить EP1,5 USP4/0, нить 75см, 2 иглы кол 20мм 1/2» в количестве 1 200 шт. не соответствует требованиям, установленным в Контракте, а именно: подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта Закупки (Приложение № 2 к Контракту).

В частности, согласно подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта Закупки (Приложение № 2 к Контракту) к поставке необходим товар со следующими техническими характеристиками:

№ п/п	Наименование показателей	Требуемое значение	Значение
		(диапазон значений) показателей	(диапазон значений) показателей
I. Общие требования к поставляемому товару			
16.	Цвет нити	Синий	Установлено в соответствии с п.4.1.5 ГОСТ 31620-2012

20.	Блистер имеет маркировку, нанесенную непосредственно на внешнюю поверхность блистера (наклеивание этикетки с маркировкой не допускается). Маркировка блистера содержит наименование шовного материала и производителя, каталожный номер, условный и метрический размер нити, сведения о длине нити и иглы, кривизне иглы, типе иглы, изображение иглы в масштабе 1:1, информацию о сроке годности.	Соответствие	Условно необходимо без потерь времени идентифицировать шовный материал на стерильном операционном столе. Для предотвращения дополнительного химического воздействия клея на шовный материал, исключения отклеивания этикетки с маркировкой и случайное внесения этикетки в операционную рану
-----	--	--------------	--

Вместе с тем ООО «Элмаc» в нарушение условий Контракта поставило товар со следующими характеристиками, не соответствующими условиям Контракта:

- цвет нити: голубой; блистер имеет наклеенную этикетку с маркировкой.

В связи с выявленными несоответствиями поставленного товара Описанию объекта Закупки, Заказчик 07.06.2023 составил мотивированный отказ от подписания акта приемки-передачи товара в соответствии с пунктом 5.9 Контракта.

Данный отказ был направлен в адрес Поставщика 07.06.2023, в том числе посредством ЕИС.

Согласно мотивированному отказу Заказчик отказал в приемке товара, поставленного Обществом на сумму 254 735,50 рублей, потребовал устранить выявленные Заказчиком несоответствия товара подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта Закупки (Приложение № 2 к Контракту) в течение 10 календарных дней с момента получения мотивированного отказа от подписания акта приемки-передачи партии товара; осуществить повторную приемку товара в срок не позднее 19.06.2023.

13.06.2023 (исх. № 235) Общество сообщило, что поставка товара была осуществлена в полном объеме, в соответствии с действующим регистрационным удостоверением. Повторно пояснило, что в адрес Заказчика также ранее направлен ответ производителя о соответствии изготовленного по требованию Заказчика шовного хирургического материала, в соответствии с которым товар изготовлен в соответствии с техническими и функциональными характеристиками требуемыми Заказчику, а так же в соответствии с ГОСТ 31620-2012 «Межгосударственный стандарт. Материалы хирургические шовные. Общие технические требования. Методы испытаний».

22.06.2023 Заказчиком в адрес Поставщика направлено письмо, в котором Заказчик, в том числе требует заменить товар и поставить товар надлежащего качества в соответствии с Описанием объекта Закупки (Приложение № 2 к Контракту), соответствующий Контракту в течение 7 рабочих дней.

В ответ на данное требование Поставщик сообщил Заказчику (исх. № 254 от 22.06.2023), в том числе, что качество поставленного товара подтверждено регистрационным удостоверением.

06.07.2023 Заказчик повторно потребовал Поставщика заменить товар и осуществить поставку товара, соответствующего условиям Контракта в течение 7 рабочих дней.

12.07.2023 Поставщик повторно сообщил Заказчику, что качество поставленного товара подтверждается регистрационным удостоверением, и согласно ответу производителя о соответствии изготовленного по требованию Заказчика шовного хирургического материала, товар изготовлен в соответствии с техническими и функциональными характеристиками требуемыми Заказчику, а так же в соответствии с ГОСТ 31620-2012 «Межгосударственный стандарт. Материалы хирургические шовные. Общие технические требования. Методы испытаний».

12.07.2023 Заказчик сообщил Обществу, что регистрационное удостоверение, письмо производителя, ГОСТ не подтверждают соответствие предлагаемого к приемке товара требованиям, установленным в Контракте, а именно: пунктам 1.1, 3.1 Контракта, подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта Закупки (Приложение №2 к Контракту). Заказчик требует заменить товар, путем его вывоза с территории Учреждения, заблаговременно сообщив о дате и времени вывоза товара, одновременно поставив товар в соответствии с Описанием объекта Закупки, соответствующий условиям Контракта в течение 7 рабочих дней.

В силу части 8 статьи 95 Закона расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

На основании пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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 пункта 12.2. Контракта его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- отказа поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему;
- существенного нарушения поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком неустранимых недостатков; недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;
- невыполнения Поставщиком в разумный срок требования Заказчика о доукомплектовании товара;
- неоднократного (от двух и более раз) нарушения Поставщиком сроков поставки товаров;
- если в ходе исполнения Контракта установлено, что:

а) Поставщик и (или) поставляемый товар перестали соответствовать установленным извещением об осуществлении закупки требованиям к участникам закупки (за исключением требования, предусмотренного частью 1.1 (при наличии такого требования) статьи 31 Федерального закона № 44-ФЗ) и (или) поставляемому товару;

б) при определении поставщика Поставщик представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара требованиям, указанным в подпункте «а» настоящего пункта, что позволило ему стать победителем определения поставщика.

Вследствие того, что Поставщик не выполнил свои обязательства по поставке товара, в том числе допустив поставку товара с характеристиками, не отвечающими требованиям Контракта, Заказчик 21.08.2023 принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона, 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.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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 силу части 14 статьи 95 Закона 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 названной статьи.

Анализ положений частей 12.1, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Заказчиком решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (далее – Решение Заказчика) сформировано с использованием единой информационной системы в сфере закупок 21.08.2023 и получено Обществом 21.08.2023.

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в том числе с момента надлежащего уведомления Поставщика о принятии Заказчиком такого решения, и до момента вступления указанного решения в силу, Обществом не были предприняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Посчитав, что решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым, Заказчик обратился в Тульское УФАС России с соответствующим обращением.

Представитель Общества пояснил, что к поставке требовался товар – «Нить хирургическая из полиолефина, мононить «Даклон мононить» Республика Беларусь в количестве 1200 штук».

16.03.2023 в адрес ООО «Элмас» Заказчиком направлена заявка № 01-13/321 от 13.03.2023.

В ответ 12.05.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика гарантийное письмо с указанием сроков поставки в соответствии с письмом производителя, с указанием причин задержки по поставке продукции.

В соответствии с указанными сроками была осуществлена поставка продукции (УПД № 632 от 24.05.2023) на сумму 254 735,50 рублей. Заявка была исполнена в полном объеме.

31.05.2023 на электронную почту Поставщика поступила претензия о предоставлении дополнительной информации, не отраженной в инструкции по применению.

В адрес Заказчика было направлено письмо № 278 от 30.05.2023 производителя ООО «Футберг» о том, что весь товар был изготовлен с учетом всех характеристик, требуемых Заказчику.

07.06.2023 в адрес Общества поступил акт о несоответствии товара условиям Контракта, а именно:

«Цвет нити: голубой. Маркировка нанесена непосредственно на упаковку в виде наклейки».

Общество указало, что поставленный товар был изготовлен в соответствии с техническими и функциональными характеристиками требуемыми Заказчику, а так же в соответствии с ГОСТ 31620-2012 «Межгосударственный стандарт. Материалы хирургические шовные. Общие технические требования. Методы испытаний».

Представитель Общества отметил, что претензий по качеству от Заказчика не поступало, умышленного уклонения от исполнения условий Контракта со стороны ООО «Элмас» не было.

На основании изложенного, представитель Общества просил информацию об ООО «Элмас» в реестр недобросовестных

поставщиков не включать, так как действия Поставщика не были направлены на несоблюдение условий Контракта.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон контракта при его исполнении, Комиссия установила следующее.

Согласно части 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

В силу части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом «е» пункта 9 и подпунктом «г» пункта 10 настоящих Правил) орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в следующих случаях:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Частью 1 статьи 2 Закона 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 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ 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 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ 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.

Статьей 309 ГК РФ 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.

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

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.

Заключенный сторонами Контракт по своей правовой природе является договором поставки, отношения по которому регулируются главой 30 ГК РФ и Законом.

Пунктом 1 статьи 525 ГК РФ предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.

В силу статьи 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

На основании пункта 2 статьи 525 ГК РФ к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Статьей 518 ГК РФ определено, что покупатель (получатель), которому поставлены товары ненадлежащего качества, вправе предъявить поставщику требования, предусмотренные статьей 475 настоящего Кодекса, за исключением случая, когда поставщик, получивший уведомление покупателя о недостатках поставленных товаров, без промедления заменит поставленные товары товарами надлежащего качества.

Согласно пункту 2 статьи 475 ГК РФ в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору: отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы; потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

В соответствии с пунктами 1, 2 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ). Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товара.

В силу общих положений о договоре купле-продаже, определенных в пункте 1 статьи 469 ГК РФ, продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

Исходя из положений статьи 469 Гражданского кодекса Российской Федерации понятие «качество товара» подразумевает совокупность свойств, признаков продукции, товаров, услуг, работ, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям. Качество определяется мерой соответствия товаров, работ, услуг условиям и требованиям стандартов, договоров, контрактов, запросов потребителей.

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон (пункт 4 статьи 523 ГК РФ).

При таких обстоятельствах следует признать, что неоднократное нарушение Обществом сроков поставки товара, а также поставка товара качества, не соответствующего условиям Контракта, является нарушением существенных условий Контракта, и нарушение данных условий Контракта фактически не позволило Заказчику получить требуемый результат в установленные сроки.

Своим бездействием Поставщик не обеспечил соблюдение прав Заказчика относительно условий исполнения Контракта, в рамках которого предусматривалось эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению Контракта, в свою очередь, по мнению Заказчика, это должно повлечь наложение на ООО «Элмас» санкции за недобросовестное исполнение Контракта.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Ввиду данных фактов Комиссия приходит к выводу о том, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не противоречит Закону и является обоснованным.

Комиссия не может согласиться с утверждением Поставщика о том, что поставленный им товар соответствует условиям Контракта, в частности подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к Контракту) в связи со следующим.

Согласно Описанию объекта закупки (Приложение № 2 к Контракту) к поставке необходим товар «Нить хирургическая из полиолефина, монопить» - 1200 шт. со следующими техническими характеристиками:

№ п/п	Наименование показателей	Требуемое значение	Значение
		(диапазон значений) показателей	(диапазон значений) показателей
I. Общие требования к поставляемому товару			
16.	Цвет нити	Синий	Установлено в соответствии с п.4.1.5 ГОСТ 31620-2012
20.	Блистер имеет маркировку, нанесенную непосредственно на внешнюю поверхность блистера (наклеивание этикетки с маркировкой не допускается). Маркировка блистера содержит наименование шовного материала и производителя, каталожный номер, условный и метрический размер нити, сведения о длине нити и иглы, кривизне иглы, типе иглы, изображение иглы в масштабе 1:1, информацию о сроке годности.	Соответствие	Обусловлено необходимостью без потерь времени идентифицировать шовный материал на стерильном операционном столе. Для предотвращения дополнительного химического воздействия клея на шовный материал, исключения отклеивания этикетки с маркировкой и случайное внесения этикетки в операционную рану

В рамках исполнения Контракта Обществом была осуществлена поставка товара - Нить хирургическая из полиолефина, монопить» - 1200 шт.

Согласно заключению проведения экспертизы результатов, предусмотренных Контрактом, предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) от 06.06.2023, а также акту от 07.06.2023 установлено, что предлагаемый к приемке товар «Даклон монопить EP1,5 USP4/0, нить 75см, 2 иглы кол 20мм 1/2» в количестве 1 200 шт. не соответствует требованиям, установленным в Контракте, а именно: подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта Закупки (Приложение № 2 к Контракту): цвет нити: голубой; блистер имеет наклеенную этикетку с маркировкой.

Таким образом, Общество осуществило поставку товара, не отвечающего в указанной части подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта закупки (Приложение № 2 к Контракту).

Кроме того Комиссия отмечает, что изменение характеристик поставляемого товара осуществляется по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при условии поставки товара с 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 (часть 7 статьи 95 Закона). При этом Законом не установлена безусловная обязанность заказчика согласовывать возможность поставки товара с улучшенными характеристиками, а является исключительно его прерогативой.

В рассматриваемом случае Общество самостоятельно приняло решение о поставке товара с измененными характеристиками.

Учитывая, что подобные изменения не были отражены ни в заявке Общества, ни в самом Контракте, в том числе с помощью дополнительного соглашения, Заказчик не вправе был осуществить приемку товара, не соответствующего условиям Контракта.

Относительно позиции Поставщика о том, что письмо производителя ООО «Футберг», а также регистрационное удостоверение являются достаточным подтверждением соответствия поставленного товара Описанию объекта Закупки, Комиссия отмечает следующее.

Представленное на заседание Регистрационное удостоверение, письмо производителя ООО «Футберг» от 30.05.2023 (исх. № 278), ГОСТ не подтверждают соответствие предлагаемого к приемке товара требованиям, установленным в Контракте, а именно: подпунктам 16, 20 пункта 2 Описания объекта Закупки (Приложение № 2 к Контракту).

Комиссия отмечает, что Заказчиком неоднократно в адрес Поставщика направлялись письма о замене поставленного товара на товар, соответствующий Описанию объекта Закупки (письмо от 22.06.2023 №01-13/928, письмо от 06.07.2023 №01-13/1012, письмом от 17.07.2023 №01-13/1072), однако поставки товара, отвечающего условиям Контракта, Поставщиком не осуществлено, повторных документов о приемке Обществом в ЕИС размещено не было.

Учитывая изложенное, предлагаемый к поставке Обществом товар не соответствует условиям Контракта, следовательно, считается не поставленным.

При этом доказательств обратного в материалы дела Обществом не представлено.

Допущенное Поставщиком нарушение, выразившееся в не поставке товара в согласованные сроки, признаются Комиссией существенными. Своим бездействием Общество нарушило условия Контракта и лишила Заказчика необходимых для осуществления его деятельности товаров.

Согласно пунктам 1-2 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, 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 Поставщика вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия контракта, в Тульское УФАС России не представлено.

Проанализировав документы и сведения, представленные в материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Заказчиком нарушений установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его Поставщику и размещению в единой информационной системе не допущено.
2. В материалы дела Заказчиком представлены документы и информация, подтверждающие факты существенного нарушения Обществом условий Контракта.
3. По состоянию на момент вступления в законную силу решения Заказчика товар, отвечающий условиям Контракта, ООО «Элмас» поставлен не был.
4. Поставщиком не представлено доказательств и информации, подтверждающих, что Обществом были приняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

Принимая решение об участии в процедуре публичных закупок и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия), приведших к невозможности надлежащего исполнения принятых на себя обязательств.

Участие Общества в Закупке является добровольным и на стадии заключения Контракта ООО «Элмас» были известны абсолютно все условия такого Контракта. При этом Подрядчик должен был оценить все риски исполнения Контракта на стадии принятия решения об участии в конкурентной процедуре. Следовательно, подавая заявку на участие в Закупке, Общество оценило свои возможности по исполнению Контракта и согласился со всеми его условиями.

В случае несогласия с какими-либо условиями электронного аукциона и подлежащего впоследствии заключению Контракта Общество вправе было не принимать участие в аукционе.

Комиссией также установлено, что с запросом о даче разъяснений положений закупочной документации Общество в установленный Законом срок к Заказчику не обращалось, положения извещения о Закупке Обществом не оспаривались.

В рассматриваемом случае недобросовестность Поставщика выразилась в непредусмотрительном, ненадлежащем (при отсутствии объективных препятствий) исполнении своих обязанностей, возникающих из требований Закона к процедуре исполнения контракта.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение ООО «Элмас» условий контракта произошло по вине Заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, не предоставлено.

Так как ООО «Элмас» не были предприняты все необходимые и разумные меры для надлежащего исполнения Контракта, то включение сведений в отношении ООО «Элмас» в реестр недобросовестных поставщиков является необходимой мерой ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.05.2012 N ВАС-5621/12 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, включение Общества в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет его экономическую самостоятельность и инициативу, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности лица.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков информацию об обществе с ограниченной ответственностью «Элмас» (ИНН 1658033159; ул. Рахимова, д. 21, г. Казань, Татарстан Респ., 420006; директор (участник/учредитель)) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.
2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «Элмас» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату, следующую за датой размещения реестровой записи в реестре согласно пункту 17 Правил ведения реестра в соответствии с часовой зоной, в которой расположен орган контроля.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Приложение № 1

Дата события*	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС
01.09.2023	05.09.2023	04.09.2023	0	04.09.2023	11.09.2023	11.09.2023	0	14.09.2023	13.09.2023

*Дата признания участника закупки уклонившимся, дата вступления в силу решения заказчика об одностороннем расторжении контракта или дата вступления в силу судебного акта