

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО ИВАНОВСКОЙ
ОБЛАСТИ

(Ивановское УФАС России)

153000, г. Иваново, ул. Жарова, д. 10; тел: (4932) 32-85-73, факс: (4932) 32-63-60; e-mail: to37@fas.gov.ru

РЕШЕНИЕ

РНП - №37-057 по делу №037/06/104-375/2022 (07-02/2022-057)

**об отказе включения сведений о недобросовестном поставщике в Реестр
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

Дата принятия решения: 27 июля 2022 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 01 августа 2022 года

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

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителей:

ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» (далее – Заказчик, Заявитель) – <...> (доверенность от 08.05.2022),

ООО «Беркут-Строй» (далее – Поставщик, Общество) – <...> (доверенность №15 от 19.04.2022), <...> (доверенность №10 от 14.04.2022),

на основании ст. 104 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), п. 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу

некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 20.07.2022 от ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» поступило обращение о включении сведений об ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» (ИНН: 2522001867; 692522, Приморский край, г. Уссурийск, ул. Пушкина, д. 152, кв. 39) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку перчаток диагностических и хирургических, для нужд ОБУЗ "ИВОКБ" (реестровый номер контракта 2372802598322000132) в соответствии с Законом о контрактной системе.

Рассмотрев представленные ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница», ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» документы, заслушав представителей лиц, участвующих в рассмотрении обращения, проведя внеплановую проверку в соответствии с ч. 15 ст. 99 Закона о контрактной системе, установлено следующее.

04.04.2022 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в информационно-телекоммуникационной сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение 0133200001722000947 о проведении электронного аукциона на поставку перчаток диагностических и хирургических, для нужд ОБУЗ "ИВОКБ".

Победителем электронного аукциона было признано ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ».

По итогам проведения указанной закупки 12.05.2022 ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» и ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» был заключен контракт №114 поставку перчаток диагностических и хирургических, для нужд ОБУЗ «ИВОКБ» (далее – Контракт).

В соответствии с п. 1.1 Контракта Поставщик обязуется поставить перчатки диагностические и хирургические, для нужд ОБУЗ «ИВОКБ» (далее – товар) Заказчику, в соответствии со Спецификацией (Приложение №1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью Контракта, на условиях, в порядке и в сроки, определяемые сторонами в Контракте, а Заказчик обязуется обеспечить приемку и оплату поставленного товара.

На основании п. 3.2.1 Контракта Поставщик обязан передать Заказчику товар в порядке и на условиях Контракта.

Согласно п. 3.3.1, 3.3.6 Контракта Заявитель вправе:

- требовать от Поставщика надлежащего выполнения обязательств в соответствии с Контрактом, а также требовать своевременного устранения выявленных недостатков;
- провести экспертизу для проверки предоставленных Поставщиком результатов, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта.

В силу п. 4.2 Контракта поставка товара осуществляется по заявкам Заказчика с указанием диоптрийности (при необходимости), в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня направления заявки, в период с даты заключения контракта до 30.11.2022 года.

На основании п. 4.3.1, 4.4 Контракта при поставке товара Поставщик формирует и подписывает документ о приемке в единой информационной системе в сфере закупок (далее - структурированный документ о приемке) и направляет Заказчику в единой информационной системе в сфере закупок с приложенными документами, предусмотренными подпунктами "а", "б", "в" (при наличии). Фактической датой поставки товара считается дата, указанная в структурированном документе о приемке.

16.05.2022 Заказчиком на электронную почту Общества была направлена заявка №483 от 12.05.2022 на поставку партии товара, предусмотренного контрактом (14 позиций; крайний срок поставки 23.06.2022).

30.05.2022 и 06.06.2022 Поставщиком были доставлены перчатки по 12 позициям, предусмотренным заявкой Заказчика. Однако Поставщик не разместил на официальном сайте документы о приемке товара, в связи с чем товар не мог быть принят Заказчиком.

07.06.2022 ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» направило Поставщику претензию №619 от 07.06.2022 о том, что товар по заявке от 12.05.2022 не был поставлен. Заявитель запросил от Общества поставить товар по заявке не позднее 5 дней со дня получения претензии.

В письме №32 от 07.06.2022 Поставщик сообщил Заявителю, что создать и направить товарную накладную на официальном сайте не представляется возможным, поскольку Заказчиком были допущены нарушения при формировании контракта. На основании указанного, Общество просило Заказчика исправить данные нарушения.

Представители Общества, представитель Заказчика на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, пояснили, что информация, содержащаяся в карточке контракта на официальном сайте, не соответствовала приложению №1 «Спецификация» (далее – Спецификация) к Контракту, а именно по некоторым позициям на сайте была указана

неверная цена единицы товара, а также в объекте закупки указаны только 14 различных перчаток (в Спецификации указаны 15 позиций).

В электронном письме от 09.06.2022 Заказчик сообщил Обществу о том, что в реестре контрактов на официальном сайте размещена информация в соответствии с контрактом (были исправлены вышеуказанные несоответствия).

09.06.2022 Поставщиком была поставлена новая партия товара. Были полностью поставлены товары по позициям №2, 3, 4, 8 Спецификации (документ о приемке размещен на официальном сайте 10.06.2022). Вместе с тем, товар по позиции №4 заявки (смотровые, нитриловые, неопудренные, нестерильные, НИТРИЛЕНД, Н/1504/19) не был принят Заказчиком, поскольку данный товар не соответствовал положениям Контракта по толщине перчаток.

14.06.2022 в письме, направленном на электронную почту Общества, Заказчик сообщил, что перчатки, поставленные по 4 позиции заявки не соответствуют требованиям контракта. Так, Заказчик указал, что толщина перчаток должна составлять 0,11 мм. Толщина поставленных перчаток составляет 0,06-0,07 мм. На основании изложенного, Заявитель указал на необходимость замены данных изделий и поставки остальных позиций, предусмотренных заявкой. Кроме того, Заказчик указал, что срок поставки по претензии истекает 15.06.2022.

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.

На основании п. 9.5 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.

Согласно ч. 1 ст. 523 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Согласно ч. 2 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

На основании того, что Поставщик не поставил товар в полном объеме в сроки, предусмотренные для поставки, 17.06.2022 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу пп. «а», «б» п. 3 ч. 6 ст. 8 Федерального закона от 02.07.2021 №360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон от 02.07.2021 №360-ФЗ) с 1 января до 1 июля 2022 года в случае принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме, открытого аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Федерального закона от 5 апреля 2013 года №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (в редакции настоящего Федерального закона) (далее также - электронные процедуры), закрытого конкурса в электронной форме, закрытого аукциона в электронной форме (далее также - закрытые электронные процедуры), заказчик:

- направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе;

- не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта) размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

Согласно п. 2 ч. 12.2 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, при осуществлении закупок, предусмотренных статьей 93 (за исключением закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 настоящего Федерального закона особенностей, предусматривающих неразмещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 настоящего Федерального закона, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком

информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» своевременно были выполнены указанные требования Закона о контрактной системе. 17.06.2022 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено Обществу заказным письмом с уведомлением и размещено на официальном сайте.

26.06.2022 Общество совместно с письмом №36 от 26.06.2022 направило Заказчику экспертное заключение ООО ИЦ «Глав-Эксперт» №281-А/22 от 21.06.2022, в котором указано, что товар по позиции 4 соответствует требованиям контракта, в том числе параметру толщины перчаток (0,11 мм). Кроме того, согласно указанному письму товар по позициям 5, 10, 12, 14 из заявки был отправлен.

Вместе с тем представитель Общества на заседании Комиссии Ивановского УФАС России пояснил, что при передаче очередной партии товара Заказчик вернул всю партию медицинских перчаток, доставленную ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» ранее.

Представитель Заявителя пояснил, что испытания товара по позиции 4 заявки проводились Заказчиком самостоятельно. На момент проведения экспертизы ООО ИЦ «Глав-Эксперт», партия товара находилась у Заказчика. Таким образом, однозначно определить товар, предоставленный экспертной организации на исследование, невозможно.

Представитель ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» указал, что регистрационное удостоверение №РЗН 2021/15239 от 07.08.2021 было отменено. На основании изложенного, Заказчик не мог принять товар (перчатки смотровые, нитриловые, неопудренные, нестерильные НИТРИЛЕНД, Н 1504/19), предусмотренный позицией 4 заявки.

Комиссия Ивановского УФАС России отмечает, что Заказчиком не было представлено доказательств несоответствия поставленного товара требованиям Спецификации. Кроме того, согласно письму ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» от 30.06.2022, регистрационное удостоверение №РЗН 2021/15239 от 07.08.2021 было отменено 16.06.2022. Вместе с тем, данный товар фактически был доставлен Заявителю 09.06.2022. Следовательно, на момент передачи товара Заказчику регистрационное удостоверение не было отменено.

Таким образом, Комиссия Ивановского УФАС России не может сделать однозначный вывод о несоответствии указанного товара условиям контракта.

Согласно пп. «в» п. 3 ч. 6 ст. 8 Федерального закона от 02.07.2021 №360-ФЗ в случае неполучения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, направленного в соответствии с подпунктом "а" настоящего пункта, либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта считается день по истечении пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок решения в соответствии с подпунктом "б" настоящего пункта.

Ввиду неполучения Заказчиком подтверждения о вручении Обществу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в рассматриваемом случае датой надлежащего уведомления Поставщика является 05.07.2022, то есть день по истечении пятнадцати дней с даты размещения решения об одностороннем отказе от исполнения контракта на официальном сайте.

На основании 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.

Учитывая изложенное, правовые последствия в виде расторжения контракта наступили с 16.07.2022.

Согласно ч. 4 ст. 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В соответствии с ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10

статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Учитывая вышеуказанные положения Закона о контрактной системе, Заказчику надлежало направить обращение о включении ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не позднее 19.07.2022. Вместе с тем, Заказчик направил в Ивановское УФАС России данное обращение и документы, предусмотренные Законом о контрактной системе, только 20.07.2022, что не соответствует ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно пояснениям представителя Общества, товар, возвращенный Заказчиком, прибыл на склад ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» 15.07.2022. В этот же день Общество в срочном порядке направило данную партию товара обратно Заказчику.

19.07.2022 товар поступил Заявителю. Вместе с тем, Поставщик не смог сформировать на официальном сайте документ о приёме, поскольку контракт был расторгнут. Кроме того, представитель ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» сообщил, что в настоящее время весь товар, предусмотренный заявкой от 12.05.2022, находится у Заказчика.

Изучив обстоятельства, на основании которых Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссией Ивановского УФАС России установлено следующее.

Из смысла ст. 104 Закона о контрактной системе следует, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, включается в реестр недобросовестных поставщиков.

Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

По смыслу ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным

конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом изложенного, Комиссия Ивановского УФАС России при рассмотрении вопроса о включении сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, не может ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения тех или иных требований без выяснения всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт направленности действий поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

С другой стороны, 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).

Вместе с тем основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к нарушению прав Заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П, определения от 07.06.2001 №139-О, от 07.02.2002 №16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

После заключения Контракта Общество не уклонялось от его исполнения, принимало меры, направленные на надлежащее исполнение Контракта. Кроме того, Комиссия Ивановского УФАС России отмечает, что до 09.06.2022 у Общества фактически отсутствовала возможность осуществить поставку на условиях, предусмотренных Контрактом, поскольку Заказчиком была

допущена ошибка при размещении информации о Контракте на официальном сайте. По мнению Комиссии Ивановского УФАС России, данные обстоятельства повлияли на процесс и сроки исполнения Контракта. Вместе с тем, Поставщиком, в целях поставки надлежащего товара, была произведена экспертиза части представленного товара на предмет соответствия условиям Контракта.

В материалах дела отсутствуют бесспорные доказательства, подтверждающие недобросовестное поведение Общества или его намеренное уклонение от исполнения заключенного Контракта.

При изложенных выше обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что Поставщиком предпринимались действия к исполнению Контракта, что свидетельствует о его добросовестном поведении. Следовательно, включение сведений об ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нецелесообразно, так как не отвечает принципам и целям применения рассматриваемой санкции.

Учитывая изложенное, а также то, что выявленное нарушение Закона о контрактной системе содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), руководствуясь ст. 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

1. Сведения, представленные ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» в отношении ООО «БЕРКУТ-СТРОЙ» (ИНН: 2522001867; 692522, Приморский край, г. Уссурийск, ул. Пушкина, д. 152, кв. 39), директора Общества – <...>, участника корпоративного юридического лица – <...> в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку перчаток диагностических и хирургических, для нужд ОБУЗ "ИвОКБ", в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Установить в действиях ОБУЗ «Ивановская областная клиническая больница» нарушение ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе.

3. Передать материалы настоящего обращения уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с КоАП РФ.

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

Подписи членов Комиссии