Р Е Ш Е Н И Е

по делу №РНП-68-35/18 о проверке

одностороннего отказа от исполнения контракта

Резолютивная часть решения оглашена «19» февраля 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «22» февраля 2018 г.

г. Тамбов

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Комиссия Тамбовского УФАС России) в составе:

председатель – <…>

члены – <…>., <…>

в присутствии представителя ГБУЗ <…> (Заказчик, больница) – <…>,

в отсутствие представителя О О О <…> (далее также Общество, Исполнитель), уведомленного о рассмотрении дела № РНП-68-35/18 надлежащим образом,

проверив на основании статьи 104 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 с ООО <…>,

:АМВАТУ

В Тамбовское УФАС России поступило обращение от ГБУЗ <…> (вх. от 06.02.2018 № 708) о включении сведений об ООО <…> в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом 16.01.2018 от исполнения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 на оказание услуг по стирке, сушке, глажению и доставке белья, заключенного с ООО <…>, в связи с существенным нарушением условий контракта.

Заказчик представил предусмотренные Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее -

Закон о контрактной системе) и Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» документы и сведения.

Рассмотрение дела проводилось 16 февраля 2018 года, продолжилось 19 февраля после перерыва.

Заказчик, руководствуясь ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе и п. 10.2 контракта, 16.01.2018 принял решение об одностороннем отказе от исполнения указанного контракта, которое в установленном порядке размещено на сайте в ЕИС и направлено Обществу.

Представитель Заказчика на рассмотрении дела № РНП-68-35/18 пояснил обстоятельства ненадлежащего исполнения ООО <…> заключенного контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 на оказание услуг по стирке, сушке, глажению и доставке белья на сумму 6 589 000 руб. и представил подтверждающие документы.

О О О <…> представило в Тамбовское УФАС России письменные документированные объяснения по рассматриваемой ситуации (вх. от 09.02.2018 № 847э; вх. от 19.02.2018 № 1025), в которых сообщило нижеследующее.

Общество надлежащим образом выполняло свои обязательства по контракту, осуществляя забор, стирку, сушку и глажку белья, а также возврат его заказчику. Однако, в соответствии с условиями контракта сдача постиранного белья осуществляется в вечерние часы. Сотрудники Заказчика, принимая обратно постиранное белье совместно с накладными, не возвращали экземпляры накладных исполнителя о сдаче белья, мотивируя свои действия поздним временем для приемки, а также праздничными днями и, соответственно, отсутствием достаточного количества сотрудников для окончательной приемки, в связи с чем сообщали, что данные экземпляры будут возвращены после подписания месячного акта выполненных работ.

Неготовность сотрудников заказчика к надлежащей приемке постиранного белья подтверждается и их действиями по сдаче белья исполнителю, при которых накладные составлялись сотрудниками заказчика в ряде случаев от руки на чистых листах бумаги, а в ряде случаев на бланках накладных, где очевидно название предыдущих контрагентов, которые зачеркивались, т.е. заказчик не был готов к надлежащему взаимодействию в рамках заключенного контракта. Обстоятельство, что Обществом исполнялись обязательства по контракту, в том числе по сдаче белья, подтверждается и текстами претензий самого заказчика, в которых наряду с претензиями к качеству стирки указывается о нарушении графика, а именно только 12-13 января 2018 года. Однако, в указанный период сдача белья также осуществлялась, что следует из представленных накладных.

Общество считает, что отсутствуют основания для одностороннего

расторжения контракта и для включения в реестр недобросовестных поставщиков. Также сообщило о подаче иска в Арбитражный суд Тамбовской области на действия Заказчика по одностороннему расторжению контракта, которое принято судом к рассмотрению, а заседание назначено на 21 февраля 2018 года (дело № А64-598/2018).

Комиссия Тамбовского УФАС России в ходе проверки обстоятельств одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 с ООО <…>, рассмотрев материалы Заказчика и ООО <…>, а также документы закупки, установила следующее.

ГБУЗ < … > 15.12.2017 заключило контракт № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 на оказание услуг по стирке, сушке, глажению и доставке белья на сумму 6 589 000 руб.

Согласно п. 5.2 контракта сроки оказания услуг: *«с момента заключения контракта, но не ранее 01.01.2018 по 31.12.2018 года включительно»*.

Пунктом 5.3 контракта условия оказания услуг определены следующим образом:

«услуги оказываются ежедневно, 6 раз в неделю, согласно графика сдачи/приемки белья (Приложение № 3) вне зависимости от выходных и праздничных дней. В случае возникновения обстоятельств, препятствующих оказанию услуг согласно графика сдачи/приемки белья (Приложение №3), Стороны могут изменить дни и временной интервал оказания Услуг по согласованию в письменной форме. Доставка белья к месту оказания Услуг и обратно в адрес Заказчика осуществляется транспортом Исполнителя.

Сдача /приемка осуществляется на базе Заказчика по наименованию белья (маркировке, ассортименту) путем счета и взвешивания по подразделениям Заказчика согласно Графика сдачи/приемки белья (Приложение № 3).

По итогам сдачи /приемки оформляется накладная в 2-х экземплярах для каждой из Сторон.
Услуги оказываются силами и средствами Исполнителя в полном объеме и в установленный срок.
Чистое белье сдается Исполнителем на следующий день в соответствии с накладной, полученной в предыдущий день при сдаче/приемке белья. Чистое белье упаковывается в тканевые мешки в соответствии с наименованием изделий (маркировке, ассортименту) и по подразделениям. Упаковка обеспечивает сохранность белья при транспортировке. Все необходимые материалы и средства для предоставления Услуг обеспечивает Исполнитель…».

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 частью 9 статьи 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 пункту 10.2 контракта предусмотрено право Заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.
Г Б У З < … > 16.01.2018 приняло решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017.

Заказчик в решении от 16.01.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 указал следующую причину расторжения:

«…*Согласно контракту ООО <…>, как исполнитель, обязалось исполнять принятые на себя обязательства в полном соответствии с его условиями.*

Однако, в период с 3 января по 13 января 2018 года услуги оказывались ненадлежащим образом, а именно:

- *не соблюдался утвержденный график оказания услуг;*
- *были допущены нехватка белья и пересортица;*
- *имели место механическое повреждение белья и наличие следов загрязнения, в связи с чем в адрес исполнителя были направлены претензии исх. № 32 от 09.01.2018 г. и исх. № 79 от 11.01.2018 г.*

Однако, качество оказания услуг не изменилось.

Мотивировочная часть:

В соответствии с п 4. ст. 450 ГК РФ сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами или договором предоставлено право на одностороннее изменение договора, должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

В силу ч. 2 названной выше статьи по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут при существенном нарушении договора другой стороной.

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…».
Заказчик в подтверждение ненадлежащего исполнения ООО <…> условий

контракта представил копии трех писем-претензий от 09.01.2018 исх. № 32, от 11.01.2018 исх. № 79, от 15.01.2018 исх. № 126, отправленных Заказчиком в адрес Исполнителя контракта.

В претензии от 09.01.2018 указано, что «*в период с 03.01.2018 по 09.01.2018 сотрудниками Учреждения были выявлены следующие нарушения со стороны О О О <…>: несоблюдение утвержденного графика, нехватка белья и пересортица, механическое повреждение белья, наличие следов загрязнения*».

В претензии от 11.01.2018 указано: «*в период с 03.01.2018 по 10.01.2018 ООО <…> не соблюдался утвержденный график оказания услуг».*

В претензии от 15.01.2018 указано: «*в период с 12.01.2018 по 13.01.2018 ООО <…> не соблюдался утвержденный график оказания услуг».*

Указанные претензии, направленные ГБУЗ <…> в адрес исполнителя контракта - ООО <…>, не сопровождались актами о недостатках или иными обосновывающими претензии документами.

Документов, подтверждающих указанные в претензиях нарушения ООО <…> условий исполнения рассматриваемого контракта, Заказчиком также не было представлено при рассмотрении 16.02.2018 настоящего дела.
Комиссия Тамбовского УФАС России с целью получения дополнительных материалов и надлежащих доказательств от Заказчика о существенном нарушении Обществом контракта объявляла перерыв в рассмотрении дела № РНП-68-35/17 с 16.02.2018 до 19.02.2018 и запросила документы у сторон в подтверждение своим доводам и обоснованиям.
После перерыва Заказчиком представлены:
1) копии накладных от 04.01.2018, 05.01.2018, 06.01.2018, 12.01.2018, 13.01.2018 и др., внизу либо на обороте которых сотрудниками отделений больница обозначены выявленные недостатки оказания услуг по контракту;
2) копии служебных записок сотрудников отделений больницы, адресованных главной медицинской сестре ГБУЗ <…>, о ненадлежащей приёмке/поставке белья, а именно:
служебная записка от 05.01.2018 ст. медсестры ОРХМДиЛ <…>, что «*04.01.2018 не были оказаны услуги по доставке белья согласно утверждённому графику с 10-00 до 12-00 (не было забрано в течение суток);*
служебная записка от 09.01.2018 ст. медсестры 3 хирургического отделения <…>, что «*белье, полученное 09.01.2018 поступило с ярко выраженными коричневыми пятнами. Простыня 4 шт (из 12 полученных). Пододеяльники 3 шт. (из 11 полученных);*
служебная записка главной акушерки родового отделения <…> от 15.01.2018 о том, что «*12.01.2018 доставка чистого белья и приемка грязного белья в акушерский стационар прачечной ООО <…> была произведена, 13.01.2018 доставка чистого белья и приемка грязного белья в акушерский стационар была произведена в 18-30»;*

служебная записка от 15.01.2018 ст. медсестры 3 хирургического отделения <…>, что «*доставка чистого белья 12.01.2018 не была осуществлена, 13.01.2018 доставка белья была в 18-30*»;
служебная записка главной акушерки родового отделения <…> от 16.01.2018 о том, что «*15.01.2018 доставка чистого белья и приемка грязного белья в акушерский стационар прачечной ООО <…> была произведена в 20-00*»;
служебная записка главной акушерки родового отделения <…> от 17.01.2018 о том, что «*16.01.2018 доставка чистого белья и приемка грязного белья в акушерский стационар прачечной ООО <…> не была произведена*»;
служебная записка кастелянши нефрологического отделения <…>, что «*за 15.01.2018 и 16.01.2018 белье из химчистки ООО <…> не поступало в отделение нефрологии*»;
3) копия должностной инструкции от 29.12.2016 кастелянши 2-го неврологического отделения для больных с острыми нарушениями мозгового кровообращения с блоком (палатой) интенсивной терапии и реанимации больницы в качестве типового документа, в соответствии с которой кастелянша «производит количественный учет и сдачу грязного белья, получает чистое белье»;
4) копия приказа от 02.01.2018 № 1-п/ок «О создании комиссии по осуществлению приемки (экспертизы) исполнения контракта».
При этом Комиссия Тамбовского УФАС России отмечает, что ГБУЗ <…> не представило документов, свидетельствующих, что ненадлежащее исполнение контракта, обозначенное сотрудниками больницы в накладных и служебных записках, было выявлено и зафиксировано в присутствии представителей Заказчика и Исполнителя по контракту, как предусмотрено ст. 5, ст. 6 контракта. Также не представлено доказательств уведомления ООО <…> обо всех выявленных недостатках при исполнении контракта.
Согласно приказу от 02.01.2018 № 1-п/ок ГБУЗ <…>, копия которого представлена в материалы дела, создана комиссия по осуществлению приемки (экспертизы) исполнения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 на оказание услуг по стирке, сушке, глажению и доставке белья в следующем составе:
«*Председатель комиссии: <…> – главная медицинская сестра;*
Члены комиссии:
<…> – главная акушерка;
<…> – кастелянша неврологического отделения для больных с ОНМК;
<…> – кастелянша операционного блока;
<…> – кастелянша отделения неотложной кардиологии».
Пунктом 2 приказа установлено: «*Комиссии проводить приемку (экспертизу) исполнения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 в порядке, установленном действующим законодательством. Контроль за исполнением настоящего приказа возложить на директора <…>*».
Из анализа вышеуказанного приказа следует, что функциями по проведению приемки (экспертизы) исполнения рассматриваемого контракта наделены только члены приемочной комиссии.

Однако, в материалы дела Заказчиком представлены копии служебных записок и накладных с замечаниями по качеству/графику исполнения контракта иных лиц, не наделённых соответствующими полномочиями по приёмке оказанных услуг.
Комиссия Тамбовского УФАС России, проанализировав представленные сторонами контракта пояснения, документы и положения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017, считает, что Заказчиком не представлено документально подтверждённых фактов нарушения Исполнителем условий контракта в том порядке, как предусмотрено контрактом.
В статье 6 контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 установлен следующий порядок и срок приемки услуг:

«6.1. Для проверки предоставленных Исполнителем результатов, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта Заказчик проводит экспертизу в соответствии с требованиями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

6.2. Приемка Услуг осуществляется в присутствии представителей Заказчика и Исполнителя с соблюдением правил, предусмотренных действующим законодательством РФ.

6.3. Заказчик ежемесячно подписывает акт приемки (экспертизы) оказанных услуг (Приложение № 4) (без претензий) в пятидневный срок с момента его предоставления Исполнителем, либо в указанный срок извещает Исполнителя об отказе от подписания с мотивированным обоснованием.

6.4. В случае установления во время приемки (экспертизы) несоответствия оказываемых Услуг требованиям согласованных условий Сторонами составляется акт о недостатках в 2-х экземплярах (для Заказчика и Исполнителя). Исполнитель обязан в течение 1 дня с момента подписания акта о недостатках устранить выявленные недостатки. Все расходы в этом случае осуществляются за счет Исполнителя.

6.6. При отказе Исполнителя от составления или подписания акта о недостатках Заказчик привлекает экспертные организации и составляет односторонний акт. Оплата экспертизы осуществляется Стороной, против которой вынесено решение экспертизы».

Из анализа вышеприведённых статей 5 и 6 контракта следует, что каждая сдача/приемка белья осуществляется в присутствии представителей Заказчика и Исполнителя с составлением накладных в 2-х экземплярах для каждой из сторон по контракту, а фиксация выявленных недостатков (несоответствия оказываемых услуг) осуществляется путем составления акта о недостатках.

Также контрактом в пункте 6.7 прямо предусмотрено, что *«Претензии по качеству и/или объему Услуг, не подтвержденные соответствующими актами,*

составленными в установленные настоящим Контрактом сроки и порядке, и другими обосновывающими требования документами, не подлежат удовлетворению».

В представленных Заказчиком документах, касающихся исполнения контракта, отсутствуют акты о выявленных недостатках или другие обосновывающие требования документы с претензиями Заказчика по качеству и/или объёму оказанных Исполнителем услуг, направленные в адрес ООО <…>, как установлено контрактом.

Также Заказчиком не представлены сведения и документы, свидетельствующие о приемке услуг по контракту в присутствии представителей Заказчика и Исполнителя с фиксацией результатов и составлением накладных в 2-х экземплярах для сторон, как предусмотрено пп. 6.2 и 6.4 контракта.

Так, копии накладных о сдаче/приёмке белья, представленные ООО <…> и ГБУЗ <…>, различаются по своему содержанию. Из текста накладных непонятно, какие лица сдавали/принимали бельё, а также непонятно, какую процедуру осуществляли подписавшие накладные лица - сдачу/приёмку грязного или чистого белья.

Таким образом, представленные Заказчиком копии накладных и служебных записок не могут служить надлежащим доказательством существенного нарушения О О О <…> условий исполнения контракта. Также Комиссия Тамбовского УФАС России отмечает, что Заказчиком не подтверждено нарушение Обществом графика оказания услуг, на что указывает Заказчик в претензиях от 11 и 15 января 2018 года, в том порядке, который устанавливает контракт.

В ходе проведения заседания по настоящему делу представитель Заказчика пояснил, что акты о недостатках не составлялись, экспертиза не проводилась. Данный факт подтвердило и ООО <…> в своих пояснениях.
На основании вышеизложенного Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что ГБУЗ <…> не доказало, что у Заказчика имелись законные основания для принятия решения от 16.01.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0164200003017003297_52288 от 15.12.2017 с ООО <…> в связи с существенным нарушением им условий контракта.

Исходя из изложенного, Комиссия Тамбовского УФАС России приходит к выводу о нарушении Заказчиком порядка расторжения контракта путем одностороннего отказа от исполнения контракта и нарушении ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Данные действия Заказчика - ГБУЗ <…> содержат признаки совершения административного правонарушения, предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ, а именно – нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта.

В связи с чем Комиссия Тамбовского УФАС России считает, что отсутствуют правовые основания для включения сведений об ООО <…> в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и руководствуясь частью 7 статьи 104 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тамбовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Не включать сведения, предоставленные ГБУЗ <…> в отношении об ООО <…>, в реестр недобросовестных поставщиков.

2. Признать Заказчика нарушившим ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе.

3. Передать материалы дела лицу, уполномоченному возбуждать дела об административных правонарушениях, для рассмотрения вопроса о возбуждении административного дела по ч. 6 ст. 7.32 КоАП РФ.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.

Председатель комиссии <…>

Члены комиссии <…>

<…>