Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Стоматологическая поликлиника № 2 г. Магнитогорск»

455000, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

пр. К. Маркса, 70

Общество с ограниченной ответственностью «Геркулес-Н»

125481, г. Москва,

ул. Свободы, д. 81, корп. 2, кв. 253

ООО «РТС-тендер»

121151, г. Москва,

набережная Тараса Шевченко, д. 23А

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-1151/2020

№ РНП-74-214/2020

овключениисведений в Реестр недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 01июня 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 03июня 2020 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии: «<…>» - «<…>»
Членов Комиссии: «<…>» - «<…>»
«<…>» - «<…>»

руководствуясь статьями 99,104 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),рассмотрев обращение Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск» (далее – ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск», заказчик)о включении Общества с ограниченной ответственностью «Геркулес-Н» (далее – ООО «Геркулес-Н», поставщик, участник закупки, Общество, победитель электронного аукциона), учредителей, членов коллегиального исполнительного органа ООО «Геркулес-Н», лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа

ООО «Геркулес-Н»в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 44/19-44 на поставку товара от 05.11.2019, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку нагрудников-салфеток для ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 2 г. Магнитогорск» согласно спецификации (извещение №0369300077319000047) (далее – аукцион, закупка), в отсутствие:

- представителей заказчика, ходатайство о проведении заседания Комиссии в отсутствие представителей ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск»;

- представителей ООО «Геркулес-Н», направленная в адрес Общества телеграмма вернулась с отметкой «руководителю не доставлена, квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является».

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 25.05.2020 поступило обращение ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)ООО «Геркулес-Н», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа ООО «Геркулес-Н», лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «Геркулес-Н»в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 44/19-44 на поставку товара от 05.11.2019, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку нагрудников-салфеток для ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 2 г. Магнитогорск» согласно спецификации (извещение № 0369300077319000047), в порядке, предусмотренном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам делазаказчиком объявлен аукцион путем размещения ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск»на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru(далее – ЕИС) 07.10.2019в 16:44 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта –73200, 00 рублей.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе№0369300077319000047от 16.10.2019.

Протокол подведения итогов электронного аукциона №0369300077319000047 от 18.10.2019

Контракт № 44/19-44 на поставку товара заключен05.11.2019.

Из обращения заказчика следует, что ООО «Геркулес-Н» в соответствии с условиями контракта должно было поставить товар до 15.11.2019 включительно. По состоянию на 25.05.2020 товар не поставлен. Гарантийные письма поставщиком направлены ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск» в 2019 году. В адрес поставщика заказчиком направлена претензия о необходимости поставки товара в течение пяти рабочих дней с даты получения претензии. Обязательства по поставке не выполнены. Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Частью 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно части 1 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с

даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 статьи 95 Закона о контрактной системе. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе определено, что информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется заказчиками **в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации,** в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта, расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Между ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск» и ООО «Геркулес-Н»05.11.2019 заключен контракт № 44/19-44 на поставку товара (далее – контракт).

Пунктом 1.1контракта установлено, что поставщик обязуется по заданию заказчика поставить товар, указанный в пункте 1.4 настоящего контракта, и сдать его заказчику, а заказчик обязуется принять товар и оплатить его.

В силу пункта 1.4 контракта поставщик обязуется осуществить поставку: нагрудников-салфеток для ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск» согласно спецификации (Приложение №1), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта.

Пунктом 1.6 контракта определено, что срок поставки товара: с даты заключения контракта по 15.11.2019 года (включительно), разовая поставка.

В силу пункта 3.4контракта поставщик обязан:

3.4.1. Поставить товар надлежащего качества, своими силами и средствами.

3.4.2. Поставить товар в срок, указанный в пункте 1.6 настоящего контракта.

3.4.3. Нести риск случайной гибели или случайного повреждения товара до его приемки заказчиком.

3.4.4.Немедленно предупредить заказчика обо всех не зависящих от него обстоятельствах, которые грозят годности или прочности товара, либо создают невозможность завершения поставки товара в срок.

3.4.5. Поставить товар согласно характеристикам, заявленным заказчиком в спецификации.

Срок действия контракта в соответствии с разделом9 контракта с даты его заключения и по 06.12.2019 г. (включительно).

В соответствии с Приложением № 1 к контракту (спецификация)Обществу надлежало поставить нагрудники-салфетки: 2-х слойные, состоящие из одного слоя рифленой бумаги и слоя полиэтиленовой пленки, размером: длина 33см, ширина 43см, в количестве 60 000 шт.

Пунктом 12.1 контракта установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу пункта 13.2контракта заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Из представленных заказчиком материалов дела следует, что ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск»в адрес ООО «Гермес» направлялись претензии и осуществлялась переписка с поставщиком.

Так, гарантийным письмом № 2019-11-14/1 от 14 ноября 2019г.ООО «Геркулес-Н» информировало заказчика о задержке поставки товара и гарантировало осуществить поставку всей партии в срок не позднее 24 ноября 2019 года.

В гарантийном письме № 2019-11-22/6 от 22 ноября 2019г. ООО «Геркулес-Н» также информировало заказчика о задержке поставки товара и гарантировало осуществить поставку всей партии в срок не позднее 03 декабря 2019 года. Общество сообщило, что плановая дата отгрузки 25 ноября 2019 года, о фактической дате отгрузки заказчик будет уведомлен дополнительно.

Гарантийное письмо ООО «Геркулес-Н» № 2019-12-24/5 от 24 декабря 2019г гарантирует отгрузку товара произвести транспортной компанией «Деловые линии» в первую рабочую неделю 2020 года. Приложениями к данному письму поименованы копии товарной накладной, счета на оплату № УТ-295 от 24.12.2019.

Претензией № 58 от 05.02.2020 заказчик обратил внимание поставщика на обязанность поставки товара в соответствии с условиями заключенного

сторонами контракта, указал на нарушение срока и непоставку товара по состоянию на 05.02.2020. Произвел расчет пени за просрочку исполнения обязательства, которую попросил оплатить в кратчайшие сроки (5 календарных дней с даты получения претензии), а также в указанные сроки осуществить поставку товара. Уведомил о возможном принятии решения ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск» об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Претензия отправлена по электронной почте 07.02.2020.

Ответа на претензию не последовало. Поставка товара не осуществлена.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 3принято ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника № 2 г. Магнитогорск»03.03.2020, направлено в адрес ООО «Геркулес-Н» заказным письмом с уведомлением02.04.2020.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта опубликовано в единой информационной системе 01.04.2020 в разделе дополнительная информация о закупке.

Согласно уведомлению о вручении решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вручено ООО «Геркулес-Н»10.04.2020.

Заказчиком подтверждение о вручении поставщику указанного уведомления получено 08.05.2020.

Контракт расторгнут 19.05.2020.

Информация о расторжении контракта, в соответствии с частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе, опубликована 19.05.2020.

Таким образом, заказчиком соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе.

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение исполнителем (стороны по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведения, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения юридического лица в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе

предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством и договором.

Частью 1 статьи 450 ГК РФ установлено, что изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами или договором.

Таким образом, установлено, что ООО «Геркулес-Н»неоднократно нарушены сроки поставки товара, поставка товара не осуществлена.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке и снижении начальной (максимальной) цены контракта.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, юридическое лицо несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (исполнителем).

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Антимонопольный орган обращает внимание, что, подавая заявку, участник закупки выразил согласие на оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об аукционе.

ООО «Геркулес-Н» нарушены условия контракта № 44/19-44 на поставку товара от 05.11.2019, поставщиком нарушены сроки поставки товара, товар не поставлен.

Действия ООО «Геркулес-Н» явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку потребность ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск» в приобретении нагрудников-салфеток не удовлетворена.

Поставщик не выполнил условия контракта.

Следовательно, в действиях ООО «Геркулес-Н» **содержатся признаки недобросовестного поведения, являющегося основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков.**

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 95,104Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА*:

1. Включить сведения, представленные Государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск», об ООО «Геркулес-Н» (ИНН/КПП 7733320526/773301001, ОГРН 1177746422732, 125481, город Москва, улица Свободы, дом 81, корпус 2, квартира253) сроком на два года с даты размещения реестровой записи об Обществе, об учредителе ООО «Геркулес-Н» с размером доли 2/3 ООО «Геркулес-Н» (ИНН 7733320526) в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)сроком на два года с даты размещения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

2. Включить сведения, представленные Государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Стоматологическая поликлиника №2 г. Магнитогорск», об учредителе с размером доли 1/3, генеральном директоре ООО «Геркулес-Н» «<…>» (ИНН «<…>») сроком на два года с даты размещения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «<…>»

Члены Комиссии «<…>»

«<…>»