

## РЕШЕНИЕ

по делу № 073/10/104-223/2023

26.04.2023

г. Ульяновск

г. Ульяновск

На основании статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – *Закон о контрактной системе*) Комиссия Ульяновского УФАС России (далее – *Комиссия*) в составе:

председателя                    заместителя руководителя управления –  
Комиссии                        начальника отдела <...>,

ведущего специалиста-эксперта <...>,

членов Комиссии:            специалиста-эксперта <...>,

в отсутствие представителей,

по обращению Государственного казённого учреждения здравоохранения Ульяновский областной «ХОСПИС» (далее – *ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС», заказчик*) о включении сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Флавиомедгруп» (далее – *ООО «Флавиомедгруп»*) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке контракта № 509 от 20.03.2023 г. «Изделия санитарно-гигиенического назначения» (ЭА № 0168500000623000509),

### УСТАНОВИЛА:

Вх. № 2267-ЭП/23 от 19.04.2023 г. (дата поступления в ЕИС – 19.04.2023 г.) в Ульяновское УФАС России поступило обращение ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» о включении сведений в отношении ООО «Флавиомедгруп» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением контракта в одностороннем порядке.

Вх. № 2353-ЭП/23 от 24.04.2023 г. от ООО «Флавиомедгруп» в Ульяновское УФАС России поступили письменные пояснения, содержащие указание, в том числе на следующее.

В рамках заключенного контракта ООО «Флавиомедгруп» осуществило поставку товара по позиции № 2 спецификации к контракту («Вкладыш в подгузник впитывающий») на общую сумму 89 184, 60 руб.

По позиции № 1 спецификации к контракту («Подгузники для взрослых») ООО «Флавиомедгруп» трижды предоставило заказчику на утверждение контрольные образцы товара в общем количестве 120 шт., которые не были приняты заказчиком в связи с их несоответствием.

Вместе с тем, ООО «Флавиомедгруп» неоднократно указывало заказчику о поставке товара, соответствующего требованиям, с предоставлением документального подтверждения, в том числе в части размеров подгузника (представлено письмо производителя ООО «Фламинго»).

Также ООО «Флавиомедгруп» были даны разъяснения относительно индикатора влагонасыщения и маркировки товара, а также номера регистрационного удостоверения.

Соответствие товара контракту и необоснованность выводов заказчика при проведении приемки товара подтверждаются также заключением специалиста ЧЭУ «Северо-Западное бюро негосударственных судебных

экспертов и специалистов» № А000947 от 12.04.2023 г., а также заключением испытательной лаборатории ООО «ВНИЦИИ» № 2734/1 от 06.04.2023 г.

Таким образом, поставщик неоднократно разъяснял и представлял доказательства соответствия поставляемого товара.

ООО «Флавиомедгрупп» является добросовестным исполнителем государственных контрактов, предпринимало все возможные меры по надлежащему исполнению контракта и просит Комиссию Ульяновского УФАС России сведения в отношении общества в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

На заседании Комиссии в рамках дистанционного рассмотрения дела 25.04.2023 г. представители заказчика поддержали доводы, указанные в обращении, представители ООО «Флавиомедгрупп» поддержали ранее представленные письменные пояснения в полном объеме.

В рассмотрении обращения объявлялся перерыв до 15 час. 00 мин. 26.04.2023 г. для анализа материалов дела.

Вх. № 2432-ЭП/23 от 26.04.2023 г., вх. № 2446-ЭП/23 от 26.04.2023 г. в Ульяновское УФАС России поступили дополнительные письменные пояснения ООО «Флавиомедгрупп» относительно формирования предложения цены контракта с приложением договора поставки от 20.02.2023 г., а также письма ООО «Фламинго» от 25.04.2023 г.

Вх. № 2434-ЭП/23 от 26.04.2023 г. от заказчика также поступили дополнительные документы и сведения, содержащие протокол приемки контрольных образцов с приложением видеозаписей проверки поставленного обществом товара.

В рассмотрении обращения повторно объявлялся перерыв до 16 час. 30 мин. 26.04.2023 г. для анализа материалов дела.

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия решила сведения в отношении ООО «Флавиомедгрупп» в реестр недобросовестных поставщиков не включать. При этом Комиссия исходила из следующего.

20.03.2023 г. между ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» и ООО «Флавиомедгрупп» был заключен государственный контракт № 509 на поставку изделий санитарно-гигиенического назначения (цена контракта – 898 860,60 руб.).

Согласно пункту 7.1 раздела 7 «Контрольные образцы, качество, комплектность» государственного контракта в течение 5 (пяти) рабочих дней после подписания сторонами контракта поставщик, по требованию заказчика, обязан передать ему для утверждения 10% каждого наименования товара согласно спецификации (приложение № 1 к контракту), но не менее 1 единицы товара, в случае если общее количество данной позиции менее 10 (десяти), по каждой позиции ассортимента (минимально возможный объем товара – штука, упаковка, ящик, коробка и др.).

Пунктом 7.2 раздела 7 «Контрольные образцы, качество, комплектность» государственного контракта установлено, что поставщик гарантирует, что характеристики поставляемого товара, в том числе характеристики контрольных образцов, соответствуют (не отличаются) характеристикам, установленным спецификацией (приложение № 1 к контракту), в том числе характеристикам, определяемым как методом визуального осмотра (видимым характеристикам), так и лабораторными методами (скрытым характеристикам). По требованию заказчика поставщик обязан в течение 3 (трёх) рабочих дней представить заказчику заверенные печатью (для юридического лица) и подписью руководителя документы, подтверждающие соответствие скрытых характеристик поставляемого товара характеристикам товара, установленным настоящим контрактом.

Согласно пункту 7.3 раздела 7 «Контрольные образцы, качество, комплектность» государственного контракта заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней после получения товара обязан утвердить контрольные образцы в части соответствия видимым характеристикам либо направить в адрес поставщика уведомление о несоответствии видимых характеристик контрольного образца характеристикам товара, установленным спецификацией (приложение № 1 к контракту). После получения уведомления поставщик обязан в течение 3 (трёх) рабочих дней передать заказчику для утверждения повторный контрольный образец соответствующего товара. Заказчик в течение 3 (трёх) рабочих дней обязан утвердить повторный контрольный образец либо направить в адрес поставщика уведомление о несоответствии повторного контрольного образца характеристикам товара, определённым в спецификации к контракту.

Согласно сведениям, представленным заказчиком, ООО «Флавиомедгрупп» осуществило поставку товара по позиции № 2 спецификации к контракту («Вкладыш в подгузник впитывающий»).

Вместе с тем, согласно акту приемки товара (контрольных образцов) № 1 от 21.03.2023 г. комиссией заказчика было установлено, что поставленные ООО «Флавиомедгрупп» контрольные образцы по позиции № 1 спецификации к контракту («Подгузники для взрослых») не соответствуют требованиям в части объема бедер, влагопоглощения, защитного наружного слоя, индикатора влагонасыщения, фиксирующих элементов.

Исх. № 151 от 20.03.2023 г. ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» направило в адрес ООО «Флавиомедгруп» претензию относительно ненадлежащего исполнения обязательств по контракту.

27.03.2023 г. ООО «Флавиомедгруп» повторно поставило контрольные образцы подгузников.

Вместе с тем, согласно акту приема товара (контрольных образцов) № 2 от 28.03.2023 г. комиссией заказчика также было установлено несоответствие поставленного товара требованиям заказчика в части индикатора влагонасыщения, фиксирующих элементов.

Исх. № 171 от 29.03.2023 г. ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» была направлена повторная претензия в адрес ООО «Флавиомедгруп» относительно неисполнения обязательств по контракту.

В ответном письме на данную претензию (исх. № 5 от 30.03.2023 г.) ООО «Флавиомедгруп» указало о соответствии поставленных контрольных образцов характеристикам, утвержденным в спецификации, и приложило письмо производителя ООО «Фламинго».

Согласно протоколу испытаний ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» от 31.03.2023 г. заказчиком повторно были исследованы контрольные образцы поставщика, по результатам исследования было установлено, что образцы продукции не удовлетворяли заявленным характеристикам.

03.04.2023 г. ООО «Флавиомедгруп» была поставлена третья партия образцов товара.

Вместе с тем, согласно акту приема товара (контрольных образцов) № 3 от 04.04.2023 г. поставленный товар не был признан соответствующим установленным требованиям на основании следующего:

- нечеткое нанесение партии, даты изготовления, регистрационного удостоверения Росздравнадзора;

- номер РУ РЗН, указанный на упаковке, не соответствует номеру РУ РЗН, указанному в контракте;

- при проверке РУ РЗН, напечатанных на упаковке, на сайте Росздравнадзора выходят данные, не относящиеся к наименованию «Подгузники для взрослых ТМ «SOLOMED», производитель ООО «Фламинго», и т.д.

Исх. № 191 от 06.04.2023 г. ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» в адрес ООО «Флавиомедгруп» была направлена очередная претензия относительно ненадлежащего исполнения обязательств по контракту.

Согласно пункту 7.6 раздела 7 «Контрольные образцы, качество, комплектность» государственного контракта непредставление поставщиком контрольных образцов заказчику в сроки, установленные контрактом, либо двукратная передача заказчику контрольных образцов, не соответствующих видимым характеристикам товара, установленным спецификацией (приложение № 1 к контракту), либо выявление несоответствий скрытых характеристик контрольных образцов характеристикам товара, установленным спецификацией (приложение № 1 к контракту), является существенным нарушением поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом.

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 (далее – *ГК РФ*) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Раздел 10 «Порядок изменения и расторжения контракта» государственного контракта № 509 от 20.03.2023 г., заключенного между ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» и ООО «Флавиомедгруп», предусматривает возможность расторжения контракта в одностороннем порядке.

В связи с ненадлежащим исполнением ООО «Флавиомедгруп» обязательств по контракту, 07.04.2023 г. ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, 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 соответствии с требованиями пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком 07.04.2023 г. в 13 час. 48 мин. (МСК) решение заказчика размещено в ЕИС.

Согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 пунктом 2 такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель).

В силу пункта 3 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе поступление решения об одностороннем отказе

от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании изложенного, а также в соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, датой надлежащего уведомления ООО «Флавиомедгрупп» о принятом заказчиком решении является 07.04.2023 г.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Из положений части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что указанные действия, связанные с устранением нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения, должны были быть совершены подрядчиком в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть до 23 час. 59 мин. 17.04.2023 г.

14.04.2023 г. ООО «Флавиомедгрупп» направило в адрес заказчика возражения на решение заказчика об одностороннем расторжении контракта с приложением заключения специалиста ЧЭУ «Северо-Западное бюро негосударственных судебных экспертов и специалистов» № А000947 от 12.04.2023 г., а также экспертного заключения испытательной лаборатории ООО «ВНИИЦИ» № 2734/1 от 06.04.2023 г., подтверждающие соответствие товара требованиям контракта.

Вместе с тем, согласно сведениям, размещенным в Единой информационной системе, государственный контракт, заключенный между ГКУЗ Ульяновский областной «ХОСПИС» и ООО «Флавиомедгрупп», считается расторгнутым 18.04.2023 г.

При этом, исходя из анализа материалов дела, Комиссия антимонопольного органа приходит к выводу, что в рамках рассмотрения обращения сторонами по контракту представлены противоречивые сведения, а именно, акты заказчика и экспертные заключения поставщика, что не позволяет сделать однозначный вывод о соответствии либо несоответствии товара требованиям государственного контракта.

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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном нарушении условий государственного контракта.

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного уклонения участника закупки от исполнения контракта.

При этом ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения контракта.

В данном случае Комиссия Ульяновского УФАС России не может ограничиваться формальным установлением факта нарушения законодательства о контрактной системе, поскольку из анализа материалов дела антимонопольным органом сделан вывод, что со стороны ООО «Флавиомедгрупп» отсутствовали намеренные действия по неисполнению обязательств по контракту.

При отказе заказчиком в приемке контрольных образцов ООО «Флавиомедгрупп» незамедлительно осуществило повторную поставку товара, что не может не подтверждать намерение исполнить обязательства. Кроме того, проведение экспертизы ООО «Флавиомедгрупп», а также ее результаты опровергают доводы заказчика.

Таким образом, в указанной ситуации, Комиссией Ульяновского УФАС России принято решение, сведения в отношении ООО «Флавиомедгрупп» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Руководствуясь пунктом 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации 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», статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

**РЕШИЛА:**

Сведения в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Флавиомедгруп» (адрес: <...>; ИНН <...>) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Председатель Комиссии: <...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

2023-1944