

Р Е Ш Е Н И Е по делу № РНП-72-74/23 о проверке факта одностороннего отказа от исполнения контракта

02 июня 2023 года
Тюмень

г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия, антимонопольный орган) в составе:

рассмотрев в дистанционном режиме посредством плагина видеоконференции True Conf обращение ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «М» (ИНН) и осуществив проверку факта одностороннего отказа от исполнения договора заключенного по итогам электронного аукциона на поставку медицинских изделий: Расходный материал для КДЛ (реестровый номер закупки 0167200003421004708),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступило обращение ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим) о внесении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «М» в связи с односторонним отказом от исполнения договора на поставку медицинских изделий: Расходный материал для КДЛ.

Заказчиком представлены все предусмотренные Федеральным законом «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее также - Закон о контрактной системе) документы и сведения.

Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее по тексту - Правила).

Подпунктом «а» пункта 13 Правил предусмотрено, что не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, а также проводит внеплановую проверку предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе.

ООО «М» будучи извещенным надлежащим образом о времени и месте рассмотрения дела, письменные пояснения и документы обосновывающие позицию по делу не представило.

Исследовав материалы дела, заслушав представителей сторон исследовав и оценив в совокупности представленные документы, Комиссия по результатам проведенной проверки приходит к следующим выводам.

29.09.2021 между ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим) и ООО «М» заключен договор № 543/21 на поставку медицинских изделий: Расходный материал для КДЛ (реестровый номер договора 2721700384221000393).

Пунктом 1.1 договора предусмотрено, что поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные договором, осуществить поставку медицинских изделий: расходный материал для КДЛ (код ОКПД – 32.50.13.190) (далее – товар) в соответствии со спецификацией (приложение № 1 к договору) и надлежащим образом оказать услуги по доставке, разгрузке, а заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные договором, принять и оплатить поставленный товар.

Пунктом 1.2 договора предусмотрено, что номенклатура товара и его количество определяются спецификацией (приложение № 1 к договору).

Пунктом 1.3 договора предусмотрено, что поставка товара осуществляется поставщиком с разгрузкой с транспортного средства по адресу: Тюменская область, г. Ишим, ул. Республики, 96, корпус 12.

Пунктом 3.1.1 договора предусмотрена обязанность поставщика поставить товар в строгом соответствии с условиями договора в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки.

Пунктом 5.1 договора предусмотрено, что поставка товара осуществляется поставщиком в место доставки на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 договора. Поставка товара осуществляется в соответствии со спецификацией (приложение № 1 к договору) в течение 10 (десяти) дней с момента подачи заявки. Заявка (приложение № 2 к договору) подается с момента заключения договора по 22.11.2021. Заявка, направленная заказчиком по факсимильной связи или по электронной почте, приравнивается к заявке, поданной в письменной форме. В заявке отражается адрес поставки, наименование и количество товара. Поставщик обязан не позднее, чем за 1 день до поставки, уведомить заказчика о точном времени и дате поставки по средствам телефонной, факсимильной связи или электронной почты.

Пунктом 11.1 договора предусмотрено, что договор вступает в силу с момента его заключения и действует до 31.12.2021.

Согласно спецификации к договору, поставщику надлежало поставить следующие товары в адрес заказчика: гребенка наконечников (в количестве 4 единиц, производства Финляндия); планшет (в количестве 30 единиц, производства Финляндия).

К отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 – 522 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом (статья 310 Гражданского кодекса РФ).

Пунктом 1 статьи 523 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

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 (абзац 4 пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ).

Пунктом 2 статьи 523 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что 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.

Таким образом, срок поставки товара является существенным условием договора поставки, нарушение которого также признаётся существенным.

Из материалов дела установлено следующее:

Дата	Содержание документа	Документ
05.10.2021	Заказчиком в адрес поставщика направлена заявка с требованием поставки товаров: гребенка наконечников, планшет в срок до 14.10.2021	Письмо исх.№ 06595/21 от 05.10.2021
21.10.2021	Заказчиком в адрес поставщика направлено письмо о несогласии с предложением о расторжении контракта по соглашению сторон	Скриншот с электронной почты от 21.10.2021
08.06.2022	Заказчиком в адрес поставщика направлена претензия с требованием уплаты пени	Письмо исх.№ 04781/22 от 08.06.2022
03.11.2022	Заказчиком в адрес поставщика направлена претензия с требованием уплаты пени	Письмо исх.№ 09250/22 от 03.11.2022, скриншот с электронной почты
17.04.2023	Решением Арбитражного суда Тюменской области от 17.04.2023 по делу № А70-5793/2023 с поставщика за ненадлежащее исполнение договора взысканы пени и штраф	Решение Арбитражного суда Тюменской области от 17.04.2023 по делу № А70-5793/2023

В связи с отсутствием поставки требуемого товара по контракту, заказчик руководствуясь статьёй 95 Закона о контрактной системе, пунктом 11.3 договора принял решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что у заказчика в данном случае имелись достаточные правовые основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта № б/н от 16.05.2023.

Комиссией Тюменского УФАС России в рамках проведенной проверки исследован вопрос относительно соблюдения процедуры расторжения контракта, регламентированной положениями Закона о контрактной системе.

Частью 14 статьи 34 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от

исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 26 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Пунктом 11.3 договора предусмотрено, что договор может быть расторгнут по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.

Процедура расторжения контракта (договора) в одностороннем порядке регламентируется статьёй 95 Закона о контрактной системе.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, 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.

16.05.2023 заказчиком через личный кабинет ЕИС в сфере закупок сформировано решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, и которое направлено в личный поставщика размещенного на официальном сайте ЕИС в сфере закупок:

Статьёй 191 ГК РФ предусмотрено, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Статьёй 193 ГК РФ предусмотрено, что если последний день срока приходится на

нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Письмом ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 «О рассмотрении обращения» разъяснено, что если первым днем начала исчисления срока, установленного частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, будет день следующий за днем надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Следовательно, **на одиннадцатый день с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта контракт считается расторгнутым.**

Поскольку датой надлежащего уведомления ООО «М» об одностороннем отказе от исполнения контракта является **16.05.2023**, следовательно, во исполнение части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, письма ФАС России от 14.03.2018 № РП/16764/18 **датой вступления в законную силу** решения об одностороннем отказе от исполнения контракта является **27.05.2023**.

Важно отметить, что заказчиком не допущено сокращения установленного Законом о контрактной системе, срока вступления в законную силу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, заказчиком соблюдена процедура расторжения контракта.

Исполнитель по контракту принимает на себя соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством, в том числе, Законом о контрактной системе и обязан знать требования этого законодательства (в том числе, в части, касающейся своевременного и качественного исполнения условий контракта).

По общему правилу контракт прекращается полным и качественным исполнением обязательств каждой из сторон. Под полным исполнением обязательств понимается исполнение обязательств: в полном объеме, в установленный срок, надлежащими субъектами.

При этом, односторонний отказ от исполнения контракта возможен при наличии факта нарушения условий контракта одной из сторон, при этом нарушение должно иметь существенный характер.

Комиссия Тюменского УФАС России изучив материалы дела, приходит к следующему.

Подпунктом «в» пункта 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 предусмотрено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил, если **надлежащее исполнение оказалось невозможным** вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, **в том**

числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера).

Какие-либо информация и документы, обосновывающие причинно-следственную связь между невозможностью осуществления поставки требуемого товара в адрес медицинского учреждения в установленный договором срок и действием внешнеэкономических и внешнеполитических санкций в материалы дела не представлено.

Комиссия Тюменского УФАС России не усматривает какого-либо предвзятого отношения к приемке товара у поставщика поскольку:

Во-первых, заказчик в данном случае исходил из необходимости достижения результативности обеспечения государственных нужд (статья 12 Закона о контрактной системе), что указывает на заинтересованность заказчика в исполнении поставщиком контракта;

Во-вторых, невозможность поставщика исполнить обязательства по договору в требуемом объеме, не может указывать на добросовестность поставщика, учитывая что поставщик был ознакомлен с условиями технического задания, подавал заявку на участие в закупке, подписал договор на условиях указанных в техническом задании, а следовательно, добровольно принял на себя обязательства по надлежащему исполнению условий договора в установленный срок;

В-третьих, документы подтверждающие возникновение непреодолимой силы, которые не позволили исполнить обязательства по договору в установленный срок, в материалы дела не представлены.

В-четвертых, доказательства подтверждающие что заказчик своими действиями препятствовал поставщику надлежащим образом исполнить обязательства по договору в материалы дела не представлено.

Заказчиком неоднократно в адрес поставщика направлялись письма с требованием принятия мер для надлежащего исполнения договора, однако к какому-либо положительному результату указанные действия заказчика не привели.

Действия Общества, выразившиеся в неисполнении в полном объеме условий договора, привели к нарушению права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) по цене и срокам исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Невыполнение в данном случае победителем закупки условий договора, приводит к нарушению интересов не только заказчика, но и публичных интересов, которые

обеспечиваются единой и обязательной процедурой определения поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение договора произошло по вине заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий договора в материалы дела не представлено.

Из материалов дела усматривается заинтересованность заказчика в исполнении договора, поскольку заказчик направлял соответствующие уведомления, осуществлял переписку, выходил на связь с поставщиком.

Не все действия поставщика могут быть признаны направленными на надлежащее исполнение договора. Определение действий поставщика в качестве надлежащих связывается именно с результатом поставки, то есть с полностью поставленным товаром в адрес заказчика в установленный срок, а не с действиями предшествующими достижению результата. В материалах дела отсутствует какое-либо документальное подтверждение факта приемки заказчиком требуемого по договору товара.

Статьёй 401 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, 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.**

Торгово-промышленной палатой РФ разработано Положение о порядке **свидетельствования обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор)** (Приложение к Постановлению Правления Торгово-промышленной палаты РФ от 23.12.2015 № 173-14), в соответствии с пунктом 1.3 которого к таким обстоятельствам относятся: стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и другие, не зависящие от воли сторон договора (контракта) обстоятельства.

При этом, **к обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) не могут быть отнесены** предпринимательские риски, такие как нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, **отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, а также финансово-экономический кризис, изменение валютного курса, девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц.**

В рассматриваемом случае, заказчик был лишен требуемого по договору товара, что повлекло отсутствие полного обеспечения государственных нужд.

Таким образом, в нарушение условий договора, поставщик требуемый товар в адрес заказчика не поставил, к приемке заказчику не предъявил, подписанный акт о приемке оборудования в материалы рассматриваемого дела не представлен.

Какой-либо преждевременности заказчика в части принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта не установлено.

Согласно представленной в материалы дела выписке из ЕГРЮЛ в отношении ООО «М» следует, что в качестве основного вида деятельности Общества указан код ОКПД2 – 86.10 «Деятельность больничных организаций», дополнительным видом является код ОКПД2 – 46.18.1 «Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле фармацевтической продукцией, изделиями, применяемыми в медицинских целях, парфюмерными и косметическими товарами, включая мыло, и чистящими средствами».

Таким образом, ООО «М» является профессиональным субъектом на рынке поставки медицинских изделий, однако данное обстоятельство вовсе не исключает обязанность Общества предусмотреть все возможные неблагоприятные последствия, связанные с невозможностью исполнения принятых на себя договорных обязательств в установленный срок и рационально оценить возможные предпринимательские риски.

Учитывая, что факт существенного нарушения условий договора подтвержден (в срок предусмотренный договором, медицинские изделия не поставлены), вместе с тем, Обществом в материалы дела не представлено документов и сведений, свидетельствующих о надлежащем исполнении обязательств в полном объеме по договору, обстоятельства непреодолимой силы которые не позволили поставщику надлежащим образом исполнить условия договора не установлены, действия поставщика создали угрозу срыва оказания квалифицированной медицинской помощи населению, заказчиком соблюдена процедура расторжения договора в одностороннем порядке.

Учитывая вышеизложенное Комиссия Тюменского УФАС России полагает, что в данном случае имеются достаточные правовые основания для включения в РНП сведений в отношении ООО «М».

В связи с изложенным, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99, статьи 104 Закона о контрактной системе и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Тюменского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГБУЗ ТО «Областная больница № 4» (г. Ишим) в отношении ООО «М» (ИНН , адрес:), директора и единственного учредителя Общества: Ч (ИНН) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона на поставку медицинских изделий: Расходный материал для КДЛ (реестровый номер закупки 0167200003421004708) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **включить сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении ООО «М» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте ЕИС в сфере закупок: <http://zakupki.gov.ru>.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе, настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде.