

В соответствии с п. 5 ч. 15 ст. 99 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 г. «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), п. «б» ч. 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила) и на основании Приказа Оренбургского УФАС России № 383-п от 08.12.2022 г., Инспекцией Оренбургского УФАС России по осуществлению внеплановых проверок в составе:

Председателя Инспекции: , Членов Инспекции: ,

рассмотрение обращения осуществлялось посредством видеоконференцсвязи в присутствии:

представителя Государственного учреждения - Оренбургское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации – , действующей на основании доверенности,

представителя индивидуального предпринимателя Кривко О.Н. –., действующей на основании доверенности,

рассмотрев обращение (вх. № 11201 от 08.12.2022 г.) Государственного учреждения - Оренбургское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений в отношении индивидуального предпринимателя Кривко О. Н. (ИНН: 561600205370) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку технических средств реабилитации – впитывающих простыней (пеленок) для обеспечения в 2022 году (номер извещения № 0253100000122000012),

УСТАНОВИЛА:

В Оренбургское УФАС России поступило обращение Государственного учреждения - Оренбургское региональное отделение Фонда социального страхования Российской Федерации (далее – Заказчик, ГУ – Оренбургское РО Фонда социального страхования Российской Федерации) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – РНП) сведений в отношении индивидуального предпринимателя Кривко О.Н. (ИНН: 561600205370) (далее – Поставщик, ИП Кривко О.Н.) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку технических средств реабилитации – впитывающих простыней (пеленок) для обеспечения в 2022 году (номер извещения № 0253100000122000012).

Из обращения Заказчика следует, что в соответствии с п. 2.3 контракта, срок поставки товара был установлен «с даты получения от Заказчика реестра получателей Товара (Приложение № 4 Контракту) **до «30» сентября 2022 года»**. Однако на 24.11.2022 г. Поставщиком товар поставлен не был.

Из пояснений представителя Поставщика следует, что ИП Кривко О.Н. фактически

исполнил свои обязательства по контракту. Поставка товара осуществлялась в соответствии с реестром. Согласно расходным накладным, товар получен адресатами.

Инспекция Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав пояснения сторон, установила следующее:

08.02.2022 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) для размещения информации о размещении закупок в сети Интернет (www.zakupki.gov.ru) и на электронной площадке (<http://www.rts-tender.ru>) было размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку технических средств реабилитации – впитывающих простыней (пеленок) для обеспечения в 2022 году (номер извещения № 0253100000122000012).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 3 647 610,60 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 17.02.2022 г. № ИЭА1, ИП Кривко О.Н. признан победителем электронного аукциона с предложением по цене контракта – 3 647 610,60 рублей.

04.03.2022 г. между ГУ – Оренбургское РО Фонда социального страхования Российской Федерации и ИП Кривко О.Н. заключен контракт № 128 на поставку технических средств реабилитации – впитывающих простыней (пеленок) для обеспечения в 2022 году (далее - Контракт).

Разделом 1 Контракта «Предмет Контракта» установлено следующее:

«1.1. В соответствии с Контрактом Поставщик обязуется осуществить поставку инвалидам или их законным представителям, или представителям по доверенности либо на основании иного документа, подтверждающего их полномочия (далее соответственно - Получатель, представитель Получателя), следующих технических средств реабилитации: впитывающие простыни (пеленки) размером не менее 40 x 60 см (впитываемостью от 400 до 500 мл); впитывающие простыни (пеленки) размером не менее 60 x 60 см (впитываемостью от 800 до 1200 мл); впитывающие простыни (пеленки) размером не менее 60 x 90 см (впитываемостью от 1200 до 1900 мл) (далее - Товар), предусмотренных техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту) и спецификацией (Приложение № 2 к Контракту), в Оренбургскую область в соответствии с календарным планом (Приложение № 3 к Контракту), по направлениям на получение либо изготовление технических средств реабилитации, протезов, протезно-ортопедических изделий, оформленным Заказчиком в соответствии с формой, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 21 августа 2008 г. N 439н "Об утверждении форм уведомления о постановке на учет по обеспечению техническими средствами реабилитации, протезами, протезно-ортопедическими изделиями, направления на их получение либо изготовление, специального талона и именного направления для бесплатного получения проездных документов для проезда к месту нахождения организации, обеспечивающей техническими средствами реабилитации, протезами, протезно-ортопедическими изделиями" (далее - направления), а Заказчик обязуется оплатить Товар.

1.2. Поставка Получателям Товара осуществляется в соответствии с условиями, установленными Контрактом.

1.3. В комплект поставки Товара входят: Товар в соответствующей модификации с комплектующими, указанными в техническом задании, инструкция для пользователя Товара на русском языке, гарантийный талон (при наличии). Варианты модификаций Товара, поставляемого по Контракту, указаны в спецификации.

1.4. Требования, предъявляемые к качеству, безопасности, упаковке, маркировке, транспортированию и хранению, а также к техническим и функциональным характеристикам Товара, определены техническим заданием.

1.5. В календарном плане указываются периоды (этапы) поставки Товара в субъект Российской Федерации, указанный в пункте 1.1 Контракта, в том числе сроки, количество и стоимость Товара».

Пунктом 2.1 Контракта предусмотрено следующее:

«2.1. Срок поставки Товара: с даты получения от Заказчика реестра получателей Товара (Приложение № 4 Контракту) до «30» сентября 2022 года».

Пунктами 5.1-5.3 Контракта установлены порядок и срок передачи товара получателю:

«5.1. Поставка Товара Получателям осуществляется Поставщиком после получения от Заказчика реестра получателей Товара.

Поставка Товара Получателям не должна превышать 30 календарных дней, а в отношении Получателей из числа инвалидов, нуждающихся в оказании паллиативной медицинской помощи, 7 календарных дней со дня получения Поставщиком реестра получателей Товара.

5.2. При передаче Товара Получателю (представителю Получателя) Поставщик и Получатель (представитель Получателя) подписывают акт приема-передачи Товара. Акты приема-передачи Товара составляются в трех экземплярах - один экземпляр передается Заказчику, второй экземпляр остается у Поставщика, третий экземпляр передается Получателю (представителю Получателя).

В случае, если доставка Товара Получателю осуществлялась службой доставки (почтовым отправлением), Поставщик в течении 5 рабочих дней со дня получения подтверждения факта доставки Товара Получателю, направляет Заказчику документ/уведомление о вручении, подтверждающее факт доставки Товара Получателю и подписанный Получателем акт приема-передачи Товара (Приложение № 6 к Контракту).

5.3. В течение 7 (семи) рабочих дней после поставки Товара Получателям, указанным в реестре получателей Товара, Поставщиком формируется и направляется

Заказчику отчетная документация:

а) документ о приемке поставленного Товара, счет-фактура с использованием единой информационной системы в сфере закупок;

б) счет, акты приема-передачи Товара (Приложение № 6 к Контракту) (кроме случая, предусмотренного пунктом 5.2 Контракта), отчет о поставке Товара Получателям в одном экземпляре (Приложение № 7 к Контракту), отрывные талоны к направлениям на бумажном носителе и/или в электронном виде».

Пунктами 12.2-12.3 Контракта установлено следующее:

«12.2. Расторжение настоящего Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения настоящего Контракта в соответствии с гражданским законодательством РФ. При этом факт подписания Сторонами соглашения о расторжении настоящего Контракта не освобождает Стороны от обязанностей урегулирования взаимных расчетов.

12.3. Информация о Поставщике, с которым Контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта, включается в установленном Законом N 44-ФЗ порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 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.

Согласно ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе, 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.

С учетом требований 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.

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 настоящей статьи. 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 (ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе).

24.11.2022 г. на основании п. п. 1,2 ст. 523 Гражданского кодекса РФ, ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе, п.п. 12.2-12.3 Контракта Заказчиком принято решение исх. № 09-14/5609-9954 от 24.11.2022 г. об одностороннем отказе от исполнения контракта № 128 от 24.11.2022 г. на поставку технических средств реабилитации – впитывающих простыней (пеленок) для обеспечения в 2022 году.

24.11.2022 г. 12:00 (МСК) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в Единой информационной системе (Решение об одностороннем отказе № 09-14/5609-9954 от 24.11.2022 г.) **Поставщиком Получено 24.11.2022 г. 12:00 (МСК), Заказчиком Подписано 24.11.2022 г. 12:00 (МСК).**

При расторжении контракта заказчиком соблюдена процедура, предусмотренная положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

Таким образом, учитывая положения ч. 12.1, ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, односторонний отказ Заказчика от исполнения контракта вступил в силу 05.12.2022 г.

Следовательно, на дату заседания Инспекции Оренбургского УФАС России решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта считается вступившим в силу.

Материалам дела установлено, что 16.03.2022 г. Поставщиком от Заказчика был получен реестр получателей Товара от 14.03.2022 г. № 705701, что подтверждается актом приема-передачи документов от 16.03.2022 г.

В соответствии с указанным реестром № 705701 от 14.03.2022 г., доставка Товара Поставщиком должна была быть осуществлена не позднее 15.04.2022 г.

12.05.2022 г. Поставщиком от Заказчика был получен реестр получателей Товара от № 745917 от 12.05.2022 г., что подтверждается актом приема-передачи документов от 12.05.2022 г.

В соответствии с указанным реестром № 745917 от 12.05.2022 г., доставка Товара Поставщиком должна была быть осуществлена не позднее 11.06.2022 г.

20.05.2022 г. Поставщиком от Заказчика был получен реестр получателей Товара от № 763754 от 19.05.2022 г., что подтверждается актом приема-передачи документов от 20.05.2022 г.

В соответствии с указанным реестром № 763754 от 19.05.2022 г., доставка Товара Поставщиком должна была быть осуществлена не позднее 19.06.2022 г.

02.06.2022 г. Поставщиком от Заказчика был получен реестр получателей Товара от № 762913 от 01.06.2022 г., что подтверждается актом приема-передачи документов от 02.06.2022 г.

В соответствии с указанным реестром № 762913 от 01.06.2022 г., доставка Товара Поставщиком должна была быть осуществлена не позднее 02.07.2022 г.

22.06.2022 г. Поставщиком от Заказчика был получен реестр получателей Товара от № 776453 от 22.06.2022 г., что подтверждается актом приема-передачи документов от 22.06.2022 г.

В соответствии с указанным реестром № 776453 от 22.06.2022 г., доставка Товара Поставщиком должна была быть осуществлена не позднее 22.07.2022 г.

08.07.2022 г. Поставщиком от Заказчика был получен реестр получателей Товара от № 789996 от 08.07.2022 г., что подтверждается актом приема-передачи документов от 08.07.2022 г.

В соответствии с указанным реестром № 789996 от 08.07.2022 г., доставка Товара Поставщиком должна была быть осуществлена не позднее 07.08.2022 г.

22.08.2022 г. Поставщиком от Заказчика был получен реестр получателей Товара от № 827608 от 22.08.2022 г., что подтверждается актом приема-передачи документов от 22.08.2022 г.

В соответствии с указанным реестром № 827608 от 22.08.2022 г., доставка Товара Поставщиком должна была быть осуществлена не позднее 21.09.2022 г.

25.08.2022 г. Поставщиком от Заказчика был получен реестр получателей Товара от № 829639 от 25.08.2022 г., что подтверждается актом приема-передачи документов от 25.08.2022 г.

В соответствии с указанным реестром № 829639 от 25.08.2022 г., доставка Товара Поставщиком должна была быть осуществлена не позднее 24.09.2022 г.

В нарушение п 5.3 Контракта Поставщиком отчетная документация в адрес Заказчика по каждому реестру не предоставлялась.

21.04.2022 г., 13.05.2022 г., 27.06.2022 г., 28.06.2022 г. от Поставщика была получена отчетная документация на бумажном носителе, предусмотренная п.п. «б» п.5.3 Контракта: счёт, акты приема-передачи Товара (Приложение № 6 к Контракту) (кроме случая, предусмотренного пунктом 5.2 Контракта), отчет о поставке Товара Получателям в одном экземпляре (Приложение № 8 к Контракту), отрывные талоны к направлениям, одновременно в личный кабинет Заказчика ЕИС в сфере закупок поступили документы, предусмотренные п.п. «а» п. 5.3 Контракта, вся документация была возвращена Поставщику 17.05.2022 г., 07.06.2022 г. 21.07.2022 г. без подписания в связи с ненадлежащим оформлением.

14.10.2022 г. и 02.11.2022 г. от Поставщика поступили счета на бумажном носителе на сумму 1 475 297,40 руб. количество изделий 112 450 шт. и отчетная документация, предусмотренная п.п. «б» п.5.3 Контракта. Документы, предусмотренные п.п. «а» п.5.3 Контракта, в личный кабинет Заказчика ЕИС в сфере закупок не поступали.

Из материалов дела следует, что отчетная документация, оформленная надлежащим образом для оплаты по поставленным изделиям, в ГУ – Оренбургское РО Фонда социального страхования Российской Федерации не поступала.

Кроме того, материалами дела установлено, что Заказчиком в адрес Поставщика направлялись запросы № 10-23/5610-3924 от 05.05.2022 г., № 10-23/5610-6770 от 09.08.2022 г., № 10-23/56-8467 от 11.10.2022 г. и № 10-23/5610-8603 от 13.10.2022 г. с требованием предоставить всю надлежащим образом оформленную отчетную документацию по выданным реестрам и информацию о движении товара на складе, также предоставить журнал телефонных звонков получателей.

Из пояснений Заказчика следует, что указанная информация в адрес ГУ – Оренбургское РО Фонда социального страхования Российской Федерации не поступала.

Также Инспекцией Оренбургского УФАС России отмечается, что Заказчик претензиями исх. № 09-14/5609-6743 от 08.08.2022 г., № 09-14/5609-9472 от 09.11.2022 г. просит ИП Кривко О.Н. оплатить пени, штрафные санкции, поскольку с момента заключения контракта Поставщик не исполнил обязательства, предусмотренные контрактом. Указанные претензии остались без ответа ИП Кривко О.Н.

Помимо всего прочего, Заказчик пояснил, что им осуществлялась проверка поставок технических средств реабилитации – впитывающих простыней (пеленок) для обеспечения в 2022 году, путем опроса некоторых получателей из реестра получателей товара. В ходе опроса сотрудниками ГУ – Оренбургское РО Фонда социального страхования Российской Федерации установлено, что получатели не могут подтвердить поставку им впитывающих простыней (пеленок), кроме того, у указанных получателей отсутствуют акты приема-передачи товара.

Представитель Общества в свою очередь пояснил, что все товары были доставлены получателям согласно реестру, что подтверждается расходными накладными, подписанными обеими сторонами.

Согласно ч. 16 ст. 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Порядок рассмотрения обращения о включении информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков и ведения реестра такого реестра определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее - Постановление № 1078).

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, а также п.13 Постановления № 1078, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления.

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).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является *только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.*

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 № 301-КГ15-632 по делу № А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Включение лица в реестр невозможно без установления его вины, выраженной в

сознательном уклонении от исполнения контракта.

Инспекция Оренбургского УФАС России не принимает в качестве доказательств доводы Заказчика относительно того, что товар не был поставлен получателям, поскольку Заказчиком не было представлено документальное подтверждение, свидетельствующее об отсутствии поставок в т.ч. акты выездных проверок.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П).

При рассмотрении вопроса о наличии оснований для включения ИП Кривко О.Н. в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения заключить и исполнить контракт надлежащим образом и в согласованные сроки.

Отказ заказчика от договора, в том числе по мотиву существенного нарушения подрядчиком условия договора, может являться как следствием недобросовестного поведения поставщика, принимавшего участие в торгах номинально и не имеющего намерения реально выполнять работы по контракту, так и не являться таковым (в том случае, если нарушение условий договора не вызвано злонамеренными действиями поставщика, а связано с обстоятельствами, находящимися вне его сферы контроля).

Таким образом, из имеющихся материалов дела следует, что действия Поставщика – ИП Кривко О.Н. – однозначно не могут толковаться как признаки недобросовестного поведения, направленного на уклонение от исполнения условий контракта и на срыв вышеуказанной закупки.

При таких обстоятельствах, на основании исследования имеющихся в материалах дела доказательств, а также в связи с тем, что Инспекция Оренбургского УФАС России обстоятельств, объективно свидетельствующих о наличии недобросовестных действий Исполнителя не выявила, сведения в отношении ИП Кривко О.Н. не подлежат включению в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, Инспекция Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении индивидуального предпринимателя Кривко О.Н. (ИНН: 561600205370) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.