

Решение №РНП-48-232с/20

по результатам проверки

06 октября 2020 года
Липецк

г.

На основании ст.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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия Липецкого УФАС России)

проведена проверка документов и сведений, поступивших от заказчика - ГУЗ «Липецкий городской родильный дом» об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку датчика пульсоксиметрического неонатального многоцветного (реестровый номер <...>), заключенного с ООО «АМГ» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер [0346300001820000098](#)) на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность данного общества.

В адрес ГУЗ «Липецкий городской родильный дом» и ООО «АМГ» направлены уведомления о времени и месте проведения проверки.

Проверка начата 30.09.2020, окончена 06.10.2020.

Место проведения проверки: г. Липецк, пл. Плеханова, д.1.

Проверкой установлено:

В Липецкое УФАС России 29.09.2020, в порядке, установленном статьей 104 Закона о контрактной системе, от ГУЗ «Липецкий городской родильный дом» (далее по тексту – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с ООО «АМГ» (далее по тексту также – общество, поставщик).

Как следует из представленных заказчиком документов, 20.07.2020

между заказчиком и ООО «АМГ» заключен контракт №151/2020 (реестровый номер <...>) на поставку датчика пульсоксиметрического неонатального многоцветного (далее – товар). Согласно данному контракту, товар должен быть поставлен в период с даты заключения контракта по 25.09.2020 года, одной партией. Поскольку поставщиком, в установленный заказчиком срок, не был поставлен товар, соответствующий условиям заключенного контракта, заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения об ООО «АМГ» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «АМГ» не представило письменное обоснование причин неисполнения надлежащим образом обязательств по контракту.

Руководствуясь пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N1062, в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещена документация об электронном аукционе на поставку датчика пульсоксиметрического неонатального многоцветного и извещение (реестровый номер [0346300001820000098](#)).

Согласно протокола [подведения итогов электронного аукциона от 08.07.2020 №0346300001820000098-3](#), единственным участником электронного аукциона признано ООО «АМГ», заявка на участие которого признана соответствующей требованиям аукционной документации.

20.07.2020 между заказчиком и ООО «АМГ» заключен контракт №151/2020 (реестровый номер <...>) на поставку датчика пульсоксиметрического неонатального многоцветного (далее – контракт).

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о контрактной системе, законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции РФ, Гражданского кодекса РФ, Бюджетного кодекса РФ и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в ч.1 ст.1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Согласно п.8 ст.3 Закона о контрактной системе, государственный контракт, муниципальный контракт - гражданско-правовой договор, предметом которого являются поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) и который заключен от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Как установлено, предметом рассматриваемого контракта является поставка датчика пульсоксиметрического неонатального многоканального.

В соответствии со статьей 525 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (пункт 2 статьи 530 ГК РФ).

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 ст.526 ГК РФ, по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

По условиям контракта поставщик обязуется передать заказчику датчик пульсоксиметрический неонатальный многоразовый в количестве, по цене и в соответствии с характеристиками, указанными в спецификации (приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях настоящего контракта (п.1.1 контракта).

Существенным условием рассматриваемого контракта является срок поставки товара, в соответствии с которым: товар должен быть поставлен в период с даты заключения контракта по 25.09.2020 года, одной партией, в рабочие дни (кроме субботы и воскресенья) с 8-00 до 15-00 по адресу: 398046, г. Липецк, ул. Студенческий городок, д. 5 (п.3.1 контракта).

При этом, согласно п.5.1. контракта поставщик обязан:

5.1.1. Согласовать с Заказчиком дату и время поставки товара.

5.1.2. Доставить товар Заказчику собственным транспортом или с привлечением транспорта третьих лиц за свой счет. Все виды погрузочно-разгрузочных работ осуществить собственными средствами или за свой счет.

5.1.3. При поставке товара передать заказчику товарную (товарно – транспортную) накладную, счет, счет – фактуру (в зависимости от применяемой системы налогообложения), акт приема – передачи товара, а также оригинал или надлежаще заверенную копию регистрационного удостоверения, сертификат соответствия (декларацию о соответствии), инструкции (руководства, паспорта) по эксплуатации на русском языке и гарантийный талон производителя и (или) поставщика или иной документ, подтверждающий гарантийное обслуживание, оформленный на Заказчика.

5.1.4. Поставить недостающее количество товара, предоставить документы, предусмотренные пп.5.1.3. настоящего контракта, в течение двух дней с момента получения уведомления Заказчика о недопоставке товара, отсутствии необходимых документов на товар.

5.1.5. Заменить товар, не соответствующий условиям настоящего контракта, на товар, соответствующий условиям настоящего контракта, а также забрать непринятый товар в течение двух дней с момента получения соответствующего уведомления Заказчика.

5.1.6. В случае изменения места нахождения, почтового адреса, платежных реквизитов в трехдневный срок уведомить об этом Заказчика.

А в соответствии с п.5.2.1 контракта, заказчик обязан принять и оплатить товар в соответствии с условиями настоящего контракта.

Кроме того, согласно п.5.3. контракта заказчик вправе:

5.3.1. В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом:

- произвести оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени).

5.3.2. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации и частями 8 – 25 статьи 95 Федерального закона Российской Федерации от 05.04.2013 № 44 – ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Как следует из материалов дела, 03.08.2020 поставщик осуществил поставку товара. Более того, 10.08.2020 поставщиком дополнительно осуществлена поставка еще одного товара.

Согласно п.6.1.-6.7 контракта, приемка товара осуществляется заказчиком по месту поставки товара путем подписания акта приема – передачи товара (приложение № 2 к контракту) (далее – Акт).

Акт приема – передачи предоставляется Поставщиком единовременно с товаром. Акт подписывается Заказчиком в срок, не позднее рабочего дня, следующего за днем завершения экспертизы.

Экспертиза товара может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, за исключением случаев, когда привлечение экспертов, экспертных организаций является обязательным. Экспертиза своими силами проводится Заказчиком в течение 10 (десяти) рабочих дней по факту поставки товара и предоставления Поставщиком Акта. Экспертиза привлеченными Заказчиком экспертами, экспертными организациями проводится в течение 20 (двадцати) рабочих дней по факту поставки товара и предоставления Поставщиком Акта.

В случае несоответствия поставленного товара требованиям настоящего контракта по качеству (за исключением требований контракта, не препятствующих приемке поставленного товара) Заказчик в срок, не позднее рабочего дня, следующего за днем завершения экспертизы, по своему выбору вправе направить Поставщику мотивированный отказ от подписания Акта или потребовать замены товара на товар соответствующий.

Как выявлено, в результате приемки и проведения экспертизы товара силами заказчика установлено несоответствие поставленного товара требованиям контракта (а именно установлена несовместимость товара с имеющимся у заказчика медицинским оборудованием (форма разъема) 7 контактов).

В связи с чем, заказчиком составлен акт приемки товара несоответствующего спецификации контракта. Кроме того, заказчиком был составлен и направлен поставщику по почтовому адресу и по адресу его электронной почты мотивированный отказ от приемки товара (исх.№809 от 17.08.2020), в котором на основании положений п.6.7 контракта заказчиком предлагалось заменить товар в течение 3 рабочих дней с момента получения настоящего отказа. Как установлено, данный мотивированный отказ получен обществом 21.08.2020.

Кроме того, заказчиком в адрес поставщика по адресу его электронной почты направлена претензия, в которой заказчик, в числе прочего, требовал заменить товар в течение 1 рабочего дня с даты получения претензии.

Однако, требуемый товар, соответствующий условиям заключенного контракта, в установленные заказчиком сроки, поставщиком поставлен не был. Таким образом обществом не были устранены недостатки в поставленном товаре, в приемлемый для заказчика срок.

Согласно п.1 ст.432 Гражданского Кодекса РФ, договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно п.1 ст. 523 Гражданского Кодекса 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).

Пунктом 2 ст.450 Гражданского Кодекса РФ, 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.

Гражданский Кодекс РФ определяет существенными следующие нарушения поставщиком договора поставки:

-поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок,

-неоднократного нарушения сроков поставки товаров (п.2 ст.523 Гражданского Кодекса РФ).

Таким образом, на основании вышеизложенного, поставка товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не были устранены в приемлемый для заказчика срок, для данного контракта, является существенным нарушением контракта.

31.08.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч.8 ст.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 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.

Как установлено, п.11.2. контракта предусматривает возможность одностороннего отказа от его исполнения в соответствии с положениями частей 8 – 25 статьи 95 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ,

услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Кроме того, как было вышеизложено, п.5.3.2. контракта предусматривает право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации и частями 8 – 25 статьи 95 Федерального закона Российской Федерации от 05.04.2013 № 44 – ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

В силу ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе, 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 настоящей части 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.

В соответствии с 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.

В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, датированное 31.08.2020, в этот же день направлено поставщику по адресу электронной почты и по почтовому адресу, указанным в контракте, размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

При этом, почтовое уведомление, свидетельствующее о получении поставщиком указанного решения заказчик получил 18.09.2020.

Рассмотрев представленные заказчиком доказательства, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что требования Закона о контрактной системе, при принятии решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заказчиком соблюдены, решение вступило в законную силу и контракт расторгнут 29.09.2020 в силу выше обозначенных положений Закона о контрактной системе.

В тоже время, в соответствии с ч.14 ст.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 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.

После принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта поставщик не исполнил свои обязательства по контракту, что позволило бы заказчику отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Пунктом 12 Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в п.11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный

орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Рассмотрев представленную информацию и документы, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о наличии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об ООО «АМГ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

По правилам статьи 2 ГК РФ, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений, как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Размещение на официальном сайте извещения о проведении электронного аукциона, аукционной документации (включая проект контракта, заключаемого по результатам проведения процедуры закупки) является публичной офертой в соответствии с ч.2 ст.437 ГК РФ, акцепт которой образует договор и порождает обязанность его исполнить. Заявка на участие в электронном аукционе рассматривается в качестве акцепта оферты. Согласно ч.1 ст.438 ГК РФ акцепт должен быть полным и безоговорочным, поэтому условия исполнения государственного или муниципального контракта, указанные в заявке, должны соответствовать условиям исполнения контракта, предусмотренным документацией об электронном аукционе. Этими условиями являются, в том числе, сроки поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг.

Таким образом поставщик, заранее ознакомившись с требованиями аукционной документации, подал заявку на участие в закупке в соответствии с требованиями данной документации и с соблюдением норм и требований Закона о контрактной системе, подтвердив свою готовность исполнить условия в случае заключения контракта с заказчиком.

Так, ООО «АМГ» была подана заявка на участие в рассматриваемом электронном аукционе, которая содержала сведения о предлагаемом к поставке товаре с его характеристиками. Данная заявка признана соответствующей требованиям документации об

электронном аукционе, общество было признано единственным участником указанной закупки и с ним был заключен контракт.

Согласно статьям 309, 310 ГК РФ, обязательства должны исполняться сторонами надлежащим образом, в соответствии с условиями контракта, требованиями закона.

Однако, как установлено при проведении проверки, поставщик осуществил поставку товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не были им устранены в приемлемый для заказчика срок.

При этом, заказчик требовал от общества произвести замену ненадлежащего товара и осуществить поставку товара, соответствующего условиям заключенного контракта, что соответствует требованиям Закона о контрактной системе и условиям контракта.

Между тем необходимо учесть, что бездействия общества, связанные с неосуществлением поставки товара, соответствующего условиям контракта свидетельствует, по мнению Комиссии Липецкого УФАС России, о недобросовестном поведении общества при исполнении контракта.

При этом, каких-либо неоспоримых доказательств, свидетельствующих о наличии в действиях общества добросовестного поведения при исполнении контракта, обществом представлено не было.

На проведение проверки доказательств возникновения у общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом условия контракта и в установленные сроки, не представлено.

В связи с чем, Комиссия Липецкого УФАС России не может прийти к выводу о том, что общество проявило такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту.

В рамках проверки, исходя из представленных доводов и доказательств Комиссией Липецкого УФАС России не установлено добросовестного поведения общества при исполнении контракта.

При этом, включение в данный случай сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет в значительной

степени его экономическую самостоятельность и инициативу, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности общества (см. Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков может являться для него препятствием исключительно при намерении участвовать в торгах на право заключения отдельных государственных и муниципальных контрактов. При этом, такое ограничение будет иметь место только в тех случаях, когда заказчик реализовал свое право (не обязанность), предусмотренное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной системе и установил требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе, информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки -юридического лица.

Каким-либо иным образом, включение общества в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивает его предпринимательскую деятельность.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Следовательно, включение сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в соответствующий реестр направлено на обеспечение и защиту публичных интересов.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о

включении сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Руководствуясь ст.104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Липецкого УФАС России

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года, следующие сведения об ООО «АМГ», а также его учредителе, директоре, в связи с односторонним отказом ГУЗ «Липецкий городской родильный дом» от исполнения контракта на поставку датчика пульсоксиметрического неонатального многоцветного (реестровый номер <...>), заключенного с ООО «АМГ» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер [0346300001820000098](#)):

- общество с ограниченной ответственностью «АМГ» <..> ,

- директор (учредитель): <..> ,

- дата проведения электронного аукциона – 06.[07.2020](#);

- идентификационный код закупки –
202482400665748240100101100140000244;

- дата заключения контракта – 20.07.2020;

- предмет контракта — поставка датчика пульсоксиметрического неонатального многоцветного;

- цена контракта — 11 442,50 коп.;

- срок исполнения обязательств по контракту — до 25.12.2020;

- основание расторжения контракта - решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 31.08.2020;

- дата расторжения контракта - 29.09.2020;

2. Датой включения сведений об ООО «АМГ», его директоре, учредителе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.