

14.05.2019

г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение государственного учреждения здравоохранения «Родильный дом №1 г. Тулы имени В.С. Гумилевской» (далее - Заказчик) № 364 от 24.04.2019 (вх. № 1954 от 24.04.2019) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Омега» (далее - ООО «Омега», Общество) (ИНН 6686097957; адрес: ул. Ильича, дом 52а, квартира 4, город Екатеринбург, Свердловская область, 620012) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 24.09.2018 № Ф.2018.458424 на поставку расходных материалов для отделения реанимации и интенсивной терапии (далее - Контракт) (закупка № 0366200035618004975), руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее - Правила ведения реестра), в присутствии:

-- представителя Заказчика по доверенности;

(ООО «Омега», надлежащим образом уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения дела № РНП-71-53, явку своих представителей на заседание Комиссии по рассмотрению данного дела не обеспечило),

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Омега» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на поставку расходных материалов для отделения реанимации и интенсивной терапии (закупка № 0366200035618004975) (далее - Электронный аукцион), в связи с существенным нарушением Обществом условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 15 статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение о проведении электронного аукциона и документация о проведении электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на поставку расходных материалов для отделения реанимации и интенсивной терапии (далее – документация об электронном аукционе) размещены 28.08.2018 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 466 570,68 рублей.

24.09.2018 по итогам Электронного аукциона между Заказчиком и ООО «Омега» заключен Контракт на сумму 314 925,14 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта поставщик обязуется поставить и передать заказчику в срок, предусмотренный настоящим контрактом, расходные материалы (далее – товар) в соответствии со Спецификацией (Приложение № 1 к контракту), Техническим заданием (Приложение № 2 к контракту), являющимися неотъемлемыми частями настоящего контракта, и с условиями настоящего контракта, а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Пунктом 4.1. Контракта установлен срок поставки товара: с момента заключения контракта по 30 ноября 2018 года, партиями по заявкам заказчика.

На основании пункта 4.2 Контракта установлена следующая периодичность поставок партии товара: поставка товара осуществляется отдельными партиями, в течение 10 (десяти) дней со дня направления заказчиком заявки в адрес Поставщика. Периодичность поставок товара: не более 1 (одного) раза в месяц. По согласованию с Поставщиком, в случае возникновения потребности, поставка осуществляется в течении 3 (трех) дней со дня направления Заказчиком соответствующей заявки. По запросу Заказчика возможна единовременная поставка товара.

В соответствии с пунктом 5.7 Контракта приемка товара в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 10 (десяти) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 5 (пяти) рабочих дней), со дня поставки товара и получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5.5 настоящего контракта.

Положениями пункта 5.5 Контракта предусмотрено, что в день поставки поставщик одновременно с товаром должен передать заказчику сопроводительные документы, относящиеся к товару, указанные в пункте 3.3. контракта, акт приемки-передачи партии товара в двух экземплярах, по форме, установленной Приложением № 3 к контракту, счет, счет-фактуру⁽¹⁾, товарную накладную в двух экземплярах.

В соответствии с пунктом 5.10 Контракта обязательство поставщика по поставке партии товара считается исполненным с момента надлежащей поставки партии товара в соответствии с условиями настоящего контракта, а именно с даты подписания сторонами акта приемки-передачи партии товара без замечаний.

Из представленных в материалы дела документов Комиссией установлено, что 25.09.2018 на адрес электронной почты ООО «Омега» Заказчиком была направлена заявка по контракту № Ф.2018.458424 на поставку расходных материалов для отделения реанимации и интенсивной терапии (исх. №865 от 25.09.2018). Представитель Заказчика, присутствующий на заседании Комиссии, пояснил, что в данной заявке была запрошена поставка всего товара, предусмотренного Контрактом.

Однако в установленный Контрактом срок (по 30.11.2018 включительно) Общество выполнило обязательства, предусмотренные пунктом 1.1 Контракта, не в полном объеме. Об этом свидетельствуют акты приемки-передачи партии товара № б/н от 13.11.2018 и № б/н от 28.11.2018 на общую сумму 190 000,00 рублей.

Как пояснил представитель Заказчика полученный товар был надлежащего качества, принят Заказчиком без претензий. Комиссией также установлено, что согласно информации, размещенной в единой информационной системе, платежными поручениями № 5335 от 19.11.2018 и № 5639 от 30.11.2018 поставленный товар был своевременно оплачен Заказчиком.

Согласно части 6 статьи 34 Закона в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

В соответствии с частью 7 статьи 34 Закона пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ключевой ставки Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), за исключением случаев, если законодательством Российской Федерации установлен иной порядок начисления пени.

После окончания срока поставки товара, предусмотренного пунктом 4.1 Контракта, Заказчиком в соответствии с требованиями раздела 8

«Ответственность сторон» Контракта было направлено требование (претензия) об уплате неустойки в связи с просрочкой исполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, включая требование о поставке товара не позднее 10 календарных дней с даты получения такого требования (исх. №1103 от 05.12.2018). Указанная претензия 06.12.2018 была направлена Заказчиком на адрес электронной почты ООО «Омега», а также 08.12.2018 направлена заказным письмом с описью вложения и уведомлением о вручении (уведомление от 08.12.2018 с отметкой о вручении Обществу 26.12.2018, опись вложения в почтовое отправление № 30000130038134, кассовый чек № 25 от 08.12.2018 об оплате почтового отправления № 30000130038134). Сумма пени составила 124,93 рубля.

Согласно пункту 11.2 Контракта в случае наличия претензий, споров, разногласий относительно исполнения одной из сторон своих обязательств другая сторона может направить претензию. В отношении всех претензий, направляемых по контракту, сторона, к которой адресована данная претензия, должна дать письменный ответ по существу претензии в срок не позднее 10 (десяти) календарных дней с даты ее получения.

В соответствии с пунктом 12.3 Контракта любое уведомление, которое одна сторона направляет другой стороне в соответствии с контрактом, направляется в письменной форме почтой (в том числе электронной), факсимильной связью либо иным доступным способом, оговоренным сторонами с последующим представлением оригинала по адресу, указанному в контракте.

Уведомление вступает в силу в день получения его лицом, которому оно адресовано. При невозможности получения подтверждения либо информации о получении уведомления, датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении 5 (пяти) рабочих дней с даты направления уведомления.

Как пояснил на заседании Комиссии представитель Заказчика ответ на отправленное обращение он не получил, равно как и оставшийся товар. В связи с этим Заказчиком было направлено повторное требование об уплате неустойки и поставке оставшейся части товара в течение 10 календарных дней с даты получения такого требования (исх. № 35-исх от 15.01.2019). Указанное обращение 15.01.2019 было направлено Заказчиком на адрес электронной почты ООО «Омега», а также 16.01.2019 направлено заказным письмом с описью вложения и уведомлением о вручении (уведомление от 16.01.2019 с отметкой о вручении Обществу 28.01.2019, опись вложения в почтовое отправление № 30004131095509, кассовый чек № 135 от 16.01.2019 об оплате почтового отправления № 30004131095509). Общая сумма пени составила 1 452,25 рублей.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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.

Пунктом 6.3.6 Контракта предусмотрено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно пункту 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- отказа поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему;
- существенного нарушения поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;
- невыполнения поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара;
- неоднократного нарушения поставщиком сроков поставки товаров.

Поскольку ООО «Омега» не выполнило принятые на себя в соответствии с пунктом 1.1 Контракта обязательства в полном объеме, а также не предоставило ответ на направленные претензии, не перечислило пени, Заказчик 14.03.2019 принял решение о расторжении контракта в связи с односторонним отказом от исполнения контракта № Ф.2018.458424 на поставку расходных материалов для отделения реанимации и интенсивной терапии (далее – Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона 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.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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 силу [части 14 статьи 95](#) Закона 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](#) названной статьи.

Анализ положений частей 12, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта было направлено Заказчиком 15.03.2019 на адрес электронной почты ООО «Омега» (исх. №230 от 14.03.2019), а также 16.03.2019 заказным письмом с описью вложения и уведомлением о вручении (почтовое отправление №30004124274812), 18.03.2019 размещено в единой информационной системе.

Следовательно, обязанности по направлению Обществу уведомления о расторжении Контракта и опубликованию его в единой информационной системе с целью надлежащего уведомления Общества о принятом Заказчиком решении Заказчиком соблюдены.

Согласно представленному Заказчиком в материалы дела уведомлению о вручении почтового отправления № 30004124343457 Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта получено ООО «Омега»

25.03.2019. Данное уведомление поступило Заказчику 08.04.2019 (входящий № 387-вх).

Таким образом, с учетом части 13 статьи 95 Закона, Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в законную силу 19.04.2019 и Контракт считается расторгнутым.

Из представленных в материалы дела документов и сведений, а также из пояснений представителя Заказчика Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в том числе с момента надлежащего уведомления Общества о принятии Заказчиком такого решения и до момента вступления указанного решения в силу, ООО «Омега» не были предприняты все возможные меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Следовательно, на момент рассмотрения Комиссией обращения Заказчика о размещении информации об ООО «Омега» в реестре недобросовестных поставщиков, Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым.

На заседании Комиссии представитель Заказчика поддержал доводы обращения в полном объеме.

Вместе с этим, Общество не представило объяснения с указанием причин невозможности надлежащим образом исполнить со своей стороны обязательства по Контракту, истребованные Тульским УФАС России.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что доказательств, свидетельствующих о невозможности надлежащим образом и в установленные сроки исполнить обязанность по выполнению условий Контракта, в материалы дела Обществом не представлено.

Следовательно, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не противоречит Закону и является обоснованным.

Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, 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.

Доказательств возникновения у ООО «Омега» вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта, в Тульское УФАС России не представлено.

Частью 16 статьи 95 Закона установлено, что 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).

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

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

Согласно [части 7 статьи 104](#) Закона в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в [частях 4 - 6](#) данной статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную [частью 3](#) настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Комиссия считает, необходимым отметить, что реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. С другой стороны, анализ статьи 104 Закона позволяет сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом предотвращения злоупотреблений в сфере контрактной

системы, а, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении и исполнении государственных и муниципальных контрактов.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

Лицо, принимая решение об участии в процедуре определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

Своим бездействием ООО «Омега» не обеспечило соблюдение прав Заказчика относительно условий и срока исполнения Контракта, в рамках которого предусматривается эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению контракта, в свою очередь, влечет наложение на него санкции за недобросовестное исполнение Контракта.

В рамках рассмотрения настоящего дела установлено, что основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта послужило неисполнение (ненадлежащее исполнение) ООО «Омега» условий Контракта, при этом факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) условий Контракта установлен Комиссией на основании исследования и оценки представленных в материалы дела доказательств и подтверждается материалами дела; доказательств, свидетельствующих об обратном, Общество в Тульское УФАС России не представило.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение Обществом условий Контракта произошло по вине Заказчика,

ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, ООО «Омега» также не предоставлено.

Таким образом, в соответствии с вышеуказанными нормами Закона информация об ООО «Омега» подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года информацию об обществе с ограниченной ответственностью «Омега» (ИНН 6686097957; адрес: ул. Ильича, дом 52а, квартира 4, город Екатеринбург, Свердловская область, 620012, в том числе о директоре, учредителе (участнике) ООО «Омега», ИНН 667351282390) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 24.09.2018 № Ф.2018.458424 на поставку расходных материалов для отделения реанимации и интенсивной терапии.
2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «Омега» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанной информации в единой информационной системе в сфере закупок.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

(1) Для поставщика с общим режимом налогообложения.