

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП – 18-135 о результатах внеплановой проверки

соблюдения законодательства о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных или муниципальных нужд

27 июля 2015 года

г. Ижевск

На основании статей 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе, Закон), в соответствии с приказом Удмуртского УФАС России от 27.11.2014г. № 704 «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок», Комиссия Удмуртского УФАС России в составе:

председатель Комиссии: <...>. – начальник отдела контроля закупок Удмуртского УФАС России;

заместитель председателя Комиссии: <...>. – старший государственный инспектор отдела контроля закупок;

члены Комиссии: <...>. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля закупок, <...>. – специалист–эксперт отдела контроля закупок, кворум соблюден (отсутствует), <...>. – ведущий специалист – эксперт отдела контроля товарных и финансовых рынков (отсутствует), кворум соблюден,

в присутствии:

представителей заказчика – БУЗ УР «ГКБ № 6 МЗ УР» (далее – Заказчик): <...> (Доверенность от 12.03.2015г. № 01-1-17/1526), <...> (Доверенность от 03.02.2015г. № 01-1-17/716),

представителя ООО «ГАММА» (далее – Общество): <...> (Доверенность от 22.07.2015г. № 22),

в результате осуществления внеплановой проверки действий Заказчика в части соблюдения требований Закона о контрактной системе, в соответствии с частями 4, 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

1) 28.02.2015г. Заказчиком размещено извещение о проведении электронного аукциона на осуществление закупки медицинских перчаток (уникальный номер закупки на официальном сайте www.zakupki.gov.ru – 0113200000115000454, далее – Аукцион); начальная (максимальная) цена контракта установлена в размере 2 606 575,00 рублей.

2) В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в Аукционе от 27.03.2015г. до окончания срока подачи аукционных заявок на участие в Аукционе поступило 4 заявки; решением аукционной комиссии все участники закупки,

подавшие аукционные заявки, допущены к участию в Аукционе.

3) Согласно протоколу проведения Аукциона от 30.03.2015г. минимальное предложение о цене контракта – 2306816.00 рублей – поступило от участника закупки, аукционной заявке которого присвоен защищённый номер <...> .

4) В соответствии с протоколом подведения итогов Аукциона от 01.04.2015г. аукционная заявка участника Аукциона ООО «Гамма», которой присвоен защищённый номер <...> , признана соответствующей требованиям документации об Аукционе.

5) 22.04.2015г. Заказчиком заключен контракт № 115-А (реестровый номер записи о контракте 21826000510 15 000206, далее - Контракт) с ООО «Гамма».

6) В соответствии с решением от 29.06.2015г. (исх.№ 01-1-17/3742) Заказчик в одностороннем порядке отказался от исполнения контракта № 115-А в связи с нарушением подрядчиком сроков выполнения работ.

В соответствии с частями 8,9 статьи 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.

Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно части 12 статьи 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с [частью 10](#) статьи 95 Закона о контрактной системе. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 115-А принято Заказчиком 29.06.2015г.

Из материалов дела следует, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 115-А вручено представителю Общества 29.06.2015г. Утробиной С.А.

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено и подтверждается устными пояснениями представителя Заказчика, что решение Заказчика от 29.06.2015г. об одностороннем отказе от исполнения контракта № 115-А не направлено Обществу по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика, указанному в контракте, что является нарушением требования части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно сведениям официального сайта www.zakupki.gov.ru (<http://www.zakupki.gov.ru/epz/dizk/dizkCard/document-info.html?dizkId=4973>) решение Заказчика от 29.06.2015г. об одностороннем отказе от исполнения контракта № 115-А размещено на официальном сайте 07.07.2015, то есть более чем через 3 рабочих дня, что является нарушением требования части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе и содержит признаки административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

В соответствии с [частью 2](#) статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), 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 [статье](#) 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

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.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Согласно части 2 статьи 523 ГК РФ 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.

Из системного толкования пункта 2 статьи 450 ГК РФ частей 1, 2 статьи 523 ГК РФ следует, что по непредусмотренным частью 2 статьи 523 ГК РФ основаниям контракт может быть расторгнут по требованию Заказчика лишь по решению суда.

Пунктом 2.2 контракта установлен срок поставки товара: партиями, в течение 10 рабочих дней с момента получения заявки от Заказчика. Период поставки: с момента заключения контракта по 30.06.2015 г.

Порядок и сроки приёмки товара установлены в разделе 3 контракта № 115-А.

Приемка Товара осуществляется в соответствии с условиями контракта. Для осуществления приемки Товара Заказчик вправе создать приемочную комиссию (пункт 3.11 контракта).

Общий срок приемки Товара составляет не более 10 рабочих дней с момента доставки Товара Заказчику, а в случае привлечения для проведения экспертизы экспертов, экспертных организаций – не более 30 календарных дней. В указанные сроки Заказчик должен осмотреть Товар, проверить его количество и качество, а также соответствие поставляемого Товара характеристикам Товара, указанным в Сведениях о конкретных показателях Товара в порядке, установленном контрактом, подписать акт приемки Товара (пункт 3.12 контракта).

Приемка Товара по количеству мест, внешнему виду на наличие видимых повреждений тары и (или) упаковки осуществляется в день передачи Товара Заказчику. По факту приемки Заказчик в течение 3 рабочих дней с момента доставки Товара Заказчику подписывает накладную и делает отметку о получении Товара, с указанием фамилии, имени, отчества ответственного лица и даты приемки. Подписание Заказчиком указанной накладной не означает факт приемки Товара по количеству, качеству, комплектности, наименованию, а также соответствие поставляемого Товара характеристикам Товара, указанным в

Сведениях о конкретных показателях Товара (пункт 3.13 контракта).

Для проверки предоставленных Поставщиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта, в том числе по качеству, комплектности, Заказчик проводит экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации. Срок проведения экспертизы Товара включается в общий срок приемки Товара. Для проведения экспертизы поставленного Товара эксперты, экспертные организации имеют право запрашивать у Поставщика дополнительные материалы, относящиеся к условиям исполнения контракта и отдельным этапам исполнения контракта. При этом Поставщик обязан предоставить указанные дополнительные материалы в течение 3 рабочих дней со дня получения соответствующего запроса (пункт 3.14 контракта).

По окончании приемки Товара по количеству, качеству, комплектности, внешнему виду Заказчик подписывает акт приемки Товара, со дня подписания которого Товар считается принятым Заказчиком (пункт 3.15 контракта).

При выявлении в ходе приемки какого-либо несоответствия поставляемого Товара условиям контракта, в том числе в случаях, если внешние признаки Товара однозначно характеризуют возможное повреждение или недостатки Товара, если при транспортировании и (или) хранении Товара не были соблюдены требования, установленные производителем, Заказчик имеет право без проведения экспертизы приостановить и (или) отказаться от приемки Товара полностью или частично с незамедлительным уведомлением об этом Поставщика (пункт 3.16 контракта).

Поставщик, получивший уведомление от Заказчика о несоответствии поставляемого Товара условиям контракта, обеспечивает прибытие своего уполномоченного представителя не позднее 2 рабочих дней с момента получения соответствующего уведомления. По прибытии уполномоченного представителя Поставщика стороны составляют и подписывают соответствующий акт. Если в указанный срок представитель Поставщика не прибывает в адрес Заказчика для составления соответствующего акта, Заказчик в одностороннем порядке составляет соответствующий акт и не позднее следующего рабочего дня направляет его Поставщику (пункт 3.17 контракта).

При обнаружении в ходе приемки несоответствия Товара требованиям контракта по количеству, качеству, комплектности Заказчик вправе предъявить соответствующее требование, предусмотренное гражданским законодательством Российской Федерации. Требования направляются в письменном виде (в виде факсимильного сообщения). Поставщик обязан удовлетворить требование Заказчика в течение 5 рабочих дней с момента его получения. Такие требования могут быть указаны Заказчиком в акте, составленном в соответствии с пунктом 3.17 контракта, либо оформлены в виде отдельного документа (пункт 3.18 контракта).

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что 08.05.2015г. Заказчиком направлена заявка на поставку товара (исх.№ 01-1-17/2797).

Согласно письму от 29.05.201г. (исх.№ 01-1-17/3111) Заказчиком выявлено

несоответствие поставленного товара условиям контракта.

Из акта от 01.06.2015г. следует, что в ходе проведения приёмки поставленного Обществом 25.05 2015г. товара Заказчиком выявлено несоответствие поставленного товара по позициям №№ 6, 7, 8, 9, 10, 14 заявки; по позиции № 10 заявки Заказчиком выявлена недопоставка.

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что акт приёмки товара от 01.06.2015г. не содержит указания в чём выразилось несоответствие поставленного товара по позициям №№ 6, 7, 8, 9, 10, 14 заявки.

В соответствии с письмом от 01.06.2015г. № 01-1-17/3129 Заказчиком предъявлено требование к Обществу об устранении недостатков, выявленных в ходе приёмки товара.

Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что письмо от 01.06.2015г. № 01-1-17/3129 также не содержит указания в чём выразилось несоответствие поставленного товара по позициям №№ 6, 7, 8, 9, 10, 14 заявки.

Согласно письмам от 01.06.2015г. № 59, от 03.06.2015 № 61, от 08.06.2015г. № 62, направленным Обществом Заказчику, поставщик не имеет возможности устранить выявленные в ходе приёмки товара несоответствия ввиду отсутствия у Общества надлежащим образом оформленного акта приёмки товара.

На заседании комиссии Удмуртского УФАКС России представитель Заказчика указал на то, что все недостатки, указывающие на несоответствие поставленного товара, в том числе по позициям №№ 6, 7, 8, 9, 10, 14 заявки, отражены в заключении, составленного по результатам экспертизы товара, поставленного по заявке Заказчика от 08.05.2015г.

Вместе с тем, указанное заключение не содержит информации о дате его составления, а также о том, доведена ли информация о результатах экспертизы, в том числе по позициям №№ 6, 7, 8, 9, 10, 14 заявки, до Общества.

В соответствии с письмом от 11.06.2015г. № 01-1-17/3376, направленным в адрес Общества, Заказчиком даны пояснения лишь относительно позиций №№ 6, 7, 8 заявки от 08.05.2015г.

11.06. 2015г. (исх.№ 01-1-17/3377) Заказчик направил Обществу заявку о поставке товара.

В ответ на письмо Заказчика 11.06.2015г. № 01-1-17/3376 Общество направило ответ (от 17.06.2015г. № 66), в котором выразило непонимание относительно сути выявленных Заказчиком несоответствий. Вместе с тем, в указанном письме Общество обратилось к Заказчику с просьбой информировать поставщика о намерении принять недопоставленную по позиции 10 заявки от 08.05.2015г. часть товара или отказаться от поставки оставшегося товара, указав при этом, что недопоставка товара согласно условиям контракта не может являться основанием для отказа в принятии предъявленной к приёмке партии товара.

Из статьи 104 Закона о контрактной системе следует, что включение в 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.

При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах.

Термин «уклонение от заключения контракта» предполагает не только формальное нарушение требований законодательства, но и отсутствие реального намерения заключить и исполнить контракт, в связи с чем для включения в реестр недобросовестных поставщиков по данному основанию, помимо факта нарушения, необходимо установить направленность воли и недобросовестный характер поведения лица.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

Принимая во внимание, что решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 115-А от 29.06.2015г. не содержит указания на норму гражданского законодательства Российской Федерации, являющейся правовым основанием для признания допущенных Обществом нарушений условий контракта существенными, а также учитывая, что Заказчиком не представлены доказательства, указывающие на умышленное неисполнение Обществом заявки на поставку товара, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к выводу о том, что основания для включения сведений в отношении ООО «Гамма» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного, изучив представленные документы, руководствуясь статьей 104 Закона о размещении заказов, постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Удмуртского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения в отношении ООО «Гамма» (ИНН 1832119514; юридический адрес: 426028, г.Ижевск, ул. Степная, д. 6) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.
2. Признать заказчика – БУЗ УР «ГКБ № 6 МЗ УР» нарушившим часть 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении по части 6 статьи 7.32 КоАП РФ в отношении виновного лица заказчика - БУЗ УР «ГКБ № 6 МЗ УР».

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.

Председатель Комиссии

<...>

Заместитель председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>