

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/104-211/2021

26.03.2021

Тула

г.

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев обращение государственного учреждения здравоохранения "Белевская центральная районная больница" (далее – Заказчик) (вх. № 1381 от 19.03.2021) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Махаон» (далее – Общество, ООО «Махаон», Поставщик) (ИНН: 6658439380; адрес: ул. Белореченская, стр. 28а, оф. 21, г. Екатеринбург, 620102) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта № 0366200035620007122БЦРБ от 18.01.2021 на право заключения контракта на поставку реагентов диагностических для анализатора глюкозы и лактата BIOSEN C-Line (далее – Контракт) (закупка № 0366200035620007122), 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), без участия представителей ООО «Махаон», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 071/06/104-211/2021 посредством видеоконференцсвязи,

(Заказчиком заявлено ходатайство о рассмотрении настоящего дела в отсутствие его представителей),

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Махаон» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку реагентов диагностических для анализатора глюкозы и лактата BIOSEN C-Line (далее – Контракт) (закупка № 0366200035620007122) (далее – Электронный аукцион), в связи с существенным нарушением Обществом условий Контракта.

В заседании Комиссии, назначенном на 26.03.2021 в 10 часов 00 минут (московского времени), объявлен перерыв. Заседание Комиссии возобновилось 26.03.2021 в 14 часов 30 минут (московского времени).

В результате проведенной Комиссией на основании 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 на поставку реагентов диагностических для анализатора глюкозы и лактата BIOSEN C-Line (далее – Контракт) (закупка № 0366200035620007122) размещены 12.12.2020 в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 720 372,00 рублей.

18.01.2021 по итогам Электронного аукциона между Заказчиком и ООО «Махаон» заключен Контракт на сумму 720 372,00 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта по настоящему контракту 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.

В соответствии с пунктами 4.1, 4.2 Контракта срок поставки товара: с момента заключения контракта по 01.12.2021г. партиями по заявкам заказчика.

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.

Положениями раздела 5 Контракта определен порядок приемки товара.

Из представленных Заказчиком в материалы дела документов и сведений следует, что в установленный Контрактом срок ООО «Махаон» надлежащим образом обязательства по Контракту не исполнило.

Общество надлежащим образом уведомленное о дате, времени и месте рассмотрения данного дела, своих представителей не направило, письменные пояснения относительно обращения Заказчика не представило.

Частью 8 статьи 95 Закона 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 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.

На основании пункта 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.

В связи с тем, что ООО «Махаон» в установленный срок не исполнило обязательства по Контракту, 25.02.2021 Заказчиком принято Решение

Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (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.

Комиссией установлено, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта 26.02.2021 направлено в адрес ООО «Махаон» по почте заказным письмом с уведомлением о вручении.

Согласно представленному в материалы дела отчету об отслеживании почтового отправления 05.03.2021 Решение об одностороннем отказе от исполнения получено адресатом.

Посчитав, что в срок, установленный вышеуказанными нормами статьи 95 Закона, нарушение условий Контракта, послужившее основанием для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, Обществом устранено не было, Заказчик посчитал Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступившим в законную силу и Контракт расторгнутым, в связи с чем, направил в Тульское УФАС России настоящее обращение.

Как следует из материалов рассматриваемого дела, Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта направлено Заказчиком в адрес ООО «Махаон» по почте заказным письмом с уведомлением о вручении.

Документов, подтверждающих направление Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта иными способами - 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), в материалы дела Заказчиком не представлено. Указанное свидетельствует о несоблюдении Заказчиком в полной мере требований части 12 статьи 95 Закона.

Кроме того Комиссией установлено, что Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, принятое Заказчиком 25.02.2021 размещено в единой информационной системе в сфере закупок 16.03.2021, в то время как в соответствии с частью 12 статьи 95 Закона Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта должно быть размещено в единой информационной системе в сфере закупок не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, то есть по 02.03.2021 включительно.

При этом требования части 12 статьи 95 Закона являются императивными, следовательно, именно на заказчике лежит обязанность по размещению в единой информационной системе решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в установленный данным законом срок.

Размещение в единой информационной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и направление такого решения поставщику (подрядчику, исполнителю) способами, перечисленными в части 12 статьи 95 Закона, осуществляется заказчиком с целью надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, а также с целью соблюдения прав поставщика (подрядчика, исполнителя), определенных, в том числе, в части 14 статьи 95 Закона.

Своевременное размещение соответствующих сведений в единой

информационной системе также необходимо для обеспечения открытости и прозрачности функционирования государственных закупок.

Не своевременное размещение в единой информационной системе в сфере закупок информации о принятом заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения Контракта препятствует своевременному получению исполнителем контракта информации о принятии такого решения.

В свою очередь, анализ положений частей 12, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод и 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.

Таким образом, вышеприведенная совокупность указанных фактов свидетельствует о нарушении Заказчиком порядка расторжения Контракта, установленного частью 12 статьи 95 Закона.

При таких обстоятельствах, в действиях Заказчика, допустившего несвоевременное размещение в единой информационной системе в сфере закупок Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, содержатся признаки административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Кроме того, изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия пришла к следующим выводам.

В силу пункта 2 статьи 509 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), в случае, когда договором поставки предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке (передаче) товаров получателем (отгрузочные разрядки), отгрузка (передача) товаров осуществляется поставщиком получателем, указанным в отгрузочной разрядке. Содержание заявки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором. Если срок ее направления договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее, чем за тридцать дней до наступления периода поставки.

В порядке пункта 3 статьи 509 ГК РФ непредставление покупателем отгрузочной разрядки в установленный срок дает поставщику право либо отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с непредставлением

отгрузочной разнарядки.

Пунктом 1 статьи 513 ГК РФ предусмотрено, что покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки.

Из приведенных выше норм следует, что разнарядка (в рассматриваемом случае - заявка на товар) направляется поставщику в целях указания необходимых данных для осуществления поставки, а также подтверждения намерения покупателя приобрести товар.

Как было отражено ранее пунктами 4.1, 4.2 Контракта установлено, что срок поставки товара: с момента заключения контракта по 01.12.2021г. партиями по заявкам заказчика.

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.

Таким образом, передачу товара должен в обязательном порядке инициировать Заказчик.

Согласно пункту 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.

В материалы дела Заказчиком представлена заявка на осуществление поставки партии товара по Контракту, содержащая информацию о наименовании и количестве необходимого к поставке товара

В подтверждение направления указанной заявки на адрес электронной почты ООО «Махаон», Заказчиком представлены сканированные образы почтовых отправлений от 28.01.2021, 02.02.2021, 04.02.2021 с интерфейса программного обеспечения электронной почты Заказчика.

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Необходимо отметить, что согласно пунктам 65, 67 Постановления Пленума

Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", если иное не установлено законом или договором и не следует из обычая или практики, установившейся во взаимоотношениях сторон, юридически значимое сообщение может быть направлено, в том числе посредством электронной почты, факсимильной и другой связи, осуществляться в иной форме, соответствующей характеру сообщения и отношений, информация о которых содержится в таком сообщении, когда можно достоверно установить, от кого исходило сообщение и кому оно адресовано. Бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Вместе с тем, Заказчиком на заседании Комиссии не представлены документы подтверждающие факт получения по электронной почте уполномоченным лицом Общества заявок на поставку партии товара, равно как и не представлены документы подтверждающие последующее представление оригинала таких заявок по указанному в Контракте адресу ООО «Махаон».

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют основания полагать, что ООО «Махаон» были получены заявки на поставку товара и Общество было надлежащим образом извещено о потребности Заказчика в осуществлении поставки товара в необходимом количестве в установленные Контрактом сроки.

Следовательно, указанные электронные сообщения Заказчика невозможно признать юридически значимым и имеющим правовое значение.

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.

В рассматриваемом случае, Комиссия полагает, что обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не свидетельствуют о том, что действия ООО «Махаон» были

направлены исключительно на уклонение Общества от выполнения условий заключенного Контракта или на несоблюдение его условий.

Необходимо отметить, что бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При таких обстоятельствах, у Тульского УФАС России отсутствуют правовые основания для внесения информации об ООО «Махаон» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона, Правилами, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Информацию, представленную государственным учреждением здравоохранения "Белевская центральная районная больница" (вх. № 1381 от 19.03.2021) в отношении общества с ограниченной ответственностью «Махаон» (ИНН: 6658439380; адрес: ул. Белореченская, стр. 28а, оф. 21, г. Екатеринбург, 620102), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать государственное учреждение здравоохранения "Белевская центральная районная больница" нарушившим часть 12 статьи 95 Закона.

3. Передать материалы данного дела соответствующему должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения в рамках административного производства.

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