

## РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/104-135-2022

16.02.2022

Тула

г.

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

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение министерства здравоохранения Тульской области (далее – Заказчик, Министерство) (вх. № 774 от 09.02.2022) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью Инженерно-Технический Центр «Спектр» (далее – ООО ИТЦ «Спектр», Общество, Поставщик) (ИНН 1831184207; ул. Карла Маркса, д.437, литер 3, оф.1, г. Ижевск, Удмуртская республика, 426000) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 25.06.2021 № 2021.00376 на поставку медицинских изделий (облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных), ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (закупка № 0366200035621003022) (далее - Контракт), руководствуясь положениями 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 30.06.2021 № 1078) (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров,

работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии посредством видеоконференцсвязи:

- представителя Заказчика на основании доверенности;
- директора Общества на основании приказа;

УСТАНОВИЛА:

09.02.2022 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО ИТЦ «Спектр» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку медицинских изделий (облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных), ввод в эксплуатацию медицинских изделий, обучение правилам эксплуатации специалистов, эксплуатирующих медицинские изделия (закупка № 0366200035621003022) (далее – Закупка, электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

25.06.2021 между Заказчиком и Обществом заключен Контракт на сумму 3 480 000,00 рублей.

**Согласно пункту 1.1 Контракта Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, осуществить поставку медицинских изделий – облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных (код ОКПД2 - 26.60.13.180) (далее - Оборудование) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Контракту) и надлежащим образом оказать услуги по доставке, разгрузке, сборке, установке, монтажу, вводу в эксплуатацию Оборудования, обучению правилам эксплуатации и инструктажу специалистов Заказчика, эксплуатирующих Оборудование и специалистов Заказчика, осуществляющих техническое обслуживание Оборудования, правилам эксплуатации и технического обслуживания в соответствии с требованиями технической и (или) эксплуатационной**

документации производителя (изготовителя) Оборудования (далее - Услуги), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Contractом, принять и оплатить поставленное Оборудование и надлежащим образом оказанные Услуги.

Поставка Товара согласно пункту 5.1 Contractа осуществляется Поставщиком в период с 1 июля 2021 года по 10 сентября 2021 в течение 10 дней по заявке Получателя, в случае отсутствия такой заявки — с 1 сентября 2021 года по 10 сентября 2021 года.

В соответствии с Техническим заданием (Приложение № 2 к Contractу) к поставке необходим товар, обладающий следующими функциональными, техническими и качественными характеристиками:

N	Наименование параметра	Требуемое значение
1. Общие сведения		
1.1.	Наименование Оборудования	Облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных  Аппарат фототерапии новорожденных КУРС-ФН-01 ТУ 9444-001-60700287-2009
1.2.	Наименование производителя	ООО НПК «КУРС»
1.3.	Модель	КУРС-ФН-01
1.4.	Год выпуска Оборудования	2021г.
1.5.	Страна происхождения Оборудования	Российская Федерация
2. Технические характеристики		
1	Источник света - светодиодные лампы	Наличие
2	Возможность использования с любым инкубатором, реанимационным комплексом, открытой кроваткой для проведения традиционной фототерапии	Наличие
3	Количество высокоинтенсивных светодиодных ламп, шт.	14
4	Ресурс работы светодиодной лампы, часов	50000
5	Лампы синего света в спектральном диапазоне, нм	450-485
6	Количество уровней интенсивности излучения, шт.	3
7	Интенсивность излучения в режиме высокой мощности, мкВт/см <sup>2</sup> /нм	57
8	Интенсивность излучения в режиме низкой мощности, мкВт /см <sup>2</sup> /нм	20
9	Таймер общего времени работы ламп	Наличие
10	Индикатор отключения при перегреве	Наличие
11	Встроенный термостат безопасности для	Наличие

	предохранения источника света перегрева	
12	Мобильная стойка на колесах, шт.	4
13	Диапазон угла поворота источника света, градус	180 (от -90 до +90)
14	Максимальное расстояние высоты источника света от уровня пола, см	180
15	Акустический шум, Дб	40
16	Габариты источника света (ДхШхВ), см	35 x 18 x 6
17	Вес, кг	9
<b>3. Требования к упаковке и маркировке</b>		
3.1.	Упаковка товара и грузовая тара должны обеспечивать сохранность товара, исключить его порчу и уничтожение при погрузо-разгрузочных работах и транспортировке к конечному месту эксплуатации и хранения	Наличие
<b>4. Дополнительные требования</b>		
Срок предоставления гарантии производителя		12 месяцев
Срок предоставления гарантии поставщика		12 месяцев
Объем предоставления гарантии качества:		
- устранение неисправностей, связанных с дефектами производства		Наличие
- устранение неисправностей посредством замены запасных частей		Наличие
Доставка и ввод Оборудования в эксплуатацию		Наличие
Обучение правилам эксплуатации и инструктаж специалистов в месте доставки		Наличие

**Разделом 6 «Порядок приемки Товара» Контракта установлен следующий порядок приемки Товара:**

**«6.1. Приемка поставленного Оборудования осуществляется в ходе передачи Оборудования Получателю в Месте доставки и включает в себя следующее:**

**а) проверку по упаковочным листам номенклатуры поставленного Оборудования на соответствие Спецификации (приложение № 1 к Контракту) и Техническим требованиям (приложение № 2 к Контракту);**

**б) проверку полноты и правильности оформления комплекта сопроводительных документов в соответствии с условиями Контракта;**

**в) контроль наличия/отсутствия внешних повреждений оригинальной упаковки Оборудования;**

**г) проверку наличия необходимых документов (копий документов) на Оборудование: регистрационных удостоверений, документа, подтверждающего соответствие Оборудования, выданного уполномоченными органами (организациями);**

д) проверку наличия технической и (или) эксплуатационной документации производителя (изготовителя) Оборудования на русском языке;

е) проверку комплектности и целостности поставленного Оборудования.

Приемка Оборудования осуществляется в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации.

По факту приемки Оборудования Поставщик и Получатель подписывают Акт приема-передачи Оборудования (приложение № 4 к Контракту).

6.2. Для проверки предоставленных Поставщиком результатов поставки, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта Заказчик проводит экспертизу Оборудования в порядке, предусмотренном статьей 94 Федерального закона о контрактной системе. Экспертиза может проводиться силами Заказчика или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации.

6.3. Заказчик (Получатель) в течение 30 дней со дня получения от Поставщика документов, предусмотренных пунктом 5.3 Контракта, направляет Поставщику подписанный Акт приема-передачи Оборудования (приложение № 4 к Контракту) или мотивированный отказ от подписания (приложение № 8 к Контракту), в котором указываются недостатки и сроки их устранения.

6.4. После устранения недостатков, послуживших основанием для неподписания Акта приема-передачи Оборудования (приложение № 4 к Контракту), Поставщик и Получатель подписывают Акт приема-передачи Оборудования (приложение № 4 к Контракту) в порядке и сроки, предусмотренные пунктами 6.2 и 6.3 Контракта.

6.5. Со дня подписания Акта приема-передачи Оборудования (приложение № 4 к Контракту) Получателем все риски случайной гибели, утраты или повреждения Оборудования переходят к Получателю.

6.6. В случае установления Заказчиком требования об обеспечении гарантийных обязательств, оформление документа о приемке (за исключением отдельного этапа исполнения контракта) поставленного Оборудования осуществляется после предоставления Поставщиком такого обеспечения в соответствии с Федеральным законом о контрактной системе в порядке и в сроки, которые установлены Контрактом».

Раздел 3 «Взаимодействие Сторон» Контракта устанавливает права и обязанности Поставщика и Заказчика в рамках заключенного Контракта.

В рамках взаимодействия Сторон при исполнении Поставщиком обязательств по Контракту, пунктами 15.1, 15.2 Контракта предусмотрено, что любое уведомление, которое одна Сторона направляет другой Стороне в

соответствии с контрактом, высылается в виде телеграммы или письма по адресу другой Стороны с подтверждением о получении. Уведомление считается доставленным с момента его получения Стороной.

В соответствии с пунктом 12.1 Контракта срок действия Контракта: с момента заключения Контракта по 25 декабря 2021 года (включительно).

Согласно представленным в материалы дела документам и пояснениям представителя Заказчика, по состоянию на 07.12.2021 Обществом не поставлен товар, соответствующий условиям Контракта.

Из представленной Заказчиком в материалы дела переписки, осуществляемой между сторонами, заключившими Контракт, установлено следующее.

Поставщиком была произведена поставка товара по Контракту в установленный Контрактом срок. Представитель Общества пояснил, что 09.09.2021 специалисты Общества также прибыли к Получателю по адресу, указанному в Контракте, для осуществления пуско-наладочных работ, однако выполнить пуско-наладочные работы и обучение персонала медицинского учреждения в полном объеме не представилось возможным, в виду ведущихся на объекте строительно-монтажных работ. Заказчиком данный факт в заседании Комиссии не оспаривался.

При этом представитель Общества в заседании Комиссии пояснил, что в устной форме перед ними Заказчиком в указанную дату был поставлен ряд вопросов относительно отдельных технических характеристик товара.

Как отражено в решении о расторжении Контракта в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта (далее - Решение об одностороннем отказе) от 16.12.2021, при проведении экспертизы Заказчиком выявлены несоответствия поставленного товара условиям, отраженным в Техническом задании, и которые зафиксированы в акте от 10.09.2021 по экспертизе медицинских изделий (облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных) в рамках заключенного Контракта.

На заседании Комиссии данный акт от 10.09.2021, документы о составе комиссии, проводившей вышеуказанную экспертизу, представлены не были, доказательств направления такого акта Поставщику Заказчиком не представлено, Поставщик получения акта от 10.09.2021 по экспертизе медицинских изделий (облучатель верхнего расположения для фототерапии новорожденных) не подтвердил.

14.09.2021 Поставщиком в адрес Заказчика направлено письмо, в котором Общество дало Заказчику разъяснения по возникшим в процессе приемки

товара вопросам, связанным с аварийным отключением оборудования.

Письмом от 30.09.2021 (исх. № 23) Поставщик просил сообщить о планируемой дате подписания акта приемки-передачи оборудования и согласовать дату проведения пуско-наладочных работ поставленного оборудования и обучение персонала. Однако ответа от Заказчика не поступило.

Согласно пункту 6.3 Контракта Заказчик в течение 30 дней со дня получения от Поставщика документов, предусмотренных пунктом 5.3 Контракта, направляет Поставщику подписанный Акт приема-передачи Оборудования (приложение № 4 к Контракту) или мотивированный отказ от подписания (приложение № 8 к Контракту), в котором указываются недостатки и сроки их устранения.

С момента получения товара 09.09.2021 и документов, предусмотренных пунктом 5.3 Контракта, Заказчиком не был направлен Поставщику подписанный Акт приема-передачи Оборудования, равно как и не был направлен мотивированный отказ от подписания Акта приема-передачи, в котором были бы указаны недостатки поставленного товара и сроки их устранения.

Как следует из представленных документов, на основании договора от 21.10.2021 между Заказчиком и ИП Халдеев А.В. (договор на заседание Комиссии не представлен) проведена внешняя экспертиза поставленного Обществом товара, ее результаты отражены в заключении № 11-Ю/21 составленном 07.11.21. При проведении экспертизы выявлены следующие несоответствия поставленного товара (аппарат фототерапии новорожденных КУРС-ФН-01 ТУ 9444-001-60700287-2009) условиям Контракта:

Наименование параметра	технические характеристики, заявленные условиями контракта	технические характеристики поставленного товара (изделия)
Индикатор отключения при перегреве	Наличие	Отсутствует
Встроенный термостат безопасности для предотвращения источника света от перегрева	Наличие	Отсутствует

--	--	--

В соответствии с частью 3 статьи 94 Закона для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Согласно части 2 статьи 41 Закона к проведению экспертизы в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не могут быть допущены:

1) физические лица:

а) являющиеся либо в течение менее чем двух лет, предшествующих дате проведения экспертизы, являвшиеся должностными лицами или работниками заказчика, осуществляющего проведение экспертизы, либо поставщика (подрядчика, исполнителя);

б) имеющие имущественные интересы в заключении контракта, в отношении которого проводится экспертиза;

в) являющиеся близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными с руководителем заказчика, членами комиссии по осуществлению закупок, руководителем контрактной службы, контрактным управляющим, должностными лицами или работниками поставщика (подрядчика, исполнителя) либо состоящие с ними в браке;

2) юридические лица, в которых заказчик или поставщик (подрядчик, исполнитель) имеет право распоряжаться более чем двадцатью процентами общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции, либо более чем двадцатью процентами вкладов, долей, составляющих уставный или складочный капитал юридических лиц;

3) физические лица или юридические лица в случае, если заказчик или поставщик (подрядчик, исполнитель) прямо и (или) косвенно (через третье лицо) может оказывать влияние на результат проводимой такими лицом или лицами экспертизы.

В соответствии с частью 4 статьи 41 Закона эксперт, экспертная организация обязаны уведомить в письменной форме заказчика и

поставщика (подрядчика, исполнителя) о допустимости своего участия в проведении экспертизы (в том числе об отсутствии оснований для недопуска к проведению экспертизы в соответствии с частью 2 настоящей статьи).

Вместе с тем, в материалы настоящего дела не представлены доказательства о направлении экспертом ИП Халдеевым А.В. уведомлений в письменной форме, направленных Заказчику и Подрядчику, об отсутствии оснований для недопуска к проведению экспертизы, что является обязательным условием для допуска эксперта, экспертной организации к проведению экспертизы в рамках Закона.

Кроме того, в соответствии с пунктом 10 части 2 статьи 103 Закона в реестр контрактов включаются, в том числе следующие документы и информация:

заключение по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги (отдельного этапа исполнения контракта) (в случае привлечения заказчиком для проведения экспертизы отдельного этапа исполнения контракта, поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги экспертов, экспертных организаций).

Однако, при проведении анализа информации, размещенной в единой информационной системе, установлено, что в реестре контрактов представленного в материалы дела экспертного заключения № 11-Ю/21, составленного 07.11.021 ИП Халдеевым А.В., не содержится.

Вместе с тем, 10.11.2021, за истечением срока, установленного пунктом 6.3 Контракта, Заказчиком составлен мотивированный отказ от подписания Акта приемки-передачи (исх. № 15-02-01-32/17325) в связи с выявленными по результатам экспертизы несоответствиями по пунктам 10, 11 Технического задания (Приложение № 2 к Контракту).

Мотивированный отказ от подписания Акта приемки-передачи и экспертное заключение № 11-Ю/21 составленное 07.11.021, письмом от 10.11.2021 направлено Поставщику, с требованием в срок до 22.11.2021 устранить выявленные несоответствия условиям Контракта.

17.11.2021 Поставщиком в адрес заказчика направлен ответ на мотивированный отказ от подписания Акта приемки-передачи (исх. № 28), в котором Общество выразило несогласие с выявленными недостатками, указав, что поставленный Обществом Заказчику товар соответствует условиям Контракта. Кроме того в своем письме Общество выразило сомнения в компетенции эксперта, проводившего внешнюю экспертизу поставленного медицинского оборудования, в виду отсутствия у эксперта профильного технического образования. В связи с вышеизложенным Общество просило Заказчика подписать акт приема-передачи товара, а также согласовать дату приезда специалистов Общества для проведения пуско-наладочных работ.

**Ответ от Заказчика Обществом получен не было.**

**26.11.2021 Общество направило в адрес Заказчика претензию (исх. № 29), в которой повторно указано на необходимость подписания Акта приемки-передачи, кроме того Общество отмечает, что Заказчик должен был в соответствии с пунктом 6.3 Контракта направить мотивированный отказ (претензию) с указанием недостатков не позднее 06.10.2021 года, однако в установленный Контрактом срок ни мотивированного отказа, ни подписанного Акта приемки-передачи товара от Заказчика не поступило.**

**Ответа от Заказчика на данную претензию Обществом также получено не было.**

**В силу части 8 статьи 95 Закона 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.**

**Пунктом 12.3 Контракта предусмотрено, что Контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.**

**В связи с тем, что Общество, по мнению Заказчика, в установленный срок не исполнило свои обязательства по Контракту, 16.12.2021 Заказчиком принято 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. 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.

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.

Комиссией установлено, что Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта 17.12.2021 размещено в единой информационной системе, направлено по адресу электронной почты, указанному в Контракте, 20.12.2021 направлено Заказчиком Обществу по почте заказным письмом с уведомлением о вручении.

Из документов, представленных на заседание Комиссии, установлено, что информация о получении Обществом Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, направленного заказным письмом по почте ООО ИТЦ «Спектр», отсутствует, в связи с чем Заказчик посчитал датой надлежащего

уведомления Общества дату по истечении тридцати дней с даты размещения указанного решения в единой информационной системе.

Посчитав, что Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в силу и Контракт расторгнут, Заказчик обратился в Тульское УФАС России с рассматриваемым обращением.

Представители Общества, участвующие в заседании Комиссии, указали, что товар в соответствии с условиями Контракта был поставлен Заказчику 06.09.2021, 09.09.2021 Заказчик не допустил представителей Общества для проведения пуско-наладочных работ, мотивированного отказа от подписания Акта приема-передачи товара Общество в установленный пунктом 6.3 Контракта срок не получало.

Экспертное заключение № 11-Ю/21, составленное 07.11.2021 ИП Халдеевым А.В., а также мотивированный отказ от подписания Акта приемки-передачи (исх. № 15-02-01-32/17325) в связи с выявленными по результатам экспертизы несоответствиями по пунктам 10, 11 Технического задания (Приложение № 2 к Контракту) Общество получило лишь 10.11.2021 и направило Заказчику письмо (претензию), в которой выразило несогласие с экспертным заключением и мотивированным отказом от подписания Акта приемки-передачи. Однако Заказчик оставил обращение Поставщика без ответа. Представитель Общества сообщил, что ООО ИТЦ «Спектр» прикладывало все усилия для урегулирования сложившейся ситуации.

В связи с изложенным, Общество просило информацию об ООО ИТЦ «Спектр» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия установила следующее.

Из содержания Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта следует, что Общество поставило Заказчику товар, характеристики которого по подпунктам 10, 11 не соответствуют требованиям Технического задания Контракта.

В связи с выявленными при проведении экспертизы 10.09.2021 (документы в материалы дела не предоставлены), а также внешней экспертизы, проведенной Заказчиком за пределами срока, установленного пунктом 6.3 Контракта, недостатками (несоответствиями) товар Заказчиком принят не был.

Вместе с этим, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

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 пункту 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация 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 подпункту «а» пункта 13 Правил ведения реестра орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом "е" пункта 9 и подпунктом "г" пункта 10 настоящих Правил) орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона, при этом:

- заказчик, участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе участвовать в заседании комиссии (инспекции) органа контроля;

- заказчик вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта);

- участник закупки или поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе представлять на заседание комиссии (инспекции) информацию и документы, объяснения в письменной и устной форме, в том числе подтверждающие отсутствие фактов его недобросовестности при заключении контракта или при исполнении контракта.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального

закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр недобросовестных поставщиков, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направлению его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещению в единой информационной системе;

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

в) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

- принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

- надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки уклоняться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»,

оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

В то же время Комиссия приходит к выводу о том, что в рассматриваемом случае, в действиях Поставщика отсутствуют признаки виновного поведения в виде бездействия, связанного с игнорированием взятых на себя обязательств по Контракту, а обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не дают возможности прийти к однозначному выводу о нарушении условий Контракта, допущенных исключительно по вине ООО ИТЦ «Спектр».

Напротив, представленные в материалы дела информация и сведения свидетельствуют о направленности действий Общества на соблюдение условий Контракта, что не позволяет сделать вывод о наличии в действиях ООО ИТЦ «Спектр» недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от исполнения контракта или несоблюдения его условий.

Бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При вышеизложенных обстоятельствах, вины ООО ИТЦ «Спектр», выразившейся в намеренном неисполнении условий Контракта, Управлением не установлено

Кроме того, Комиссия считает, что возникшие в ходе исполнения Контракта разногласия сторон не свидетельствуют о недобросовестном поведении Поставщика, направленном на намеренный срыв исполнения контракта.

Более того, наличие вышеописанных разногласий свидетельствует о наличии гражданско-правового спора у сторон Контракта, возникшего при его исполнении.

При этом с момента заключения контракта между его сторонами возникают гражданско-правовые отношения, оценку которым антимонопольный орган в рамках рассмотрения одностороннего отказа заказчика либо подрядчика от исполнения контракта в качестве основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков давать не вправе.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность

расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной законом во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных указанным Законом.

Исходя из вышеизложенного, обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

Обоснованность и правомерность тех или иных действий сторон, связанных с исполнением рассматриваемого Контракта, может быть оценена в рамках конкретного гражданско-правового спора по итогам рассмотрения которого могут быть сделаны выводы о необходимости применения соответствующих гражданско-правовых последствий.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют правовые основания для включения сведений об ООО ИТЦ «Спектр» в реестр недобросовестных поставщиков.

**При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия**

**РЕШИЛА:**

**Информацию, представленную министерством здравоохранения Тульской области (вх. № 774 от 09.02.2022) в отношении общества с ограниченной ответственностью Инженерно-Технический Центр «Спектр» (ИНН 1831184207; ул. Карла Маркса, д.437, литер 3, оф.1, г. Ижевск, Удмуртская республика, 426000), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.**

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

