



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ВЛАДИМИРСКОЙ ОБЛАСТИ**

ул. Большая Московская, 1, г. Владимир, 600000 тел./ факс (4922) 53-14-53, 53-13-09
e-mail: to33@fas.gov.ru

**Р Е Ш Е Н И Е
по делу № РНП 33-1185**

об отказе во включении информации в реестр недобросовестных поставщиков

27 декабря 2019 года

г. Владимир

Комиссия по контролю в сфере закупок Владимирского УФАС России, действующая на основании приказа от 23.05.2019 №64/1/19 (далее – Комиссия Владимирского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии:

⟨⟩ – заместителя руководителя управления- начальника отдела;

Заместителя председателя Комиссии:

⟨⟩ – заместителя начальника отдела;

членов Комиссии:

⟨⟩ – главного государственного инспектора;

на основании статьи 104 Федерального закона № 44-ФЗ от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе в сфере закупок), Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), рассмотрела обращение ГБУЗ ВО «Центр специализированной фтизиопульмонологической помощи» о включении информации об ООО «Масленица» (юр. адрес: Кудринское шоссе, д. 6, корпус гл. произв., офис 415, г. Пушкино, Пушкинский район, 141206; ИНН 7705934309) в реестр недобросовестных поставщиков, в присутствии представителей заявителя – ГБУЗ ВО «Центр специализированной фтизиопульмонологической помощи» – ⟨⟩, в присутствии представителя надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела лица, в отношении которого подано заявление – ООО «Масленица» - ⟨⟩.

В ходе рассмотрения дела, Комиссия Владимирского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Во Владимирское УФАС России поступило обращение (вх. № 8796 от 20.12.2019) ГБУЗ ВО «Центр специализированной фтизиопульмонологической помощи» о включении информации об ООО «Масленица» в реестр недобросовестных поставщиков.

Из обращения заказчика установлено, что 8 мая 2019 года на единой информационной системе опубликовано извещение о проведении электронного аукциона № 0128200000119002858 на поставку творога.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от «04» июня 2019г. № 0128200000119002858 победителем электронного аукциона было признано Общество с ограниченной ответственностью «Масленица».

17 июня 2019 года Заказчик подписал гражданско-правовой Договор бюджетного учреждения № 290 на поставку товара (далее Договор) творога (далее Товар) в количестве и по ценам согласно Приложению № 1 к Договору («Спецификация»), являющемуся неотъемлемой частью настоящего Договора.

Согласно пунктам 2.1, 2.2 Договора, Товар должен отвечать требованиям качества, безопасности жизни и здоровья, а также иным требованиям сертификации, безопасности (санитарным нормам и правилам, государственным стандартам и т.п.), и требованиям, указанным в Приложении № 1 к Договору («Спецификация»), Поставляемые продукты питания принимаются при наличии документов, удостоверяющих их качество и безопасность с указанием даты выработки, сроков и условий годности (хранения) продукции. При поставке на каждую партию товара: предоставление копии сертификата или копии декларации о соответствии, подтверждаемые гигиеническим заключением (Постановление Правительства РФ от 01.12.2009 г. №982).

На основании пунктов 6.4, 6.5. Договора, для проверки, предоставленных Поставщиком результатов, предусмотренных Договором, в части их соответствия условиям Договора, Заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных Договором может проводиться Заказчиком своими силами (ответственным лицом Заказчика, либо приемочной комиссией) или к её проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации. Заказчик не обязан обеспечивать участие представителя Поставщика при отборе проб Товара независимыми экспертами /экспертными организациями для проведения экспертизы.

Согласно условиям Договора № 290 от 17.06.2019 года, у ГБУЗ ВО ЦСФП заключило Договор на оказание услуг по проведению экспертизы при приемке и (или) хранению товаров в ходе исполнения Гражданско-правового Договора заключенного между ГБУЗ ВО ЦСФП и Поставщиками продуктов питания, на предмет их соответствия требованиям, установленным на поставку товаров и предусмотренной им нормативной технической документацией, и осуществить иные экспертные (оценочные) исследования, связанные с проведением экспертиз качества таких товаров в течение 2019 года, с Торгово-промышленной палатой Владимирской области.

В целях проверки качества поставляемых продуктов питания, ГБУЗ ВО ЦСФП на протяжении действия договора на поставку творога осуществил две внешние экспертизы.

Исходя из результатов экспертиз Торгово-промышленной палатой Владимирской области от 18.10.2019 года №030-03-00125/6, от 15.11.2019 года №030-03-00140/2, Поставщик ООО «Масленица» поставлял некачественный товар - творог, массовая доля жира 9%, не соответствует требованиям ГОСТ 31453-2013 «Творог. Технические условия», ТР ТС 033/2013 «О безопасности молока и молочной продукции» по физико-химическим показателям: массовая доля жира, массовая доля белка, массовая доля сухого обезжиренного молочного остатка (СОМО). Жирно-кислотный состав жировой фазы не характерен для молочного жира коровьего молока. Это означает, что творог не содержит молока, фальсификат.

Таким образом, согласно ч. 9 ст. 95, Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее Федеральный закон о контрактной системе), Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено Договором.

В соответствии с пунктами Договор 9.2.1. Договор, может быть, расторгнут по соглашению сторон, по решению суда или в одностороннем порядке в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Пунктами 9.2.3, 9.2.4, 9.2.6 Договора, односторонний отказ от исполнения Договора поставки (полностью или частично) допускаются в случае существенного нарушения Договора одной из сторон. Нарушение Договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: неоднократного нарушения сроков поставки товаров более чем на 5 рабочих дней; поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок. (п. 2 ст. 523 ГК РФ); существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно); отказа поставщика передать заказчику товар, принадлежности или документы, относящиеся к товару (пункт 1 статьи 463, абзац второй статьи 464 ГК РФ).

При одностороннем расторжении Договора Стороны руководствуются положениями частей 8-25 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Согласно пункту 1 ст. 523 Гражданского кодекса РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац 4 пункта 2 ст. 450 ГК РФ).

В соответствии с абзацем четвертый ч. 2 ст. 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Пунктом 1 статьи 463 ГК РФ предусмотрено, что если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи.

Руководствуясь п. 2 ст. 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.

В связи с существенным нарушением условий Договора, а именно неоднократной поставки товара ненадлежащего качества, ГБУЗ ВО ЦСФП приняло решение расторгнуть договор №290 от 17.06.2019 года в одностороннем порядке.

Уведомление от 19.11.2019 г. № 2963 об одностороннем отказе от исполнения гражданско-правового Договора бюджетного учреждения на поставку товара № 290 от 17.06.2019г. было направлено в адрес Поставщика ООО «Масленица» 19 ноября 2019 года тремя способами: по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по юридическому адресу, а также по электронному адресу, указанных в реквизитах договора.

Данное уведомление опубликовано в ЕИС 19 ноября 2019 года.

В соответствии с ч. 13 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» данное решение вступает в силу и контракт считается расторгнутым через 10 дней с даты надлежащего уведомления Заказчиком Поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. В соответствии с ч. 12 ст. 44-ФЗ датой такого надлежащего уведомления признается дата получения Заказчиком подтверждения о вручении Поставщику указанного уведомления либо дата получения Заказчиком информации об отсутствии Поставщика 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.

5 декабря 2019года Заказчиком было получено подтверждение о вручении Поставщику - Обществу с ограниченной ответственностью «Масленица» уведомления №

2963 от 19.11.2019г об одностороннем отказе от исполнения гражданско-правового Договора бюджетного учреждения на поставку товара № 290 от 17.06.2019г. Договор считается расторгнутым в одностороннем порядке с 17.12.2019года. Сумма невыполненных обязательств Поставщиком составляет 126 920,00 (Сто двадцать шесть тысяч девятьсот двадцать рублей 00 копеек).

В соответствии с ч. 16 ст. 95 44-ФЗ информация о Исполнителе, с которым контракт был, расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, включается в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Представитель ООО «Масленица» на заседании Комиссии с доводами заказчика не согласился, пояснил, что согласно заключенному 17.06.2019 года между ООО "Масленица" и Государственным бюджетным учреждением здравоохранения Владимирской области «Центр специализированной фтизиопульмонологической помощи» гражданско-правовому договору № 290 на поставку товара (творога), Поставщик обязуется поставить творог (далее Товар) в количестве и по ценам согласно Приложению № 1 к Договору («Спецификация»), являющемуся неотъемлемой частью настоящего Договора, и передать его Заказчику, а Заказчик обязуется принять Товар и оплатить его.

В рамках исполнения обязательства по поставкам товара в адрес Заказчика 03.10.2019 года осуществлена поставка товара творог - в количестве 20 кг. Поставленная партия товара принята Заказчиком и впоследствии оплачена.

23.10.2019 года Обществом получена претензия о несоответствии качества товара. В соответствии с заключением эксперта Торгово-промышленной палаты Владимирской области получены неудовлетворительные результаты по физико - химическим показателям. Согласно поступившего требования со стороны Заказчика о необходимости поставку товара не изменяя производителя, но с представлением документов подтверждающих качество и безопасность продукта (протокол испытаний образцов, аккредитованной лаборатории) либо замены производителя товара с приложением документов, удостоверяющих их качество и безопасность с указанием даты выработки, сроков и условий годности (хранения продукции). Принимая во внимание сроки годности продукта, установленные изготовителем товара и не возможности проведения лабораторных исследований в столь короткий срок учитывая непрерывность поставок в адрес Заказчика, Обществом принято решение о замене производителя товара. Указанный факт подтверждается самим Заказчиком.

За период с 07.10.2019 года по 18.11.2019 года Обществом осуществлены поставки товара в адрес Заказчика (поставка 7.10, 10.10, 14.10, 17.10, 21.10, 24.10, 31.10, 05.11, 07.11, 11.11, 14.11, 18.11). Вся продукция принята Заказчиком, каких - либо недостатков выявлено не было.

05.11.2019 года в осуществлена поставка товара творог - в количестве 12 кг. Поставленная партия товара принята Заказчиком и впоследствии оплачена.

19.11.2019 года Обществом получена претензия о несоответствии качества товара. В соответствии с заключением эксперта Торгово-промышленной палаты Владимирской области получены неудовлетворительные результаты по физико - химическим показателям.

21.11.2019 в адрес Заказчика осуществлена поставка продукции творог производителя «Ивмолокопродукт» в количестве 20 кг, партия товара возвращена Поставщику.

Ввиду того, что Общество не является непосредственно производителем товара, а осуществляет поставку продукции выпущенной непосредственно в оборот заводами производителями, учитывая установленные факты и имея намерение на исполнение обязательств по поставкам товара 25.11.2019 года направлено письмо с предложением рассмотреть возможность поставки в адрес Заказчика товара еще одного российского производителя.

27.11.2019 года а адрес Общества направлен ответ, в котором Заказчик сообщает в отказе в приемке товара без подтверждающих качество документов.

В распоряжение Общества заводом производителем предоставлен документ, подтверждающий качество товара (декларация соответствия), выданное Органом по сертификации продукции Общества с ограниченной ответственностью "Технические Регламенты", предоставлен протокол лабораторных исследований на поставляемую продукцию.

Отказывая в приемке продукции, Заказчик фактически лишил возможности Общество осуществить поставку необходимого товара. При том, что согласно условиям заключенного контракта, проверка соответствия документов осуществляется Заказчиком в момент приемки товара.

В связи с вышеизложенным, представитель ООО «Масленица» просят учитывать все обстоятельства и не включать Общество в реестр недобросовестных поставщиков.

Проанализировав представленную информацию, Комиссия Владимирского УФАС России приходит к следующему.

В соответствии с частью 1 статьи 450.1 ГК РФ предоставленное стороне право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) может быть осуществлено стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

Согласно части 4 статьи 450.1 ГК РФ сторона, которой предоставлено право на отказ от договора (исполнения договора), должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В соответствии с частью 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

Согласно части 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Следовательно, в рассматриваемом контракте закреплено право заказчика на принятие решения об одностороннем отказе от исполнения договора.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Следовательно, в рассматриваемом контракте закреплено право заказчика на принятие решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе в сфере закупок, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение одного рабочего дня, следующего за датой 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.

Комиссия установила, что требования части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе в сфере закупок заказчиком исполнены, что подтверждает надлежащее уведомление поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Вместе с тем, при решении вопроса о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган учел следующие обстоятельства.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 №13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Как следует из документов, представленных на заседание Комиссии, общество предпринимало меры, направленные на исполнение контракта, что подтверждается представленными документами, перепиской поставщика с заказчиком, фактическое исполнение взятых на себя обязательств со стороны ООО «Масленица».

Принимая во внимание, что намерения по исполнению контракта подтверждаются материалами дела, по мнению Комиссии Владимирского УФАС России, в действиях общества не усматриваются признаки недобросовестности, что не позволяет включить участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

Р Е Ш И Л А:

Отказать в удовлетворении заявления ГБУЗ ВО «Центр специализированной фтизиопульмонологической помощи» о включении информации об ООО «Масленица» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Председатель Комиссии ◇

Заместитель председателя Комиссии ◇

Члены Комиссии ◇