ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

30.03.2023 № 13979/23

На № _____ от _____

ГБУЗ ГКБ №67 им. Л. А. Ворохобова ДЗМ

123423, г. Москва, ул. Саляма Адиля, д. 2/44

zayavkagkb67@mail.ru gkb67@inbox.ru; kotirovka67@mail.ru

ООО «СИМДЖИ»

115487, г. Москва, ул. Нагатинская, д.16, строение 9, пом. VII

simdzhi@bk.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-3934/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

28.03.2023 **г. Москва**

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего Комиссии Управления:

К.Д. Киняшовой — ведущего специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

А.А. Белолипецкой — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок;

К.А. Щенковой — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

при проведении проверки посредством видеоконференцсвязи в присутствии представителя ГБУЗ ГКБ №67 им. Л. А. Ворохобова ДЗМ: Е.В. Красиенко (доверенность №б/н от 21.11.2022), а также в присутствии представителя ООО «СИМДЖИ»: Д.А. Филимонова, Г.Е. Гордеева (доверенность №б/н от 24.03.2023) (о месте, времени и дате заседания комиссии уведомлены надлежащим образом письмом Московского УФАС России № НП/12844/23 от 24.03.2023),

рассмотрев обращение ГБУЗ ГКБ №67 им. Л. А. Ворохобова ДЗМ о включении сведений об ООО «СИМДЖИ» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со ст. 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 о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – ГБУЗ ГКБ №67 им. Л. А. Ворохобова ДЗМ (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «СИМДЖИ» (далее — Исполнитель) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на поставку комплектов для транспедикулярной стабилизации позвоночника в рамках программы по предоставлению специализированной высокотехнологичной медицинской помощи в 2023 году по профилю «Нейрохирургия» (закупка на единицу продукции) (реестровый № 0373200011422001459).

19.01.2023 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт № 0373200011422001459_49167 (реестровый номер контракта № 2773409151923000065) на поставку комплектов для транспедикулярной стабилизации позвоночника в рамках программы по предоставлению специализированной высокотехнологичной медицинской помощи в 2023 году по профилю «Нейрохирургия» (закупка на единицу продукции) (далее — Контракт).

В ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 09.03.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине неисполнения ООО «СИМДЖИ» существенных условий Контракта (далее — Решение).

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях,

предусмотренных ч. 5 ст. 103 Закона о контрактной системе, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с п. 2 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с требованиями ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчиком 10.03.2023 размещено в единой информационной системе Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается дата размещения Решения Заказчиком в единой информационной системе.

На основании ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления Заказчиком Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из вышеизложенного, на момент проведения заседания Комиссии Управления Решение Заказчика вступило в законную силу и Контракт считается расторгнутым в соответствии с требованиями ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 3.1 Контракта поставка Товара осуществляется Заказчику на условиях и в сроки, установленные Контрактом и Техническим заданием: в течение 5 дней после поступления заявки (в письменной форме) от Заказчика. Заявка может быть подана Заказчиком в течение 270 календарных дней с момента заключения контракта.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что 02.02.2023 Заказчиком на электронную почту Поставщика была направлена заявка на поставку товара, согласно которой, товар должен был быть поставлен не позднее 08.02.2023, однако, заявка оставлена Поставщиком без ответа, товар поставлен Заказчику не был.

08.02.2023 Заказчиком в адрес Поставщика была направлена повторная заявка на поставку товара с указанием срока поставки 14.02.2023, однако, заявка оставлена

Поставщиком без ответа, товар поставлен Заказчику не был.

15.02.2023 Заказчиком направлена претензия № 1276 со сроком поставки товара 22.02.2023, товар Заказчику поставлен не был.

Как пояснил Комиссии Управления представитель Исполнителя, 02.02.2023 в адрес Поставщика поступила Заявка на Позицию №3 Технического задания - Комплект для транспедикулярной динамической фиксации позвоночника, стержневой PEEK. Страна происхождения Товара – США, Швейцария, требовалось 20 комплектов, в составе 40 штук PEEK Стержней изогнутых, длиной 45 мм и 120 штук PEEK Гаек фиксирующих.

Товар с данными показателями является весьма специфическим ввиду редкого материала Полиэфирэфиркетон (PEEK), из которого изготовлена данная продукция, с марта 2022 года в связи с усложнившимися логистическими цепочками продукция компании Джонсон, как и других европейских и американских компаний поставляется с большими задержками и не всегда в необходимых количествах.

На момент получения Заявки у Исполнителя отсутствовало необходимое количество Товара на складе, в связи с чем Исполнителем была осуществлена поставка Товара по Счет-фактуре №20 в количестве 10 штук Комплектов, в составе 60 гаек и 10 стержней длинны 45 мм и 10 стержней длинны 50 мм, что соответствует тому, что 5 Комплектов являются соответствующим требованию Заказчика и 5 Комплектов приближенного размера.

Одновременно, представитель Исполнителя пояснил, что для комплектов с шестью гайками используются более длинные стержни, так как длинна стержня 40,45 и 50 мм характерна для одноуровневых операций (два смежных позвонка), а при операциях с использованием шести гаек проводятся двухуровневые операции (три смежных позвонка), однако, Поставщику в приемке было отказано.

08.02.2023 в адрес Поставщика поступила повторная Заявка на вышеуказанный Товар, однако, Исполнитель не имел возможности закупить и получить Товар с необходимым количеством стержней конкретной требуемой Заказчиком длины, что связано с ведением санкционной политики недружественными странами, к которым в том числе относятся США и Швейцария, что, как следствие, привело к нарушениям отлаженных ранее логистических цепочек и как следствие увеличению сроков поставок, в связи с этим 17.02.2023 Поставщик осуществил поставку Товара по Счет-фактуре №25 в количестве 20 штук Комплектов, в составе 120 PEEK гаек, 8 PEEK стержней 40 мм, 14 PEEK стержней 45 мм и 22 PEEK стержней 50 мм, что означает, что 7 из 20 комплектов является соответствующим требованию Заказчика, 13 комплектов соответствуют техническим требованиям и могут использоваться Заказчиком в случае необходимости, однако, Поставщику было отказано в приемке.

Также представитель Исполнителя пояснил, что товар в требуемом Заказчику количестве с требуемыми Заказчику показателями Поставщиком заказан и его

прибытие частично ожидается к концу марта, частично в третьем квартале.

Комиссия Управления отмечает, что Исполнителем совершались активные действия, направленные на соблюдение условий Контракта, тем самым явно выражая намерение к его исполнению.

Следует отметить, что при рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки.

Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ 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 смыслу ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния. Ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий

Контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение Поставщиком условий Контракта, Комиссией Управления не установлены.

Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

Р Е Ш И Л А :

Отказать ГБУЗ ГКБ №67 им. Л. А. Ворохобова ДЗМ во включении сведений об ООО «СИМДЖИ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24АПК Российской Федерации.

Председательствующий Комиссии Управления:

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Киняшова Кристина Денисовна**
Сертификат № 2DF8D40FDF8E3A1B4560EBE3ED0073DD7
Действителен с 19.01.2022 по 19.04.2023

К.Д. Киняшова

Члены Комиссии Управления:

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Белолипецкая Анастасия Александровна**
Сертификат № 00AA0A42DE8CB58B1F60B09280F874DC6B
Действителен с 31.10.2022 по 24.01.2024

А.А. Белолипецкая

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Щенкова Кристина Андреевна**
Сертификат № 75055DB324475141F27FFA8966FA512B
Действителен с 21.09.2022 по 15.12.2023

К.А. Щенковой

Исп.Киняшова К.Д.

2023-15516