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

21.11.2023 № 49590/23

На № _____ от _____

ГБУЗ «ДГП № 58 ДЗМ»

dgp58@zdrav.mos.ru

ООО «Медпоставка»

ooomedpostavka@yahoo.com

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-15894/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

21.11.2023 **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:

А.С. Алексеевой — ведущего специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

Е.Ю. Давыденко — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

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

при проведении проверки посредством видеоконференцсвязи в отсутствие уполномоченных представителей ГБУЗ «ДГП № 58 ДЗМ», а также в присутствии уполномоченного представителя ООО «Медпоставка»: Д.А. Казаков (доверенность б/н от 20.11.2023) (о месте, времени и дате заседания комиссии уведомлены надлежащим образом посредством размещения Московским УФАС России сведений о проведении проверки в Единой информационной системы в соответствии с п. 9 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации»),

рассмотрев обращение ГБУЗ «ДГП № 58 ДЗМ» о включении сведений об ООО «Медпоставка» 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 «ДГП № 58 ДЗМ» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «Медпоставка» (далее — Общество, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на поставку нитриловых медицинских перчаток для нужд Государственного бюджетного учреждения здравоохранения города Москвы «Детская городская поликлиника № 58 Департамента здравоохранения города Москвы» (у субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций). (реестровый № 0373200564023000050).

03.10.2023 между Заказчиком и ООО «Медпоставка» заключен государственный контракт № 2023-ДГП58-3732-50 (реестровый № 2773425237123000061) на поставку нитриловых медицинских перчаток (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 02.11.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее — Решение) по причине неисполнения ООО «Медпоставка» существенных условий Контракта.

В ч. 12.1 ст. 95 Закон о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 в соответствии с п. 1 ст. 95 Закона о контрактной 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 в соответствии с настоящим пунктом 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 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе 02.11.2023 Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено Заказчиком в единой

информационной системе.

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 Поставщика 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: с момента заключения Контракта в течение 10 рабочих дней.

Комиссией Управления установлено, что решение Заказчика об одностороннем расторжении государственного контракта от 02.11.2023 мотивировано тем, что Поставщик не исполнил взятые на себя обязательства по Контракту. Так из Решения следует, что на 26.10.2023 товар поставлен Обществом не в полном объеме; не представлены технические паспорта на продукцию и инструкции по их использованию; документы о приемке в электронной форме не соответствуют нормам, предъявленным к заполнению бухгалтерских документов; поставлен товар ненадлежащего качества. В соответствие с п. 4.12 Контракта Заказчиком была проведена экспертиза поставленного товара, и направлены письменные запросы уполномоченным лицам (ООО «Анком-Мед» исх. 3118/23 от 20.10.2023; ООО «Атекс Групп» исх.3122/23 от 20.10.2023). Поставщику направлен мотивированный отказ от подписания универсального придаточного документа № 4 от 24.10.2023 и универсального придаточного документа № 5 от 25.10.2023 г. (исх. № 3257/23 от 26.10.2023) со сроком исполнения до 01.11.2023.

Представитель Общества на заседании Комиссии Управления пояснил, что поставка в полном объеме не осуществлена в регламентированные Контрактом сроки ввиду затянувшейся таможенной процедуры, о чем Общество уведомило Заказчика письмом исх. № 102 от 17.10.2023. Так 17.10.2023 и 24.10.2023 Обществом осуществлена поставка товара в адрес Заказчика, однако, поставленный товар не был принят Заказчиком, ввиду того, что по мнению Заказчика, поставленный товар является контрафактом. Также Заказчиком указано на непредставление технических паспортов на товар и инструкции по их использованию. Указанных требований к товару в Контракте и приложениях к нему, а также в действующем законодательстве не содержится. Кроме того, технические паспорта и инструкции находятся в открытом доступе. Также представитель Общества отметил, что экспертиза поставленного товара не проводилась Заказчиком, качественные характеристики товара не исследовались.

Комиссия Управления отмечает, что ни условиями заключенного Контракта, ни нормами законодательства Российской Федерации не предусмотрена обязанность Поставщика осуществлять закупку поставляемого товара именно у уполномоченных лиц ООО «Анком-Мед» и ООО «Атекс Групп». В свою очередь, ООО «Анком-Мед» и ООО «Атекс Групп» не являются стороной заключенного Контракта и не несут по заключенному с Заказчиком Контракту никаких прав и обязанностей, но и не является производителем и правообладателем исключительных прав на поставленный товар, а являются лишь одними из поставщиков товара. Более того, ООО «Анком-Мед» не является держателем регистрационного удостоверения на поставляемый Поставщиком товар, и никаких прав на данный товар не имеет. Утверждения Заказчика, изложенные в

мотивированных отказах о том, что спорный товар обладает признаками контрафактности, в отсутствие на то надлежащих доказательств являются необоснованными. Вопреки доводам Заказчика поставленный Поставщиком товар соответствует условиям Контракта, что подтверждаются документами представленными Обществом при поставке товара, включая регистрационные удостоверения.

По мнению Комиссии Управления, Поставщиком были совершены все необходимые действия, направленные на исполнение контракта, на достижение тех целей и результатов, которые установлены в контракте.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Поставщиком совершались активные действия, направленные на соблюдение требований Закона о контрактной системе, тем самым явно выражая намерение к исполнению контракта.

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 Поставщика 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 «ДГП № 58 ДЗМ» во включении сведений в отношении ООО «Медпоставка» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

Председательствующий
Комиссии Управления:

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Алексеева Анастасия Сергеевна**
Сертификат № 0704EDD867F5C88050E89F9263006345
Действителен с 18.09.2023 по 11.12.2024

А.С. Алексеева

Члены Комиссии Управления:

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Давыденко Елизавета Юрьевна**
Сертификат № 00F3FED246E66A4D1B9B1F3ADDC59DE78
Действителен с 01.02.2023 по 26.04.2024

Е.Ю. Давыденко

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. Щенкова

Исп.Давыденко Е.Ю.

2023-56274