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

_____ № _____

На № _____ от _____

ГБУЗ «ГВВ № 2 ДЗМ»

Волгоградский пр-кт., д. 168,
г. Москва, 109472
Irina.gvv2@mail.ru,
zakupki.gvv2@mail.ru,
kondasha@mail.ru

ООИП ВОИ

ул. Коммунальная, д. 40-А,
г. Псков, 18001
torgivoi@mail.ru,
ooip1@bk.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-2576/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

01.03.2023 **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:

Д.А. Аносова — заместителя начальника отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

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

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

при проведении проверки посредством видеоконференцсвязи в присутствии уполномоченного представителя ГБУЗ «ГВВ № 2 ДЗМ»: А.В. Романова (доверенность № б/н от 09.01.2023), а также в присутствии уполномоченного представителя ООИП ВОИ: Г.В. Курочкиной (доверенность № б/н от 01.03.2023),

рассмотрев обращение ГБУЗ «ГВВ № 2 ДЗМ» о включении сведений об ООИП ВОИ 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 «ГВВ № 2 ДЗМ» (далее — Заказчик) о включении сведений в отношении ООИП ВОИ (далее — Исполнитель, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением государственного контракта, заключенного между ГБУЗ «ГВВ № 2 ДЗМ» и ООИП ВОИ по результатам электронного аукциона на поставку впитывающих расходных материалов для отделения паллиативной медицинской помощи и отделения реанимации и интенсивной терапии ГБУЗ «ГВВ № 2 ДЗМ» в 4 квартале 2022 года - 1 квартале 2023 года (реестровый № 0373200015022000318).

05.12.2022 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт № 547 на поставку впитывающих расходных материалов для отделения паллиативной медицинской помощи и отделения реанимации и интенсивной терапии ГБУЗ «ГВВ № 2 ДЗМ» в 4 квартале 2022 года - 1 квартале 2023 года (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 09.02.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине неисполнения Поставщиком 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 09.02.2023 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. ст.3 Контракта поставка Товара осуществляется Заказчику на условиях и в сроки, установленные Контрактом и Техническим заданием: по заявкам Заказчика по этапам: 2022 год - в течение 15 рабочих дней со дня заключения Контракта, но не ранее 01.12.2022; 2023 год - в течение 15 рабочих дней начиная с 09.01.2023.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта было принято Заказчиком в связи с ненадлежащем исполнением Поставщиком обязательств по Контракту.

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что 08.12.2022 Заказчиком в адрес Исполнителя была направлена Заявка № 1 на поставку товара в срок до 14.12.2022-15.12.2022.

19.12.2022 Исполнитель осуществил поставку партии товара, согласно документу о приемке № 489 от 19.12.2023.

В соответствии с п. 5.2.1 Заказчик обязан сообщать Поставщику о недостатках, обнаруженных в ходе поставки товаров, в течение 2 (двух) рабочих дней после обнаружения таких недостатков, а также отклонять подписанный УКЭП Поставщиком электронный структурированный Документ о приемке, своевременно принять и оплатить поставленный Товар в соответствии с условиями Контракта.

20.12.2022 Заказчиком направлен Мотивированный отказ от приемки товара №63-КСП, в котором указано несоответствие поставленного товара Техническому заданию (далее — ТЗ) по следующим признакам:

- подгузники для взрослых не содержат на наружной поверхности обозначений размера подгузника в полном соответствии с обозначением на упаковке;

- ширина застежек-липучек составляет 2,5 см, вместо указанных в ТЗ 3 см.

Заказчиком в адрес Исполнителя направлены претензии от 21.12.2022 исх.№64-КСП с требованием поставить товар в срок до 23.12.2022, от 26.12.2022 исх.№ 66-КСП с требованием поставить товар в срок до 28.12.2022.

Согласно п.4.13 Поставщик в соответствии с условиями Контракта обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств. В случае получения от Заказчика акта с перечнем выявленных дефектов, недостатков и сроком их устранения Поставщик в течение 10 (десяти) рабочих дней обязан в срок, установленный в указанном акте, устранить полученные от Заказчика замечания/недостатки/дефекты и передать Заказчику приведенный в соответствие с предъявленными требованиями/замечаниями комплект отчетной документации, отчет об устранении недостатков.

11.01.2023 Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

19.01.2023 Исполнителем направлено в адрес Заказчика письмо исх.№ 22 с возражением на решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

23.01.2023 Заказчик вынесено решение об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

24.01.2023 Заказчиком направлена Заявка № 2 на поставку следующей партии товара по Контракту в срок до 26.01.2023-27.01.2023.

09.02.2023 Заказчиком принято повторное решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Вместе с тем 13.02.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика письмо исх. № 224, в котором сообщил, что ранее поставленный по Контракту товар соответствует требованиям заказчика к товару, предусмотренным ТЗ, по следующим характеристикам:

- вид подгузника;
- влагопоглощение;
- количество в упаковке;
- наличие барьерных элементов;
- наличие индикатора влагонасыщения;
- обхват талии/бедер;
- размер изделия;
- степень недержания мочи;
- тип изделия.

Подгузники также соответствуют дополнительным характеристикам по показателям:

- скорость впитывания;
- обратная сорбция;
- оснащены по бокам защитными наружными и внутренними оборками;
- внутренние оборки покрыты гидрофобным материалом;
- ширина внутренних оборок;
- вид и количество креплений;
- расстояние между верхней и нижней застежкой-липучкой;
- наличие защитного слоя из воздухопроницаемой полиэтиленовой пленки;
- индикатор влагонасыщения;
- линейные размеры;
- общий вес одного подгузника;
- размеры подгузников.

14.02.2023 Исполнитель осуществил поставку товара по адресу: г. Москва, Волгоградский проспект, д. 168, главный корпус, цокольный этаж, центральный склад жесткого инвентаря и медицинского оборудования, что подтверждается Универсальным передаточным документом (далее — УПД) № 91 от 14.02.2023.

Представитель Исполнителя пояснил, что при приемке товара не было выявлено несоответствий условиям Контракта, препятствующих приемке товара, однако Заказчиком было отказано в приемке товара

Ввиду чего 14.02.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика письмо исх. № 113 с просьбой дать разъяснения по факту отказа в приемке поставленного товара в соответствии с п.п. 5.2.1. и 5.2.2 Контракта.

Также 14.02.2023 Поставщик в адрес Главного врача Заказчика - Шастиной В.Р., направил письмо исх.№ 111с просьбой оказать содействие в урегулировании сложившейся ситуации и принять товар, предусмотренный Контрактом, а именно, подгузники для взрослых (страна-производитель — Республика Беларусь, безопасность и качество которых подтверждено регистрационным удостоверением от 08.07.2022 № MH-RUBY-000017, а также сертификатом соответствия ГОСТ Р 55082-20).

Также представитель Исполнителя пояснил, что ООО «БэлЭмса» - производителем подгузников, поставленных по Контракту, согласно письму от 30.01.2023 был заказан сравнительный анализ подгузников для взрослых выпускаемых ООО «БелЭмса» и подгузников Seni производства ООО «Бэлла». В соответствии с отчетом №4 от 16.03.2022 «О клинических доказательствах эффективности и безопасности медицинского изделия (Подгузники для взрослых одноразовые медицинского назначения, ООО «БэлЭмса», Республика Беларусь)» на основе анализа технической и эксплуатационной документации Подгузники для

взрослых одноразовые медицинского назначения, ООО «БэлЭмса», Республика Беларусь, по назначению, сфере применения, функциональным возможностям и конструктивному исполнению, принципу работы, основным техническим характеристикам, а также степени безопасности и подгузники Seni производства ООО «Бэлла», Россия, имеют несущественные различия по параметрам и дизайну, которые не влияют на качество, эффективность и безопасность работы данного изделия.

Вместе с тем, Комиссия Управления отмечает, что согласно сведениям из единой информационной системы, Исполнителем выполнено более 240 государственных контрактов.

На основании вышеизложенного 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 «ГВВ № 2 ДЗМ» во включении сведений об ООИП ВОИ 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: Д.А. Аносов

Члены Комиссии Управления: К.А. Щенкова

А.А. Белолипецкая

Исп.Щенкова К.А.

2023-10686