ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю

ул. Ленина, 64, г. Пермь, 614990
тел. (342) 235-12-00, факс (342) 235-10-67
e-mail: to59@fas.gov.ru
сайт: www.perm.fas.gov.ru

23.01.2020 г. № 00707-20

На № _____ от _____

ООО «Ким Медикал»
614015, г. Пермь, ул. Екатерининская, д.122, оф. 43
89082711926
2008pravo@mail.ru
kimmedikal@yandex.ru

ГБУЗ ПК «Клинический кардиологический диспансер»
614002, г. Пермь, ул. Сибирская, д. 84
contract059@mail.ru

РЕШЕНИЕ №РНП-59-033

по обращению ГБУЗ ПК «Клинический кардиологический диспансер» (вх. № 000234 от 13.01.2020 г.) о включении ООО «Ким Медикал» в реестр недобросовестных поставщиков

20.01.2020 г. **г. Пермь**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пермскому краю по контролю закупок (далее - Комиссия) в составе:

Председательствующий Комиссии – Субботина Е.С., начальник отдела контроля закупок,

члены комиссии:

- Красильникова Ю.В., ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

- Политов К.В., ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,

в присутствии представителя ООО «Ким Медикал» - Ильичева Д.И. (на основании доверенности), представителей ГБУЗ ПК «Клинический кардиологический диспансер» - Шилковой Н.В., Миногуловой Л.А. (на основании доверенностей),

рассмотрев обращение ГБУЗ ПК «Клинический кардиологический диспансер» (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Ким Медикал» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на поставку изделий медицинского назначения (перчатки медицинские нестерильные) (извещение № 0356200001819000257),

УСТАНОВИЛА:

Согласно извещению № 0356200001819000257 Заказчиком проводился электронный аукцион на поставку изделий медицинского назначения (перчатки медицинские нестерильные). Начальная (максимальная) цена контракта – 2 977 470,00 руб.

Выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении обращения, исследовав и оценив представленные документы, а также в ходе проведения внеплановой проверки, осуществленной Комиссией Пермского УФАС России в соответствии с ч. 3 ст. 99 Закона о закупках, установлено следующее.

28.10.2019 г. между Заказчиком и ООО «Ким Медикал» заключен контракт на поставку изделий медицинского назначения (перчатки медицинские нестерильные) на сумму 2 100 102,50 руб. (далее – Контракт).

В соответствии с условиями Контракта:

1. В соответствии с Договором Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, осуществить поставку изделий медицинского назначения (Перчатки медицинские нестерильные) (далее - Товар) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Договору), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Договором, принять и оплатить поставленный Товар.

1.2. Номенклатура Товара и его количество определяются Спецификацией (приложение № 1 к Договору), технические показатели - Техническими характеристиками (приложение № 2 к Договору).

3.1. Товар поставляется партиями согласно спецификации и заявке, составленной Заказчиком и доведенной в согласованной форме до Поставщика по электронной почте не менее чем за 3 рабочих дня до момента поставки. Поставка осуществляется с момента заключения гражданско-правового договора по 25.11.2019 г., в рабочие дни: понедельник-пятница с 8-00 до 15-00 по местному времени в место доставки с разгрузкой транспортного средства.

4.2. Поставщик обязан:

4.2.1. поставить Товар, соответствующий требованиям законодательства Российской Федерации, в соответствии с условиями Договора, в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки;

4.2.2. поставить Товар в пункт поставки в срок, установленный настоящим договором. Поставку Товара осуществить с соблюдением температурных режимов «холодовой цепи», применяемых к поставкам Товаров, требующих поддержания определенных температур при перевозке;

4.2.3. поставить Товар в соответствии с условиями настоящего договора и Спецификации с оформлением всех необходимых сопроводительных документов согласно настоящему договору;

4.2.4. представить сертификаты, обязательные для данного вида товара, и иные документы, подтверждающие качество товара, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации;

4.2.5. устранять своими силами и за свой счет допущенные недостатки при поставке Товара;

4.2.6. представлять по требованию Заказчика информацию и документы, относящиеся к предмету Договора;

4.3. Заказчик вправе:

4.3.1. требовать от Поставщика надлежащего исполнения обязательств, предусмотренных Договором;

4.3.2. запрашивать у Поставщика информацию об исполнении им обязательств по Договору;

4.3.3. проверять в любое время ход исполнения Поставщиком обязательств по Договору, в том числе осуществлять контроль сроков поставки Товара в соответствии с условиями Договора;

4.3.4. осуществлять выборочную проверку качества поставляемого Товара, в том числе после приемки Товара;

4.3.5. требовать от Поставщика устранения недостатков, допущенных при исполнении Договора, за его счет;

4.3.6. отказаться от приемки Товара, не соответствующего условиям Договора, и потребовать безвозмездного устранения недостатков;

4.3.7. привлекать экспертов, экспертные организации к проведению экспертизы поставленного Товара и для проверки соответствия исполнения Поставщиком обязательств по Договору требованиям, установленным Договором.

5.1 Качество Товара должно соответствовать требованиям законодательства Российской Федерации, Технических характеристик (Приложение № 2 к Договору).

7.1.Приемка Товара осуществляется в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня следующего за днём поставки Товара в место доставки.

7.2. Приемка Товара осуществляется в два этапа.

7.2.1.На первом этапе осуществляется приемка Товаров по номенклатуре, количеству и

комплектности, и включает в себя:

а) проверку по Упаковочным листам номенклатуры поставленного Товара на соответствие Спецификации (приложение № 1 к Договору) и Техническим характеристикам (приложение № 2 к Договору);

б) проверку полноты и правильности оформления комплекта документов, предусмотренных пунктом 3.3 Договора;

в) контроль наличия/отсутствия внешних повреждений упаковки Товара;

г) проверку соблюдения температурного режима при хранении и транспортировке Товара (включается в случае необходимости).

7.2.1.1. Товар не подлежит приемке в случае нарушения порядка оформления товаросопроводительных документов.

7.2.1.2.Приемка Товара по номенклатуре, количеству и комплектности проводится в день поставки Товара.

7.2.1.3.При обнаружении несоответствия Товара по номенклатуре, количеству и комплектности, установленному в договоре, оформляется акт рекламации Поставщику в письменной форме в день приемки Товара. При этом весь Товар считается не поставленным до момента устранения нарушений по поставке.

7.2.1.4. Срок устранения Поставщиком несоответствий, выявленных при приемке Товара, не должен превышать 3 (трех) рабочих дней с момента получения акта рекламации.

7.2.2. На втором этапе осуществляется проверка качества Товара, срока годности и цены Товара на их соответствие Спецификации (приложение № 1 к Договору) и Техническим характеристикам (приложение № 2 к Договору)

7.2.2.1. Товар не подлежит приемке, в случае несоответствия качества Товара, срока годности и цены Товара товаросопроводительным документам.

Согласно ч. 1 ст. 94 Закона о закупках, исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе:

1) приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

2) оплату заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта;

3) взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 настоящего Федерального закона, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта.

В соответствии со ст. 309 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

В соответствии со ст. 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Согласно ст. 506 ГК РФ, по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской

деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Согласно ч.ч. 1, 2 ст. 503 Гражданского кодекса Российской Федерации:

1. Односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450).

2. 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.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о закупках 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.

Данное право Заказчика также предусмотрено следующими положениями Контракта:

10.1. Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего Договора в следующих случаях:

10.1.1. непоставки Товара или его части в сроки, предусмотренные Договором более чем на десять дней по причинам, не зависящим от Заказчика;

10.1.2. поставки Товара с дефектами, которые не могут быть устранены в установленный настоящим Договором срок;

10.1.3. невыполнения требования Заказчика о замене недоброкачественных Товаров или о доукомплектовании Товаров в установленный срок;

10.1.4. в случае установления недействительности банковской гарантии.

В соответствии с ч. 12 ст. 95 Закона о закупках 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.

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 (ч. 13 ст. 95 Закона о закупках).

В ч. 14 ст. 95 Закона о закупках указано, что 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 настоящей 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.

Из поступившего обращения следует, что в адрес Поставщика направлена заявка от 30.10.2019 г. на поставку товара. По состоянию на 05.11.2019 г. поставка товара произведена не в полном объеме, а также отсутствовала необходимая документация.

08.11.2019 г. представлен необходимый пакет документов, а также часть товара по ранее направленной заявке. Вместе с тем, при приемке товара выявлен ряд недостатков:

- перчатки смотровые из латекса гевеи неопудренные нестерильные повышенной прочности: 475 пар (вместо 500), представлено иное регистрационное удостоверение по сравнению с представленным во второй части заявки на участие в закупке;
- перчатки смотровые нитриловые неопудренные нестерильные с внутренним абсорбирующим покрытием не поставлены (в заявке – 500 пар);
- перчатки смотровые нитриловые неопудренные нестерильные повышенной прочности с длинной манжетой не соответствуют Техническому заданию по длине перчатки.

В адрес Поставщика был направлен акт рекламации с предложением в течение 3 рабочих дней поставить товар в полном объеме, заменить товар ненадлежащего качества, представить документы на товар.

По состоянию на 18.11.2019 г. дефекты и несоответствия условиям Контракта не устранены.

Ввиду изложенного 18.11.2019 г. Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, размещено в ЕИС, направлено по электронной почте. 20.11.2019 г. решение направлено Поставщику посредством почтовой связи (вручено 19.12.2019 г.).

Представитель Общества, в свою очередь, пояснил, что 12.11.2019 г. Обществом от Заказчика получен Акт рекламации, с которым Поставщик не согласился. В возражениях от 18.11.2019 г. Поставщик указал на несоответствие сведений, указанных Заказчиком в Акте рекламации.

Кроме того, ввиду отсутствия заявок от Заказчика Поставщиком принято решение о поставке всего объема товара, предусмотренного Контрактом. Однако, как пояснил представитель Общества, товар Заказчиком принят не был.

Представитель ООО «Ким Медикал» также пояснил, что Общество имело возможность исправить выявленные недостатки, что подтверждается направленными в адрес Заказчика письмами от 18.11.2019 г., 20.11.2019 г., 22.11.2019 г.

Иных заявок в адрес Общества не поступало.

Как пояснил представитель Поставщика 09.12.2019 г. Поставщиком совершена попытка доставить товар надлежащего качества Заказчику, однако, должностными лицами Заказчика товар не принят, транспортное средство не допущено для разгрузки. 11.12.2019 г. представители Общества также не были допущены на склад Заказчика для разгрузки товара.

Из пояснений представителя ООО «Ким Медикал» также следует, что Общество в претензии от 13.12.2019 г. предлагало Заказчику осуществить совместную приемку товара.

В подтверждение вышеизложенных доводов сторонами представлены: товарная накладная от 05.11.2019 г. № 671, претензия Заказчика от 12.11.2019 г. № 01.05/650 Обществу «Ким Медикал», акт рекламации от 12.11.2019 г., ответ ООО «Ким Медикал» от 18.11.2019 г., претензия Заказчика от 05.12.2019 г. № 01.05/731, возражения ООО «Ким Медикал» на решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта, а также иные письма-претензии сторон.

Комиссией проанализированы условия Контракта, обстоятельства дела, переписка, которая велась между сторонами, а также иные представленные документы. Поскольку при принятии решения о включении предприятия в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения данным субъектом условий контракта, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения участника аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

По мнению Комиссии, совокупность изложенных обстоятельств может свидетельствовать об отсутствии у Общества намерения не исполнить взятые на себя обязательства, о совершении действий в целях исполнения Контракта.

Из смысла ст. 31 Закона о закупках следует, что реестр недобросовестных поставщиков, в том числе, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров (работ, услуг). Вместе с тем анализ положений Закона о закупках позволяет сделать вывод, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном исполнителе, ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Поскольку включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является мерой ответственности, все неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение Поставщика, выразившееся, например, в намеренном неисполнении условий Контракта. Вместе с тем, доказательства намеренного неисполнения обязательств по Контракту в материалах дела отсутствуют.

Комиссия отмечает, что совокупность изложенных обстоятельств свидетельствует о совершении Поставщиком действий в целях его исполнения. Комиссия отмечает, что имеющиеся в деле доказательства, свидетельствуют о том, что Обществом предпринимались меры для надлежащего исполнения условий Контракта.

Комиссия, всесторонне исследовав материалы обращения, проведя проверку информации и документов, представленных на рассмотрение обращения, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность победителя закупки, в их совокупности и взаимосвязи, с учетом пояснений сторон, с учетом обстоятельств данного конкретного дела, пришла к выводу о том, что Обществом не были совершены действия, которые могли бы свидетельствовать о недобросовестности победителя закупки.

На основании изложенного, а также ввиду того, что Заказчиком не представлены доказательства намеренного неисполнения Обществом взятых на себя обязательств, то сведения об ООО «Ким Медикал» не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании ст. 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановления Правительства Российской Федерации от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия,

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ООО «Ким Медикал» в реестр недобросовестных поставщиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председательствующий Комиссии **Е.С. Субботина**

Члены Комиссии: **Ю.В. Красильникова**

К.В. Политов

Красильникова Ю.В., (342) 235 12 89

№ 016079