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

30.06.2023 № 27325/23

На № _____ от _____

ГБУЗ «ГКБ им. С.С. Юдина ДЗМ»

gkb-yudina@zdrav.mos.ru
MOSKVA_S~MEDOGU

ООО «ЗАЛЕР»

info@zaler.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-8336/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

27.06.2023 **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:

А.А. Луневича— специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

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

в присутствии уполномоченного представителя ГБУЗ «ГКБ им. С.С. Юдина ДЗМ»: Денисюка А.А. (доверенность от 09.11.2022 б/н), а также в присутствии уполномоченных представителей ООО «ЗАЛЕР»: Филимонова Д.А. (доверенность от 22.06.2023 №б/н),

рассмотрев обращение ГБУЗ «ГКБ им. С.С. Юдина ДЗМ» о включении сведений в отношении ООО «ЗАЛЕР» 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 им. С.С. Юдина ДЗМ» (далее – Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «ЗАЛЕР» (далее — Исполнитель, Общество, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта заключенного по результатам электронного аукциона на на поставку микроскопа для нужд ГБУЗ «ГКБ им. С.С. Юдина ДЗМ» (реестровый № 0373200027423000591).

11.05.2023 между Заказчиком и ООО «ЗАЛЕР» заключен государственный контракт №224-ЭА/22 (реестровый № 2772407087023000650) на закупку медицинских расходных материалов (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 06.06.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением ООО «ЗАЛЕР» 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.

06.06.2023 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 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 пункту 5.1 Контракта поставка Оборудования осуществляется Поставщиком в Место доставки в соответствии с Отгрузочной разнарядкой (приложение № 3 к Контракту) на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 Контракта, в срок С даты заключения Контракта по 30.06.2023 г., течение 10 календарных дней по заявкам Заказчика с даты получения соответствующей заявки от Заказчика, поданной Заказчиком с использованием любых средств связи, указанных в реквизитах Поставщика в заключенном Контракте. (Заказчик вправе предусмотреть этапы поставки Оборудования).

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика пояснил, что 16 мая 2023 года в адрес Поставщика на электронную почту Заказчиком была направлена заявка на поставку товара № 873кс, а именно: микроскоп микробиологический, 1 штука.

Срок поставки товара согласно пункту 3.1.1. Контракта до 26 мая 2023 года. Однако по состоянию на 31 мая 2023 года поставка товара не произведена. В связи с чем, в адрес Поставщика было направлено претензионное письмо исх. № 02-2203/23 от 31.05.2023 года, с требованием поставки.

Однако по состоянию на 05 июня 2023 года поставка товара повторно не произведена. Поставщиком допущено неоднократное нарушение сроков поставки товара.

В свою очередь на заседании Комиссии Управления представитель Исполнителя пояснил, что относительно сроков поставки указанная в п.5.1 Контракта – Поставка в срок с даты заключения Контракта по 30.06.2023 в течение 10 календарных дней по Заявкам Заказчика с даты получения заявки - ввела

Поставщика в заблуждение.

Поставщик не ожидал подачи Заявки Заказчиком 16.05.2023 – третий рабочий день с даты заключения Контракта, поскольку невозможно было предположить о столь срочной необходимости Заказчика в данном Товаре, с учетом специфики данного Товара.

Вместе с тем, Товар, предполагаемый к поставке, является сложным техническим прибором иностранного происхождения, что осложняет его поставку в столь сжатые сроки ввиду нынешней геополитической обстановкой, санкционной политики недружественных стран, усложнения логистических цепочек.

Поставщик регулярно связывался с Заказчиком и заявлял о готовности исполнить обязательства до 30.06.2023 – сроку, который также указан в п.5.1 Контракта.

Также Поставщик сообщил Заказчику письмом от 02.06.2023 о причинах задержки в поставке Товара и сообщил о готовности поставить Товар к 09.06.2023.

14.06.2023 по электронному структурированному УПД № 12 от 09.06.2023 года Поставщиком была осуществлена поставка микроскопа медико-биологического Nikon Eclipse Ni, 1 штука.

15.06.2023 Заказчиком был направлен Поставщику Мотивированный отказ с указанием замечаний к Товару.

Комиссия Управления отмечает, что факт поставки товара Исполнителем Комиссия Управления расценивает как активные действия, направленные на соблюдение условий Контракта, тем самым явно выражая намерение к его исполнению.

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.

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.

Оценка контрольным органом обстоятельств одностороннего расторжения контракта государственным заказчиком в целях применения положений ст. 104 Закона о контрактной системе не подменяет собой оценку правомерности расторжения контракта, которая осуществляется в судебном порядке.

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

Р Е Ш И Л А :

Отказать ГБУЗ «ГКБ им. С.С. Юдина ДЗМ» во включении сведений в отношении ООО «ЗАЛЕР» 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 № 50C31858FB7284F469BDBF951C27ABCD
Действителен с 06.07.2022 по 29.09.2023

А.С. Алексеева

Члены Комиссии Управления:

Подлинник электронного документа, подписанного ЭП, хранится в системе электронного документооборота ФАС России
СВЕДЕНИЯ О СЕРТИФИКАТЕ ЭП
Кому выдан: **Луневич Алексей Александрович**
Сертификат № 00968980E0B907E8138546CAEEFE029C5F
Действителен с 30.09.2022 по 24.12.2023

А.А. Луневич

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

Исп.Луневич А.А.

2023-30712