



**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

01.09.2023 № 37378/23

На № _____ от _____

ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ»

azks@zdrav.mos.ru

ООО «ДИАКОМС»

director@diacom.ru

diacom.tender@gmail.com

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/10/104-11554/2023

**о проведении проверки по факту одностороннего
отказа от исполнения государственного контракта**

01.09.2023

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:

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 присутствии уполномоченных представителей ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ»: А.Б. Лукьянов (доверенность № 15 от 11.01.2023), Л.И. Федосеев (доверенность № 66 от 10.07.2023), а также в присутствии уполномоченных представителей ООО «ДИАКОМС»: А.А. Кушхова, Д.С. Сивцев (доверенность № 2 от 30.08.2023), а также в присутствии генерального директора ООО «ДИАКОМС»: М.И. Сигалова (решение единственного участника ООО «ДИАКОМС» от 22.02.2022),

рассмотрев обращение ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» о включении сведений об ООО «ДИАКОМС» 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),



2023-42145

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «ДИАКОМС» (далее — Поставщик, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на поставку каталки больничной, в рамках реализации Государственной программы города Москвы «Развитие здравоохранения города Москвы (Столичное здравоохранение)» (МО2023-251) (реестровый № 0873200009823001054).

10.04.2023 между Заказчиком и ООО «ДИАКОМС» заключен государственный контракт № 536/2023-КСЕ (реестровый № 2771433860923004360) на поставку каталки больничной (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 15.08.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее - Решение) по причине неисполнения ООО «ДИАКОМС» 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 15.08.2023 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. 5.1 Контракта поставка Оборудования осуществляется Поставщиком в Место доставки в соответствии с Планом распределения (приложение № 3 к Контракту) на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 Контракта, в срок с 20.04.2023 по 01.12.2023. Поставка оборудования осуществляется в течение 90 дней с момента получения заявки Заказчика на поставку (Заказчик вправе предусмотреть этапы поставки Оборудования).

Поставщик за 5 рабочих дней до осуществления поставки Оборудования в соответствии с Планом распределения (приложение № 3 к Контракту) направляет в адрес Получателей уведомление о времени доставки Оборудования в Место доставки.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что в соответствии с заявкой от 10.04.2023 № 10-04-3970/23 АЗ(КС) на поставку Оборудования, получателем Оборудования является ГБУЗ «ТКБ № 3 им. Г.А. Захарьина ДЗМ», поставка Оборудования должна быть осуществлена в течение 90 дней с момента получения заявки Заказчика, то есть до 09.07.2023 включительно.

В ходе контрольной приемки Оборудования, проведенной 02.08.2023 представителями ГБУЗ «ТКБ № 3 им. Г.А. Захарьина ДЗМ», ГАУ «Гормедтехника» и Заказчика, поставленного Поставщиком Оборудования: «Каталка внутрибольничная S4100»; комиссией установлено несоответствие поставляемого Оборудования Техническим требованиям.

Письмом от 03.08.2023 № 04-08-9198/23 АЗ(КС) Заказчик отказал в приёмке Оборудования и потребовал в срок до 08.08.2023 устранить несоответствия поставляемого Оборудования, осуществить поставку Оборудования, полностью соответствующего условиям Контракта и Техническим требованиям. Однако на вышеуказанную дату несоответствия поставляемого Оборудования не устранены, поставка Оборудования, соответствующего условиям Контракта и Техническим требованиям, не осуществлена.

В письме от 09.08.2023 № 04-08-9442/23 АЗ(КС) Заказчик повторно потребовал в срок до 14.08.2023 осуществить поставку Оборудования по Контракту, полностью соответствующего условиям Контракта и Техническим требованиям. Однако, на момент принятия решения об одностороннем расторжении государственного контракта, несоответствия поставляемого Оборудования не устранены, поставка Оборудования, соответствующего условиям Контракта и Техническим требованиям, не осуществлена.

Представитель Общества на заседании Комиссии Управления пояснил, что 26.06.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика письмо исх. № 75 от 26.06.2023, которым сообщил, что при подготовке заявки на участие в электронном аукционе, в результате дезинформации Поставщика по части технических параметров изделия, были указаны следующие параметры товаров:

- Тип каталки – двухсекционная;
- Секции лежа выполнены из стальной сетки.

Производителем изделий по Контракту является предприятие «Сина Хамд Ариа Ко» Исламская Республика Иран.

Фактические параметры изделий, отгруженных со склада производителя на склад

Поставщика, отличаются от заявленных в заявке и имеют следующие значения:

- Тип каталки: Трехсекционная, с регулируемой спинной, тазобедренной и голеностопной секциями;
- Секции лежа выполнены из листового пластика толщиной 5 мм с фиксирующим ремнем безопасности для пациента. Вентиляция лежа за счет отверстий между ламелями секций.

Поскольку изделия с фактическими параметрами обладают улучшенными техническими и функциональными характеристиками, Поставщиком было предложено согласовать возможность поставки товаров, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте.

28.07.2023 Поставщик осуществил поставку Оборудования («каталок внутрибольничных S4100»), являющихся предметом Контракта в адрес ГБУЗ «ТКБ № 3 им. Г.А. Захарьина ДЗМ». Однако, 02.08.2023 комиссией Заказчика проведена контрольная приемка оборудования по Контракту, по факту которой 03.08.2023 Заказчиком отказано в приемке Оборудования в связи с несоответствием маркировки оборудования с руководством по эксплуатации.

11.08.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика с письмо исх. № 28 от 11.08.2023, которым предложил расторгнуть Контракт по соглашению сторон, поскольку письмом от 28.07.2023 исх. № 04-07-8982/23 АЗ(КС) Заказчик отказал в замене Оборудования на Оборудование с улучшенными характеристиками. Однако, 15.08.2023 в ответ на вышеуказанное предложение, Заказчик заявил об отсутствии целесообразности расторжения Контракта по соглашению сторон без приведения соответствующих доводов.

21.08.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика письмо исх. № 45 от 21.08.2023, в котором привел доводы в пользу целесообразности замены Оборудования на аналогичный, а именно:

1. предложенное в качестве аналога на замену Оборудование обладает улучшенными техническими и функциональными характеристиками (потребительскими свойствами), сравнительная таблица приведена в ранее направленном письме № 75 от 26.06.2023;

2. в случае осуществления Заказчиком приемки изделий с улучшенными функциональными, техническими и качественными характеристиками, Поставщик готов предоставить дополнительную скидку с целью наиболее эффективного использования государственных средств.

3. 20.08.2023 Поставщиком получено официальное уведомление от производителя изделий, являющихся предметом контракта, о том, что рассматриваемые модели каталок обновлены путем улучшения их функциональных, технических и качественных характеристик. Обновленные изделия прошли сертификацию «ISO 9001», «ISO 13485», «EN ISO 14971», «EN ISO 15223-1», «CE». Процесс внесения изменений в регистрационное удостоверение на медицинское изделие инициирован и по прогнозу производителя займет не более 6 месяцев. Каталки с устаревшими техническими параметрами сняты с производства.

24.08.2023 Поставщик направил в адрес Заказчика возражения на решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта письмом исх. № 46 от 24.08.2023, в котором просил отменить не вступившее в силу Решение, принять Оборудование и отложить оплату Оборудования до внесения вышеуказанных изменений в регистрационное удостоверение на медицинское изделие. Однако, вышеуказанное письмо оставлено Заказчиком без ответа.

Комиссия Управления отмечает, что согласно сведениям из единой информационной системы Обществом заключено и исполнено более 230 государственных контрактов.

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 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.

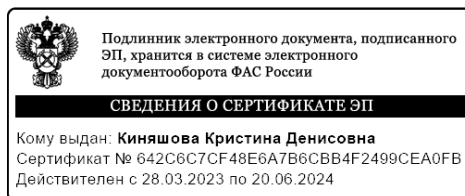
Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

Отказать ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» во включении сведений в отношении ООО «ДИАКОМС» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

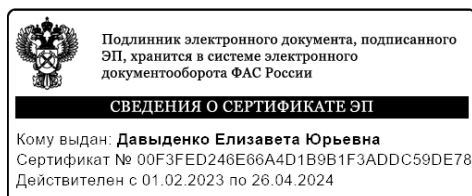
Председательствующий
Комиссии Управления:



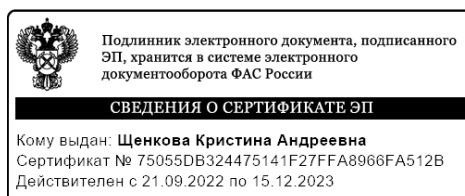
К.Д. Киняшова

Члены Комиссии Управления:

Е.Ю. Давыденко



К.А. Щенкова



Исп. Давыденко Е.Ю.