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

17.07.2023 № 30088/23

На № _____ от _____

ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ»

azks@zdrav.mos.ru

ООО «Биомедикал Системс»

bms78@mail.ru

РЕШЕНИЕ
по делу № 077/10/104-9362/2023
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

17.07.2023 **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 уполномоченного представителя ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ»: А.Б. Лукьянов (доверенность № 15 от 11.01.2023), а также в присутствии уполномоченных представителей ООО «Биомедикал Системс»: Ю.В. Куликов (доверенность б/н от 14.07.2023), Д.А. Филимонов (доверенность б/н от 13.07.2023),

рассмотрев обращение ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» о включении сведений об ООО «Биомедикал Системс» 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 – ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «Биомедикал Системс» (далее — Поставщик, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на поставку автоматического устройства для подготовки и окрашивания препаратов на предметном стекле ИВД в рамках реализации Государственной программы города Москвы «Развитие здравоохранения города Москвы (Столичное здравоохранение)» (ПСЗ2022-157) (реестровый № 0873200009823000090).

03.02.2023 между Заказчиком и ООО «Биомедикал Системс» заключен государственный контракт № 35/2023-КС (реестровый № 2771433860923001775) на поставку автоматического устройства для подготовки и окрашивания препаратов на предметном стекле ИВД (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 28.06.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее - Решение) по причине неисполнения ООО «Биомедикал Системс» 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 29.06.2023 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 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 13.02.2023 по 29.11.2023.

Поставка оборудования осуществляется в течение 120 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 ходе контрольных приёмок Оборудования, проведенных 24.05.2023, 05.06.2023, 16.06.2023 представителями ГБУЗ «ИКБ № 2 ДЗМ», ГАУ «Гормедтехника» и Заказчика, поставленного Поставщиком Оборудования: «Стейнер автоматический Xmatrx вариант исполнения Xmatrx Infmity»; комиссией установлено несоответствие поставляемого Оборудования Техническим требованиям. Письмом от 26.05.2023 Заказчик отказал в приёмке Оборудования и указал в срок до 02.06.2023 устранить несоответствия поставляемого Оборудования, осуществить поставку Оборудования, соответствующего условиям Контракта. Однако по состоянию на 02.06.2023 несоответствия поставляемого Оборудования не устранены, поставка Оборудования, соответствующего условиям Контракта не осуществлена. Письмом от 08.06.2023 Заказчик повторно отказал в приёмке Оборудования и повторно указал в срок до 13.06.2023 устранить несоответствия поставляемого Оборудования условиям Контракта, осуществить поставку Оборудования, соответствующего условиям Контракта. В указанные сроки несоответствия поставляемого Оборудования не устранены, поставка Оборудования, соответствующего условиям Контракта и Техническим требованиям, не осуществлена. Письмом от 19.06.2023 Заказчик повторно отказал в приёмке поставленного Оборудования и указал в срок до 22.06.2023

вывезти Оборудование с территории Заказчика. На момент принятия Заказчиком Решения недостатки не устранены Поставщиком, замена Оборудования не произведена.

Представитель Общества на заседании Комиссии Управления пояснил, что 07.02.2023 Поставщик связался непосредственно с патологоанатомическим отделением ГБУЗ «ИКБ № 2 ДЗМ» для уточнения спектра патологии, с которым работает отделение и выбора оптимального набора реагентов для инсталляции прибора. Поставщику были указаны желательные антитела, эти антитела и были предоставлены Обществом при установке прибора. Так представитель Общества указал, что данное обстоятельство говорит о намерении Поставщика выполнить контракт наилучшим образом с учетом особенностей работы лаборатории.

Поставщик неоднократно направлял Заказчику возражения на письма об отказах в приемке Оборудования письмами исх. № 2905-001 от 29.05.2023, исх. № 1306-001 от 13.06.2023, исх. № 2006-001 от 20.06.2023. Дополнительно, в подтверждение утверждений Поставщика, Заказчику и членам приемочной комиссии было предоставлено письмо от производителя Оборудования с нотариально заверенным переводом (представлено в материалах дела). В соответствии с представленными материалами, Поставщик считает доказанным факт поставки Оборудования надлежащего качества и соответствующего условиям Технического задания. Дополнительно, Поставщиком предлагалось провести независимую экспертизу, однако, мотивированного ответа на предложение Поставщика не последовало.

Дополнительно Поставщик сообщил, что поскольку письмом от 19.06.2023 Заказчиком было заявлено требование о вывозе с территории ГБУЗ «ИКБ № 2 ДЗМ» Оборудования, Поставщиком было вывезено Оборудование и велись переговоры с Союзом «Санкт-Петербургская торгово-промышленная палата» для проведения независимой экспертизы на соответствие Оборудования условиям Технического задания.

07.07.2023 Поставщик уведомил Заказчика о том, что Союз «Санкт-Петербургская торгово-промышленная палата» провел независимую экспертизу на соответствие Оборудования условиям Технического задания. Экспертное заключение было представлено Заказчику (представлено в материалах дела). Согласно данному заключению Оборудование полностью соответствует техническому заданию.

Комиссия Управления отмечает, что согласно сведениям из единой информационной системы Исполнителем заключено и исполнено более 1 500 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.

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 ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» во включении сведений в отношении ООО «Биомедикал Системс» 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: **Киняшова Кристина Денисовна**
Сертификат № 642C6C7CF48E6A7B6CBB4F2499CEA0FB
Действителен с 28.03.2023 по 20.06.2024

К.Д. Киняшова

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

К.А. Щенкова

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

Исп.Давыденко Е.Ю.

2023-33983