

АРБИТРАЖНЫЙ СУД ДАЛЬНЕВОСТОЧНОГО ОКРУГА

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
от 15 октября 2020 г. N Ф03-4145/2020

Резолютивная часть постановления объявлена 08 октября 2020 года.

Полный текст постановления изготовлен 15 октября 2020 года.

Арбитражный суд Дальневосточного округа в составе:

председательствующего судьи Михайловой А.И.

судей Меркуловой Н.В., Филимоновой Е.П.

при участии:

от общества с ограниченной ответственностью "Научно-производственное предприятие "Доступная среда": представитель не явился;

от Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю: Новоселов В.И., представитель по доверенности от 04.09.2020 N 7/10420;

от Федеральной антимонопольной службы: представитель не явился;

от третьих лиц: представители не явились;

рассмотрев в судебном заседании кассационную жалобу общества с ограниченной ответственностью "Научно-производственное предприятие "Доступная среда"

на решение от 17.01.2020, [постановление](#) Шестого арбитражного апелляционного суда от 09.07.2020

по делу N А73-22259/2019

Арбитражного суда Хабаровского края

по заявлению общества с ограниченной ответственностью "Научно-производственное предприятие "Доступная среда" (ОГРН 1151840003226, ИНН 1840037738, адрес: 426054, Удмуртская республика, г. Ижевск, ул. им. 50-летия Влксм, д. 13, кв. 19)

к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю (ОГРН 1022700921022, ИНН 2721023142, адрес: 680030, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Запарина, д. 67); Федеральной антимонопольной службе (ОГРН 1047796269663, ИНН 7703516539, адрес: 125993, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 11)

третьи лица: Краевое государственное бюджетное учреждение здравоохранения "Консультативно-диагностический центр" Министерства здравоохранения Хабаровского края "Вивея" (ОГРН 1022700914610, ИНН 2702015153, адрес: 680000, Хабаровский край, г. Хабаровск, ул. Запарина, д. 83); Удмуртская республиканская организация общероссийской организации "Всероссийское общество инвалидов" (ОГРН 1021800000034, ИНН 1833005037, адрес: 426039, Удмуртская республика, г. Ижевск, шоссе Воткинское, д. 22)

о признании незаконным решения; о признании незаконными действий

установил:

общество с ограниченной ответственностью "Научно-производственное предприятие "Доступная среда" (далее - ООО "НПП "Доступная среда") обратилось в Арбитражный суд Хабаровского края с заявлением к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю (далее - Хабаровское УФАС России, антимонопольный орган), Федеральной антимонопольной службе (далее - ФАС России) о признании незаконным решения Хабаровского УФАС России от 08.08.2019 N РНП-27-189 о включении сведений в отношении ООО "НПП "Доступная среда" и его учредителя Удмуртской республиканской организации общероссийской организации "Всероссийское общество инвалидов" (далее - общество инвалидов) в реестр недобросовестных поставщиков; признании незаконными действий ФАС России по несвоевременному включению сведений в отношении ООО "НПП "Доступная среда" и его учредителя в реестр недобросовестных поставщиков.

К участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечены: Краевое государственное бюджетное учреждение здравоохранения "Консультативно-диагностический центр" Министерства здравоохранения Хабаровского края "Вивея" (далее - КГБУЗ "КДЦ "Вивея"), Удмуртская республиканская организация общероссийской организации "Всероссийское общество инвалидов".

Решением суда от 17.01.2020, оставленным без изменения постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда от 09.07.2020, требования к ФАС России удовлетворены, действия ФАС по несвоевременному включению в реестр недобросовестных поставщиков сведений под реестровой записью РНП.219452-19 об ООО "НПП "Доступная среда" (ИНН 1840037738) и учредителе признаны незаконными; ФАС России обязана принять необходимые и достаточные меры для исключения с 13.08.2021 из реестра недобросовестных поставщиков сведений об ООО "НПП "Доступная среда" и его учредителе, внесенных под реестровой записью РНП.219452-19. В удовлетворении требований к Хабаровскому УФАС России отказано.

В кассационной жалобе ООО "НПП "Доступная среда", ссылаясь на неправильное применение норм материального и процессуального права, несоответствие выводов арбитражных судов фактическим обстоятельствам дела, неполное выяснение значимых для дела обстоятельств, просит отменить указанные судебные акты в части отказа в удовлетворении требований к Хабаровскому УФАС России. Заявитель кассационной жалобы считает, что спорный контракт не содержал в себе условия, которое конкретизировало бы требования к поставляемым пробиркам в части наличия на них каких-либо резьбовых соединений. Считает, что Хабаровское УФАС России не дало оценку существенности нарушения, виновности ООО "НПП "Доступная среда", причин и условий, повлекших нарушение условий контракта. Полагает, что спорный контракт не содержал в себе условий о соответствии поставляемых пробирок требованиям [ГОСТ ISO 6710-2011](#), поэтому отказ третьего лица в приеме продукции неправомерен.

В отзыве антимонопольный орган указывает на то, что нарушений прав ООО "НПП "Доступная среда" не имелось, в связи с чем просит обжалуемые судебные акты оставить без изменения, в удовлетворении кассационной жалобы отказать.

В судебном заседании представитель Хабаровского УФАС России возражал против удовлетворения кассационной жалобы, считая принятые по делу судебные акты законными и обоснованными. Иные лица, участвующие в деле, надлежащим образом извещенные о месте и времени рассмотрения кассационной жалобы, явку своих представителей в судебное заседание не обеспечили.

Проверив в порядке и пределах [статей 284, 286](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее - АПК РФ) законность обжалуемых судебных актов, Арбитражный суд Дальневосточного округа не усматривает правовых оснований для их отмены.

Как установлено судами и следует из материалов дела, по результатам электронного аукциона, проведенного в порядке Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе) между КГБУЗ "КДЦ "Вивея" (заказчик) и ООО "НПП "Доступная среда" (поставщик) заключен государственный контракт от 13.11.2017 N 20К (2018) на поставку пробирок вакуумных в соответствии со спецификацией (приложение N 1) соответствующий требованиями, указанным с Технической части (приложение N 2). Пунктом 5.1 контракта предусмотрена поставка пробирок в соответствии с графиком поставки.

Спецификацией (приложение) N 1 к контракту предусмотрена поставка 6 видов приборов вакуумных, в том числе: - вид 1 - 2,0 мл. в количестве 4 упаковок на сумму 3785 руб. 32 коп.; - вид 2 - 4,0 мл. в количестве 2 упаковок на сумму 2480 руб. 94 руб.; - вид 3 - 4,5 мл. в количестве 80 упаковок на сумму 757064 руб.; - вид 5 - 9,0 мл., в количестве 370 упаковок на сумму 463 939 руб. 30 коп.; - вид 6 - 6,0 мл. в количестве 300 упаковок на сумму 290 994 руб.

Согласно Технической части (приложение N 2) контракта предусмотрены требуемые значения показателей для каждого вида вакуумных пробирок. При этом для пробирок видов 1, 2, 3, 4, 6 предусмотрен такой показатель как "закупоривание закручиванием".

В связи с несоответствием поставленного товара условиям контракта, заказчиком составлены соответствующие акты и направлен мотивированный отказ в приемке товара по позициям N 2, 3 в связи с несоответствием данного товара требованиям технической части контракта. Товар из позиции N 1 товарной накладной N 57 принят заказчиком без замечаний.

В ответных разъяснениях на запрос поставщика относительно причин частичной приемки товара заказчик в письме от 27.07.2018 N 1133 указал на отсутствие у поставленного товара технической характеристики предусмотренной технической частью контракта. Из претензионной переписки заказчика с поставщиком следует, что позиция четвертая в спецификации контракта пробирки вакуумные (вид 4) должны иметь, согласно технической части контракта, характеристику "закупоривание закручиванием", однако фактически поставщиком по товарной накладной N 57 поставлены стандартные вакуумные пробирки вид 4 в количестве 96 упаковок, не имеющие указанной характеристики.

Поскольку не последовало результата урегулирования спора и имелось несогласие поставщика с экспертным заключением, заказчик был вынужден отказаться от ведения дальнейшей претензионной работы и проведения дополнительной экспертизы, а также информировал о намерении отказаться от контракта в одностороннем порядке и обратиться в суд с иском о восстановлении нарушенных прав, взыскании стоимости экспертизы, убытков и штрафных санкций, поскольку наличие вышеуказанной характеристики у подлежащего поставке товара является существенным.

Возражений на указанное письмо заказчика от 1.09.2018 N 1375 от поставщика не поступало, экспертное заключение, опровергающее экспертизу, проведенную заказчиком, не представлено.

По спорному контракту остался недопоставленным товар по позиции "Пробирки вакуумные (вид) 3,0 мл" в количестве 96 упаковок. Направленное в адрес поставщика 20.12.2018 требование о допоставке товара (письмо от 19.12.2018 N 1984, полученное ООО "НПП "Доступная среда" 15.01.2019) оставлено без ответа.

Ввиду недопоставки товара 28.06.2019 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, размещено в единой информационной системе и направлено поставщику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении. 16.07.2019 поставщиком получено решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Поскольку в установленный 10-дневный срок нарушения условий контракта поставщиком устранены не были, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 29.07.2019, контракт считается расторгнутым 29.07.2019.

На основании обращения КГБУЗ "КДЦ "Вивея" в порядке [части 4 статьи 104](#) Закона о контрактной системе антимонопольный орган по результатам внеплановой проверки принял решение от 08.08.2019 N РНП-27-189 о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО "НПП "Доступная среда", а также о его учредителе - обществе инвалидов сроком на два года.

Посчитав указанное решение антимонопольного органа незаконным, а также включение указанных сведений в РНП с нарушением установленного срока, общество оспорило решение и действия по включению сведений в реестр в суд в порядке [главы 24](#) АПК РФ.

Арбитражный суд первой инстанции, частично удовлетворяя заявленные требования, исходил из того, что поскольку решение N РНП-27-189 принято 08.08.2019, то ФАС России обязано было включить в РНП сведения об обществе не позднее 13.08.2019. Включение сведений 11.10.2019 нарушает права общества, поскольку не позволяет рассчитывать на своевременное исключение данной записи из реестра. В этой связи обязал ФАС России принять меры для исключения с 13.08.2021 сведений об ООО "НПП "Доступная среда" и его учредителе из реестра недобросовестных поставщиков. В отношении остальных требований оснований для их удовлетворения суд не усмотрел.

Данные выводы поддержаны апелляционным судом в полном объеме.

При этом суды обоснованно исходили из следующего.

Согласно [статье 33](#) Закона о контрактной системе, характеристики объекта закупки устанавливаются заказчиком исходя из цели заключения контракта и соответствующих, определенных с учетом данных целей, потребностей заказчика.

Действующее законодательство о контрактной системе Российской Федерации не ограничивает право заказчика приобретать товары, работы и услуги в соответствии со своими нуждами и спецификой деятельности. Заказчик вправе самостоятельно формулировать объект закупки, исходя из своих потребностей. При описании товара заказчик вправе указывать технические, функциональные, эксплуатационные, качественные параметры объекта закупки, которые являются определяющими для него. Заказчик не лишен возможности более точно и четко указывать требования к закупаемым товарам.

Из материалов дела судом установлено, что требование заказчика о наличии резьбы на крышке вакуумных пробирок продиктовано потребностью КГБУЗ "КДЦ "Вивея" максимально обеспечить безопасность работы медицинского персонала (обследование пациентов, инфицированных, зараженных инфекционными заболеваниями), поскольку завинчивающаяся крышка практически полностью исключает образование аэрозольного эффекта, что снижает риск заражения сотрудников от потенциально опасного биологического материала. Кроме этого, использование таких крышек позволяет иметь возможность надежного повторного закрытия и безопасной транспортировки биообразцов в первичных пробирках, если технико-аналитический регламент исследования требует вскрытия первичных пробирок для дополнительной пробоподготовки, внесения стабилизаторов и консервантов или аликвотирования части пробы для иного режима хранения.

Суды при истолковании норм [Закона](#) о контрактной системе сделали вывод о том, что заказчик вправе определять такие требования к качеству, техническим и функциональным характеристикам товаров, которые соответствуют его потребностям в осуществляемой им деятельности, а также детализировать объект закупки, поскольку потребности заказчика являются

определяющим фактором при установлении соответствующих требований.

Материалами дела подтверждено, что в ходе исполнения контракта ООО "НПП "Доступная среда" по товарной накладной от 14.06.2018 N 57 поставлены стандартные вакуумные пробирки (вид 4) объем 3,0 мл, не имеющие требуемый контрактом показатель "закупоривание завинчиванием", что привело к правомерному отказу заказчика от приема поставленных вакуумных пробирок, с требованием замены их на необходимые по контракту. При этом, поставщик отказался от замены 96 упаковок вакуумных пробирок (вид 4) объемом 3,0 мл, поставленных по товарной накладной N 57 от 14.06.2018, ссылаясь на непроведение заказчиком экспертизы этой партии.

Между тем, материалами дела подтверждается проведение заказчиком в порядке [части 3 статьи 94](#) Закона о контрактной системе экспертизы с привлечением стороннего эксперта, которым установлено несоответствие пробирок условиям контракта, поскольку пробирки не имеют такой показатель как "закупоривание закручиванием".

При таких обстоятельствах КГБУЗ "КДЦ "Вивея" в соответствии со [статьей 523](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, [статьей 94](#) Закона о контрактной системе обоснованно принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое поставщиком в установленном порядке не оспорено.

В силу положений [части 2 статьи 104](#) Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях) в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

[Частью 9 статьи 95](#) Закона о контрактной системе определено, 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.

Согласно [части 6 статьи 104](#) Закона о контрактной системе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную [частью 3 этой же статьи](#), а также обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в письменной форме.

Ввиду установленных по материалам дела обстоятельств, судами верно подтверждено, что решение Хабаровского УФАС России от 08.08.2019 N РНП-27-189 о включении сведений в отношении ООО "НПП "Доступная среда" и его учредителя в реестр недобросовестных поставщиков соответствует положениям [Закона](#) о контрактной системе и права общества не нарушает, что повлекло обоснованный отказ в удовлетворении требований в данной части.

Доводы заявителя о необходимости учета письма ФГУП "ВНИИНМАШ", согласно которому термин "закупоривание закручиванием" не является техническим и не может быть установлен для установления к пробиркам дополнительных требований в части наличия каких-либо резьбовых соединений являлись предметом исследования судов и правомерно отклонены, поскольку поставщиком не доказано выполнение требований заказчика о поставке пробирок с такой технической характеристикой, как "закупоривание закручиванием". При этом поставщик также не представил доказательств обращения к заказчику за разъяснениями по предмету контракта в данной части, если они не были ему ясны.

Относительно сроков включения ООО "НПП "Доступная среда" в реестр недобросовестных поставщиков судами установлено следующее.

В силу [части 4 статьи 104](#) Закона о контрактной системе в случае, если победитель определения поставщика (подрядчика, исполнителя) признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик в течение трех рабочих дней с даты признания победителя уклонившимся от заключения контракта направляет в контрольный орган в сфере закупок информацию, предусмотренную [пунктами 1 - 3 части 3 настоящей статьи](#), а также документы, свидетельствующие об уклонении победителя от заключения контракта.

Согласно [части 7 вышеуказанной статьи](#) в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в [частях 4 - 6 настоящей статьи](#), федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную [частью 3 настоящей статьи](#), в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В соответствии с [частями 8 и 9 статьи 104](#) Закона о контрактной системе, информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков, размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная [частью 3 настоящей статьи](#), исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1062 утверждены [Правила](#) ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила ведения реестра).

Согласно [пункту 13](#) Правил ведения реестра уполномоченный орган включает информацию о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе), предусмотренную [частью 3 статьи 104](#) Федерального закона, в реестр в течение 3 рабочих дней с даты вынесения решения о включении информации о таком лице в реестр.

[Пунктом 16](#) Правил установлено, что информация о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе), предусмотренная [частью 3 статьи 104](#) Федерального закона, исключается из реестра по истечении 2 лет с даты ее включения в реестр, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, - до истечения указанного срока на основании решения суда.

Между тем, как подтверждено судами по материалам дела, решение Хабаровского УФАС России N РНП-27-189 принято 08.08.2019, а сведения в реестр недобросовестных поставщиков внесены лишь 10.10.2019 (реестровый номер записи РНП.219452-19), при сроке 13.08.2019.

Указанное обстоятельство повлекло нарушение прав ООО "НПП "Доступная среда", поскольку исключение сведений об обществе из РНП в связи с этим было бы произведено 11.10.2021, то есть позднее срока, установленного законом.

В этой связи судами правомерно удовлетворено требование заявителя в указанной части с принятием такой меры восстановления права как обяание ФАС России принять необходимые и достаточные меры для исключения с 13.08.2021 сведений об ООО "НПП "Доступная среда" и его учредителе из реестра недобросовестных поставщиков, внесенных под реестровой записью РНП.219452-19.

Довод заявителя кассационной жалобы о перекладывании бремени доказывания на общество опровергается материалами дела, поскольку Хабаровским УФАС России в полном объеме представлены доказательства факта неисполнения заявителем условий государственного контракта, повлекшее вынесение оспариваемого решения о включении сведений о нем в Реестр

недобросовестных поставщиков.

Доводы заявителя кассационной жалобы фактически сводятся к отсутствию нарушения прав и законных интересов КГБУЗ "КДЦ "Вивея" как заказчика по государственному контракту по причине поведения самого заказчика, что способствовало расторжению контракта и невозможности поставки оговоренной продукции. Данные доводы направлены на установление иных обстоятельств по делу переоценку доказательств, произведенную судебными инстанциями, что в силу [статьи 286](#) АПК РФ не входит в полномочия суда кассационной инстанции.

Учитывая, что дело рассмотрено арбитражными судами полно и всесторонне, выводы судов основаны на имеющихся в материалах дела доказательствах и соответствуют фактическим обстоятельствам дела, неправильного применения норм материального права и положений действующего процессуального законодательства не допущено, у суда округа отсутствуют правовые основания для отмены обжалуемых судебных актов и удовлетворения кассационной жалобы.

Руководствуясь [статьями 284, 286 - 289](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражный суд Дальневосточного округа

постановил:

решение от 17.01.2020, [постановление](#) Шестого арбитражного апелляционного суда от 09.07.2020 по делу N А73-22259/2019 Арбитражного суда Хабаровского края оставить без изменения, кассационную жалобу - без удовлетворения.

Постановление вступает в законную силу со дня его принятия и может быть обжаловано в Судебную коллегия Верховного Суда Российской Федерации в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия, в порядке, предусмотренном [статьей 291.1](#) Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Председательствующий судья
А.И.МИХАЙЛОВА

Судьи
Н.В.МЕРКУЛОВА
Е.П.ФИЛИМОНОВА
