

**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ  
ПО ЯРОСЛАВСКОЙ ОБЛАСТИ**

**РЕШЕНИЕ**

**от 15 апреля 2020 г. по делу N 05-03/47П-20(76-43)**

Инспекция Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Инспекция) в составе: руководителя Инспекции - заместителя руководителя управления Л., ведущего специалиста-эксперта отдела закупок Р., ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти и рекламы С.,

с участием:

заказчик - государственное бюджетное учреждение здравоохранения "Р" (далее - ГБУЗ ЯР "Р", заказчик) - личного участия не обеспечил, представителя не направил, о времени, дате и способе рассмотрения сведений уведомлен надлежащим образом, заявил ходатайство о рассмотрении сведений в отсутствие представителя ГБУЗ ЯО "Р";

общество с ограниченной ответственностью "М" (далее - ООО "М", общество, поставщик) - обеспечило участие в рассмотрении сведений посредством видеоконференцсвязи представителя по доверенности <...>;

рассмотрев сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков, направленные ГБУЗ ЯО "Р" в отношении ООО "М" и осуществив в соответствии со статьей 99 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 - Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ, закон) проверку факта одностороннего отказа заказчика, государственного бюджетного учреждения здравоохранения Ярославской области "ГА" (правопреемник - ГБУЗ ЯО "Р"), от исполнения контракта N 183 от 25.06.2019 на поставку одноразовых изделий для нужд ГБУЗ "ГБ" (извещение N 0371200021319000177), заключенного с ООО "М", в связи с нарушением исполнителем существенных условий контракта, в соответствии с Приказами Ярославского УФАС России от 10.04.2020 N 89,

установила:

08.04.2020 в Ярославское УФАС России в соответствии с частью 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ заказчиком для включения в реестр недобросовестных поставщиков направлены сведения об ООО "М", существенно нарушившем, по мнению заказчика, условия контракта N 183 от 25.06.2019 на поставку одноразовых изделий для нужд ГБУЗ "ГБ".

Изучив представленные материалы, Инспекцией установлено следующее.

Заказчиком, ГБУЗ ЯО "ГА" (правопреемник - ГБУЗ ЯО "Р"), 29.05.2019 в единой информационной системе (официальный сайт в сети "Интернет" [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)) размещено извещение N 0371200021319000177 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на поставку одноразовых изделий для нужд ГБУЗ "ГБ".

Начальная (максимальная) цена контракта 267 190,00 рублей.

Под аукционом в электронной форме (электронным аукционом) понимается аукцион, при котором информация о закупке сообщается заказчиком неограниченному кругу лиц путем размещения в единой информационной системе извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования, проведение такого аукциона обеспечивается на электронной площадке ее оператором (часть 1 статьи 59 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ).

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона N 0371200021319000177 от 10.06.2019 по итогам рассмотрения вторых частей заявок на участие в данной закупке единая комиссия заказчика признала победителем рассматриваемого аукциона участника закупки ООО "М" (идентификационный номер заявки 105230541), как участника, предложившего наименьшую цену контракта, и заявка которого признана единой комиссией заказчика соответствующей требованиям документации об электронном аукционе.

По результатам электронного аукциона (извещение N 0371200021319000177) 25.06.2019 ГБУЗ ЯО "ГА" (правопреемник - ГБУЗ ЯО "Р") (далее - заказчик) и ООО "М" (далее - поставщик) заключен контракт N 183 (далее - контракт N 183, контракт).

Цена контракта составляет 97 524 (девятью семь тысяч пятьсот двадцать четыре) рубля 35 копеек (пункт 2.1 раздела 2 "Цена контракта" контракта).

Согласно пункту 1.1 раздела 1 "Предмет контракта" контракта предметом настоящего контракта является поставка одноразовых изделий для нужд ГБУЗ ЯО "ГБ" (далее - товар) в соответствии со спецификацией (Приложение N 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью контракта.

В соответствии с пунктом 3.1 раздела 3 "Сроки, место и условия поставки товара" контракта поставка товара осуществляется партиями с даты заключения контракта по "29" мая 2020 года. Поставка осуществляется по письменной заявке Заказчика не позднее 5 рабочих дней с момента получения заявки, в которой указывается место доставки и необходимое количество товара. Поставка осуществляется в рабочий день, в рабочее время с 8.00 до 12.00 часов по московскому времени, кроме выходных и праздничных дней.

Пунктом 3.2 раздела 3 "Сроки, место и условия поставки товара" контракта установлено, что датой поставки считается дата подписания товарно-транспортной накладной Заказчиком.

Пунктом 14 раздела 14 "Срок действия контракта" контракта определено, что настоящий контракт вступает в силу с момента подписания и действует по 29.07.2020 г., а в части неисполненных обязательств - до полного их исполнения. Окончание срока действия контракта не освобождает стороны от исполнения обязательств по контракту и ответственности за его нарушения.

Инспекция Ярославского УФАС России, проанализировав представленные в материалы дела документы, установила следующее.

11.01.2020 заказчиком посредством электронной почты сотрудника (<...>) на электронную почту (указанную в контракте: ooo.medsistema@yandex.ru) ООО "М" направлена заявка от 13.01.2020 на поставку масок медицинских в количестве 2000 штук и шапочек в количестве 3000 штук.

Согласно товарной накладной N 17 от 14.01.2020 ООО "М" поставлены, а заказчиком 17.01.2019 приняты шапочки медицинские (берет) "Шарлотта" в количестве 3000 штук и маски 3-х слойные медицинские защитные на резинке в количестве 3000 штук на сумму 5 010,00 рублей.

10.02.2020 заказчиком посредством электронной почты сотрудника (<...>) на электронную почту (указанную в контракте: ooo.medsistema@yandex.ru) ООО "М" направлена заявка от 10.02.2020 на поставку масок медицинских в количестве 10000 штук и шапочек в количестве 1200 штук.

В течение 5 рабочих дней с даты получения вышеуказанной заявки ООО "М" не поставило в ГБУЗ ЯО "Р" маски медицинские в количестве 10000 штук и шапочки в количестве 1200 штук.

20.02.2020 заказчиком посредством электронной почты сотрудника (<...>) на электронную

почту (указанную в контракте: ooo.medsistema@yandex.ru) ООО "М" направлена повторная заявка от 21.02.2020 на поставку масок медицинских в количестве 10000 штук и шапочек в количестве 1200 штук.

На вышеуказанную заявку ООО "М" направило в адрес заказчика информационное письмо от 21.02.2020, в соответствии с которым сообщило, что в связи с эпидемической обстановкой, связанной с опасностью эпидемии коронавируса, в нашей стране сложилась неразрешимая в ближайшее время ситуация с поставками масок медицинских одноразовых трехслойных на резинке и на завязках.

Таким образом, ООО "М" не осуществило в предусмотренные контрактом сроки поставку товара по заявкам от 10.02.2020 и 21.02.2020.

Исходя из части 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 9 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ 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.

В соответствии с пунктом 10.1 раздела 10 "Расторжение контракта" контракта расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно пункту 2 статьи 523 ГК РФ 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.

Пунктом 4 статьи 523 ГК РФ установлено, что договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

Согласно части 12 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ 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 части 12 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ 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.

Согласно статье 191 ГК РФ течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (статья 193 ГК РФ).

Частью 13 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ установлено, что 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.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ 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.

Иными словами, поставщику (подрядчику, исполнителю) в течение десяти дней с даты надлежащего уведомления о принятом решении предоставлена возможность устранить нарушения условий по контракту и предпринять действия по исполнению контракта.

25.02.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта N 183 от 25.06.2019, в основу которого положен факт, не поставки товара (масок медицинских) по заявкам заказчика от 13.01.2020 и 10.02.2020.

25.02.2020 решение об одностороннем отказе размещено заказчиком в Единой информационной системе в разделе "Дополнительная информация".

26.02.2020 заказчик направил решение об одностороннем отказе ООО "М" на адрес общества, указанный в рассматриваемом контракте, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 15290523018473.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 15290523018473 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта N 183 от 25.06.2019 адресату не доставлено.

Таким образом, ООО "М" считается надлежащим образом, уведомленным о принятом заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения Контракта 27.03.2020, то есть по истечении тридцати дней с даты размещения указанного решения в единой информационной системе.

В период с 27.03.2020 по 06.04.2020 ООО "М" не поставило в адрес заказчика медицинские маски в количестве 10000 штук.

Таким образом, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым 07.04.2020.

В ходе подготовки к заседанию Инспекции УФАС по Ярославской области направлен в адрес ООО "М" запрос о предоставлении письменных пояснений с указанием причин существенных нарушений условий контракта N 183 от 25.06.2019, которые привели к одностороннему отказу заказчика от исполнения данного контракта, и обеспечить явку представителя ООО "М" 14 апреля 2020 в 11 часов 00 минут посредством видеоконференцсвязи на заседание Инспекции Ярославского УФАС России по рассмотрению вопроса о включении/невключении сведений об ООО "М" в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО "М" на вышеуказанный запрос Ярославского УФАС России представило письменные пояснения, согласно которым пояснило, что с февраля 2020 года вследствие распространения новой коронавирусной инфекции (COVID-19) и невозможности произвести закупку у поставщиков медицинских масок не смогло осуществить поставку по заявкам заказчика от 10.02.2020 и 21.02.2020 в полном объеме. В подтверждении невозможности закупки масок ООО "М" представило переписку с поставщиками масок, из содержания которой следует, что поставка масок приостановлена на неопределенный срок.

Вместе с тем, поставка шапочек в соответствии с заявкой от 10.02.2020 и повторной заявкой от 21.02.2020 ООО "М" осуществлена, что подтверждается товарной накладной N 68 от 28.02.2020, в соответствии с которой заказчиком 31.03.2020 осуществлена приемка товара, а именно: бахил медицинских в количестве 3000 пар, нарукавников в количестве 1000 пар, а также шапочек медицинских в количестве 2000 штук.

Кроме того, до возникновения ситуации связанной с распространением новой коронавирусной инфекции (COVID-19), ООО "М" надлежащим образом исполняло обязательства по поставке товара в соответствии с контрактом N 183 от 25.06.2019, что подтверждается товарными накладными N 131 от 27.08.2019, N 170 от 07.10.2019, N 212 от 19.11.2019 и N 16 от 14.01.2019.

С учетом изложенного контрольным органом в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий как признание общества недобросовестным поставщиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего. Кроме того, в основу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта N 183 от 25.06.2019 положен факт не поставки товара (масок медицинских) по заявке заказчика от 13.01.2020, которая как уже было указано выше была исполнена ООО "М" в установленные контрактом сроки (товарная накладная N 16 от 14.01.2020).

Согласно частям 1 - 2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Частью 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ предусмотрено, что в пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ, 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 рассматриваемой статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В соответствии с пунктами 11 - 12 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2013 N 1062, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 5 рабочих дней с даты их поступления.

Рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр; в случае неявки указанных лиц или их представителей рассмотрение указанного вопроса осуществляется в их отсутствие в пределах срока, предусмотренного пунктом 11 Правил; в рассмотрении вправе принять участие иные заинтересованные лица.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение; в случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; в ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр; копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие исполнителя, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ, в том числе, приведших к невозможности исполнения в срок контракта.

В определениях Конституционного суда Российской Федерации от 07.06.2001 N 139-О, от 07.02.2002 N 16-О, постановлениях от 21.11.2002 N 15-П, от 30.07.2001 N 13-П, информационном письме ВАС РФ от 20.12.1999 N С1-7/смп-1341 "Об основных положениях, применяемых Европейским судом по правам человека по защите имущественных прав и права на правосудие" указано, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Указанные меры не должны подавлять экономическую самостоятельность и инициативу граждан и юридических лиц, чрезмерно ограничивать право каждого на свободное пользование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности.

По смыслу статьи 55 (часть 3) 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 целым и охраняемым законами интересам, а также

характеру совершенного деяния.

Таким образом, Инспекция приходит к выводу о том, что исходя из имеющихся на день рассмотрения сведений, фактов и доказательств, основания для включения сведений об ООО "М" в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Кроме того, фактические обстоятельства дела (явно выраженное намерение ООО "М" исполнить обязательства по контракту N 183: поставщик предпринимал необходимые действия для надлежащего исполнения своих обязательств по контракту (включая оперативное взаимодействие с поставщиками масок в период сложившейся ситуации в стране); полностью исполнил заявку заказчика от 13.01.2020, которая, в том числе являлась основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, также частично исполнил заявку заказчика от 10.02.2020, которая также положена в основу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, вынужденная по независящим от общества причинам непоставка масок в требуемом заказчику объеме и т.д.) и представленные ООО "М" доказательства и пояснения не подтверждают совершения им умышленных действий (бездействия), недобросовестного поведения со стороны участника закупки, иных доказательств, являющихся безусловным основанием для вывода о наличии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе, заказчиком не представлено.

Учитывая вышеизложенное, руководствуясь статьей 99 Закона N 44-ФЗ, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными соответствующим постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1062, Инспекция Ярославского УФАС России по контролю в сфере закупок,

решила:

сведения, представленные государственным бюджетным учреждением здравоохранения "Р" (ИНН: <...>, ОГРН: <...>) в отношении общества с ограниченной ответственностью "М" (ИНН: <...>, ОГРН: <...>, адрес: 150051, <...>), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Руководитель Инспекции  
Л.

Члены Инспекции  
Р.  
С.