



ТРИНАДЦАТЫЙ АРБИТРАЖНЫЙ АПЕЛЛЯЦИОННЫЙ СУД

191015, Санкт-Петербург, Суворовский пр., 65, лит. А
<http://13aas.arbitr.ru>

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

г. Санкт-Петербург

07 июня 2023 года

Дело №А56-100299/2022

Резолютивная часть постановления объявлена 06 июня 2023 года

Постановление изготовлено в полном объеме 07 июня 2023 года

Тринадцатый арбитражный апелляционный суд
в составе:

председательствующего Семеновой А.Б.

судей Зотеевой Л.В., Лебедева Г.В.

при ведении протокола судебного заседания: Макашевым В.Э.

при участии:

от заявителя: Макеева А.А. по доверенности от 19.04.2022

от заинтересованного лица: Мороз Е.В. по доверенности от 26.05.2023

от 3-го лица: Цороев А.У. по доверенности от 18.01.2023

рассмотрев в открытом судебном заседании апелляционную жалобу (регистрационный номер 13АП-10862/2023) ОСФР по Санкт-Петербургу и Ленинградской области на решение Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 22.02.2023 по делу № А56-100299/2022, принятое

по заявлению ООО "Флавио"

к УФАС по Санкт-Петербургу

3-е лицо: ГУ – Санкт-Петербургское РО Фонда социального страхования Российской Федерации (после правопреемства – ОСФР по Санкт-Петербургу и Ленинградской области)

об оспаривании решения

установил:

общество с ограниченной ответственностью «Флавио» (ОГРН: 1127847296961, адрес: 190008, Санкт-Петербург, ул. Садовая, д. 91, лит. А, кв. 13, далее – ООО "Флавио", Общество, заявитель) обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с заявлением об оспаривании решения Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (адрес: 199004, Санкт-Петербург, 4-я линия В.О., д. 13, лит. А; далее – Управление, УФАС, антимонопольный орган) от 21.09.2022 по делу № РНП-78-1173/22.

К участию в деле в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора, привлечено Государственное учреждение - Санкт-Петербургское региональное Отделение Фонда социального страхования Российской Федерации (ОГРН: 1027806860707, адрес: 197046, Санкт-

Санкт-Петербург, ул. Б.Посадская, 10А, далее – ГУ – Санкт-Петербургское РО Фонда социального страхования Российской Федерации, Учреждение, третье лицо).

Решением от 22.02.2023 суд первой инстанции произвел процессуальное правопреемство ГУ – Санкт-Петербургское РО Фонда социального страхования Российской Федерации на Отделение Фонда пенсионного и социального страхования Российской Федерации по Санкт-Петербургу и Ленинградской области (ОГРН: 1027801558223, адрес: 194214, Санкт-Петербург, пр-кт Энгельса, д. 73, лит. А, далее - ОСФР по Санкт-Петербургу и Ленинградской области, Отделение); признал недействительным решение УФАС по Санкт-Петербургу от 21.09.2022 по делу № РНП-78-1173/22 о рассмотрении сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков; обязал УФАС по Санкт-Петербургу устранить допущенные нарушения прав и законных интересов ООО «Флавио» путем исключения из реестра недобросовестных поставщиков; взыскал с УФАС по Санкт-Петербургу в пользу ООО «Флавио» 3000 руб. расходов по уплате государственной пошлины.

Не согласившись с решением суда, ОСФР по Санкт-Петербургу и Ленинградской области обратилось в Тринадцатый арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой, в которой просит отменить решение суда, принять по делу новый судебный акт.

В судебном заседании представители Отделения и Управления поддержали доводы апелляционной жалобы третьего лица, представитель Общества возражал против удовлетворения апелляционной жалобы по мотивам, изложенным в отзыве.

Законность и обоснованность обжалуемого судебного акта проверены в апелляционном порядке.

Как установлено материалами дела, Отделением (далее – Заказчик) 16.06.2022 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» в сфере закупок www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона на поставку подгузников для взрослых для инвалидов в 2022 году (извещение № 0272100000122000145). Начальная (максимальная) цена государственного контракта составила 46 466 742 руб.

В соответствии с Протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме от 28.06.2022 № ИЭА1 победителем аукциона признано ООО «Флавио».

28.07.2022 по результатам закупки между Заказчиком и Обществом заключен государственный контракт № Ф.2022/320 (далее – Контракт) на сумму 31 829 718,27 руб.

01.09.2022 Отделением принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, заключенного с Обществом, в связи с чем сведения в отношении Общества направлены заказчиком в антимонопольный орган.

По результатам рассмотрения обращения Отделения и проверки, проведенной в соответствии со статьей 104 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 N 44-ФЗ), Комиссия Управления вынесла решение от 21.09.2022 по делу № РНП-78-1173/22 о включении сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

Не согласившись с указанным решением Управления, Общество оспорило его в арбитражном суде.

Суд первой инстанции пришел к выводу об отсутствии в действиях Общества умышленного недобросовестного поведения, направленного на ненадлежащее исполнение контракта, в связи с чем заявленные требования удовлетворил.

Исследовав материалы дела, доводы апелляционной жалобы и отзыва на апелляционную жалобу, выслушав представителей сторон и третьего лица, суд апелляционной инстанции приходит к выводу о наличии оснований для удовлетворения апелляционной жалобы и отмены решения суда в виду следующего.

Закон N 44-ФЗ регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Согласно части 1 статьи 104 Закона N 44-ФЗ ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее также - реестр недобросовестных поставщиков) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей.

В реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами (часть 2 статьи 104 Закона N 44-ФЗ).

В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона N 44-ФЗ в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Согласно части 14 статьи 34 Закона N 44-ФЗ в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями частей 8 - 25 статьи 95 настоящего Федерального закона.

Частью 9 статьи 95 Закона N 44-ФЗ предусмотрено право заказчика на принятие решения 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.

Пунктом 13.1.8 Контракта от 28.07.2022, заключенного сторонами, предусмотрено право Заказчика расторгнуть Контракт в одностороннем порядке в случае, если в ходе его исполнения установлено, что Поставщик и(или) поставляемый им товар не соответствуют установленным извещением об

осуществлении закупки и(или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и(или) поставляемому товару или Поставщик представил недостоверную информацию о своем соответствии и(или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения Поставщика.

Из материалов дела следует, что согласно пункту 1.1 Контракта Участник обязуется осуществить поставку инвалидам или их законным представителям, или представителям по доверенности либо на основании иного документа, подтверждающего их полномочия (далее - Получатель, представитель Получателя), следующих технических средств реабилитации - подгузников для взрослых (далее - Товар), предусмотренных Техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту) и Спецификацией (Приложение № 2 к Контракту), в Санкт-Петербург в соответствии с Календарным планом (Приложение № 3 к Контракту), по направлениям на получение либо изготовление технических средств реабилитации, протезов, протезно-ортопедических изделий, оформленным Заказчиком в соответствии с формой, утвержденной приказом Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 21.08.2008 № 439н «Об утверждении форм уведомления о постановке на учет по обеспечению техническими средствами реабилитации, протезами, протезно-ортопедическими изделиями, направления на их получение или изготовление, специального талона и именного направления для бесплатного получения проездных документов для проезда к месту нахождения организации, обеспечивающей техническими средствами реабилитации, протезами, протезно-ортопедическими изделиями» (далее - Направления), а Заказчик обязуется оплатить Товар.

Срок поставки Товара Получателем: с даты получения от Заказчика реестра получателей Товара (Приложение № 4 к Контракту) до 01.09.2022 включительно. Сроки исполнения отдельных этапов исполнения Контракта: по первому этапу: с даты заключения Контракта по 31.07.2022 включительно; по второму этапу: с 01.08.2022 по 01.09.2022.

Как указывает Заказчик, в ходе исполнения Контракта установлены нарушения условий Контракта, а именно: несоответствие поставленного Товара ранее предоставленному регистрационному удостоверению и Спецификации Контракта (Приложение № 2 к Контракту), несоответствие пунктов приема Получателей требованиям Технического задания к Контракту (Приложение № 1 к Контракту) (Акт выборочной проверки поставляемого Товара от 09.08.2022, Акт выборочной проверки поставляемого Товара от 19.08.2022 – т.1 л.д.56-58, т.2 л.д.99-102).

Из материалов дела следует, что 29.07.2022 в адрес Заказчика Поставщиком направлено письмо, в котором ООО «Флавио» указало, что поставка Товара, согласно п. 2.1.1 Контракта, должна осуществиться до 31.07.2022. Однако в связи с задержкой изготовления Товара на производстве, Участник просил перенести срок поставки до 01.09.2022.

В ответ на указанное письмо Заказчик потребовал в срок до 07.08.2022 устранить выявленные нарушения, а также проинформировать Заказчика о принятых мерах в срок до 08.08.2022.

Письмом от 08.08.2022 Участник уведомил Заказчика о поступлении Товара в Санкт-Петербург на склад Участника.

Во второй части заявки на электронный аукцион ООО «Флавио» предоставило копию Регистрационного удостоверения на медицинское изделие исполнения «Фламинго», страна происхождения – Российская Федерация от

19.06.2020 № РЗН 2018/7639, выданное Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения.

09.08.2022 в ходе выборочной проверки Заказчиком выявлено несоответствие поставленного Товара Регистрационному удостоверению на медицинское изделие от 19.06.2020 № РЗН 2018/7639. Так, вместо подгузников модели «Фламинго» Участником поставлены подгузники модели «Amelia».

Заказчик потребовал устранить выявленное нарушение, а также уведомить его в срок до 12.08.2022.

06.08.2022 Заказчик уведомлен об адресах пунктов приема Получателей.

Письмом от 09.08.2022 Заказчик уведомил ООО «Флавио» о выявленном факте ненадлежащего исполнения обязательств в части предоставления документов, подтверждающих право Участника использовать помещения пункта (пунктов) приема Получателей, а также не соответствия двух пунктов приема Получателей, расположенных по адресам: г. Санкт-Петербург, Мурино, бул. Менделеева, д. 6 и г. Санкт-Петербург, ул. Дыбенко, д. 25 по параметру доступности для получателей услуг (пункты расположены на расстоянии более 500 метров от станции метрополитена). На основании чего Заказчик потребовал устранить выявленное нарушение в срок до 10.08.2022, а также уведомить Заказчика о принятых мерах.

Письмом от 10.08.2022 ООО «Флавио» сообщило Заказчику о замене двух пунктов приема Получателей.

11.08.2022 ООО «Флавио» уведомило Заказчика об отсутствии Товара модели «Фламинго» и просило согласовать к поставке Товар модели «Amelia».

12.08.2022 Заказчиком проведена проверка пунктов приема Получателей по указанным Участникам адресам, в ходе которой выявлено несоответствие пунктов приема Получателей Федеральному закону от 24.11.1995 6 № 181 «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации и требованиям СП 59.13330.2020 «Доступность зданий и сооружений для маломобильных групп населения», что подтверждается актами первичной выездной проверки пунктов приема Получателей.

В адрес Общества Заказчиком направлены требования от 12.08.2022 № 03-17/7803-6211 о необходимости устранить в срок до 15.08.2022 нарушения в части организации пунктов приема получателей и от 16.08.2022 № 03-17/7803-6244 об уплате штрафа за факт ненадлежащего исполнения обязательств в части поставки Товара не в соответствии с представленным регистрационным удостоверением и Спецификацией к Контракту (т.2 л.д.25-26, 82-83).

15.08.2022 ООО «Флавио» сообщило Заказчику о том, что все несоответствия пунктов приема Получателей устранены и предложило Заказчику расторгнуть Контракт по соглашению сторон в связи с отсутствием требуемого Товара по условиям Контракта.

19.08.2022 ООО «Флавио» уведомило Заказчика о том, что Товар в соответствии со Спецификацией Контракта поступил на склад ООО «Флавио» 19.08.2022.

19.08.2022 в ходе повторной выборочной проверки Товара Заказчиком установлено неустранение ранее выявленных нарушений, направленных письмом от 16.08.2022 № 03-17/7803-6244, что подтверждается Актом выборочной проверки Товара от 19.08.2022. Рассмотрев представленное Регистрационное удостоверение на медицинское изделие от 14.08.2018 №ФСР 2012/14044 Заказчиком выявлено, что представленное Регистрационное удостоверение на подгузники производителя «Гигровата-Санкт-Петербург» не содержит ссылку на модель «Amelia», а

характеристики, указанные в приложении к Регистрационному удостоверению от 14.08.2018 № ФСР 2012/14044, не соответствуют Спецификации Контракта.

Таким образом, в ходе проведенной проверки Товара Заказчиком установлено, что представленные Участником подгузники модели «Amelia» не соответствуют Спецификации Контракта и методическим рекомендациям по установлению медицинских показаний и противопоказаний, разработанных Министерством труда и социальной защиты Российской Федерации, в связи с чем не могут быть приняты в рамках Контракта.

Требования Заказчика об устранении нарушений содержатся также в письмах Заказчика от 09.08.2022 № 03-17/7803-6130, от 12.08.2022 № 03-17/7803-6211, от 16.08.2022 № 03-17/7803-6244 и от 25.08.2022 № 03-17/7803-6481. Между тем, Поставщик не устранил нарушения своих обязательств в сроки, указанные в данных требованиях.

В силу изложенного, а также руководствуясь положениями части 9 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, Заказчик принял решение от 01.09.2022 № 12 об одностороннем отказе от исполнения Контракта (т.1 л.д.145). Контракт расторгнут Заказчиком 14.09.2022.

Изложенные обстоятельства послужили Заказчику основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 01.09.2022.

Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила № 1078) утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078.

В силу части 2 статьи 104 Закона № 44-ФЗ в РНП включается информация об участниках закупок, 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. Включение сведений в РНП является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в соответствующих закупках.

Вместе с тем РНП служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в статье 1 Закона № 44-ФЗ, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, а, следовательно, защиту государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

При этом такими действиями (бездействием) нарушаются права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и сроков исполнения контракта, исключается (умаляется) эффективность использования бюджетных средств, обеспечение публичных интересов в рамках соответствующих правоотношений. Участник аукциона, самостоятельно принявший решение об участии в размещении заказа и претендующий на заключение государственного (муниципального) контракта, обязан учесть специфику заключения контракта и соблюсти все предусмотренные для этого условия. В ином случае для него возникает риск наступления соответствующих неблагоприятных последствий, в том числе риск принятия уполномоченным органом решения о включении его в РНП.

При рассмотрении вопроса о включении сведений в РНП уполномоченный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а

оценивает поведение исполнителя на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта. Признав поведение Поставщика недобросовестным и установив нарушение им положений Закона № 44-ФЗ, что повлекло нарушение прав Заказчика относительно условий исполнения Контракта, которые связаны прежде всего с эффективным использованием бюджетных средств в предусмотренном бюджетным законодательством порядке, а также публичные интересы Заказчика, которые обеспечиваются единой и обязательной процедурой размещения заказов, УФАС 21.09.2022 принято решение № РНП-78-1173/22 о включении ООО «Флавио» в РНП сроком на 2 (два) года.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 13 Правил № 1078 по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Как следует из материалов дела, в рамках исполнения Контракта Поставщиком не исполнены обязательства по поставке Заказчику Товара на общую сумму 31 829 718 руб. 27 коп., в том числе не представлены доказательства соответствия всех пунктов приема Получателей требованиям технического задания к Контракту.

При этом неисполнение условий контракта обусловлено фактической поставкой ООО «Флавио» товара, не соответствующего Контракту (регистрационному удостоверению на медицинское изделие и спецификации по Контракту), а также неисполнением обязательств по поставке товара надлежащего качества.

Кроме того, все пункты приема Получателей не приведены в соответствие с требованиями технического задания к Контракту, Федеральному закону Российской Федерации от 24.11.1995 № 181 «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» и требованиям СП 59.13330.2020 «Доступность зданий и сооружений для маломобильных групп населения». Также Обществом не были представлены документы, подтверждающие право Поставщика использовать помещения пунктов приема Получателей.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Постановление № 25), 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.

В связи с этим уполномоченный орган должен разрешить вопрос не только о наличии формальных оснований для включения лица в РНП, но установить причины и иные обстоятельства, послужившие основанием для такого недобросовестного поведения со стороны поставщика по исполнению контракта.

Участник закупки, самостоятельно принявший решение об участии в размещении заказа и претендующий на заключение государственного контракта, обязан учесть специфику контракта и соблюсти все предусмотренные условия для надлежащего исполнения обязательств. В ином случае для него возникает риск

наступления соответствующих неблагоприятных последствий, в том числе риск принятия уполномоченным органом решения о включении его в РНП.

В данном случае, несмотря на то, что пунктом 2.1 Контракта срок его исполнения установлен по 01.09.2022, в указанный срок ООО «Флавио» не предприняло меры по поставке товара, предусмотренного условиями Контракта.

Довод Общества о том, что производитель товара не имел в наличии необходимое для поставки количество товара, что он обращался к Заказчику с письмом о замене подгузников на другие, не могут быть приняты во внимание, поскольку данные обстоятельства не влияют на обязанность ООО «Флавио» по надлежащему исполнению Контракта. Доказательств, подтверждающих принятие ООО «Флавио» всех возможных мер, направленных на закупку товара надлежащего качества, в том числе и у иных производителей, Обществом в материалы дела представлено.

Учитывая изложенное, апелляционный суд приходит к выводу об отсутствии у суда первой инстанции оснований для удовлетворения заявленных Обществом требований и отмены решения УФАС по Санкт-Петербургу от 21.09.2022 по делу № РНП-78-1173/22.

При изложенных обстоятельствах решение суда первой инстанции от 22.02.2023 в части удовлетворенных требований подлежит отмене с вынесением по делу нового судебного акта.

Руководствуясь пунктом 2 статьи 269, статьями 270, 271 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Тринадцатый арбитражный апелляционный суд

ПОСТАНОВИЛ:

Решение Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 22 февраля 2023 года по делу № А56-100299/2022 отменить.

В удовлетворении заявленных требований обществу с ограниченной ответственностью «Флавио» отказать.

Постановление может быть обжаловано в Арбитражный суд Северо-Западного округа в срок, не превышающий двух месяцев со дня его принятия.

Председательствующий

А.Б. Семенова

Судьи

Л.В. Зотеева

Г.В. Лебедев