

решение

Федеральное казенное учреждение
здравоохранения "Медико-санитарная
часть № 71 Федеральной службы
исполнения наказаний"
300012, Тульская область, город Тула,
ул. Мориса Тореза, д. 11а
zakypki71@mail.ru

Общество с ограниченной
ответственностью
"СПЕЦМЕДПОСТАВКА"
197022, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г.
муниципальный округ Аптекарский
Остров, Аптекарский пр-кт, д. 2, литера
З, часть пом. 7-Н, ком. 52
spmedpostavka@gmail.com

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-1248/2023

20.12.2023 г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение федерального казенного учреждения здравоохранения "Медико-санитарная часть № 71 Федеральной службы исполнения наказаний" (далее – Заказчик, Учреждение) (вх. № 9594/23 от 13.12.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью "СПЕЦМЕДПОСТАВКА" (далее – Общество, ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА», Поставщик) (ИНН 7804265659; 197022, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. муниципальный округ Аптекарский Остров, Аптекарский пр-кт, д. 2, литера З, часть пом. 7-Н, ком. 52) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 17.07.2023 № № ГК-038 на поставку реагентов для проточного цитофлюориметра (закупка № 0866100000323000053) (далее - Контракт), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078) (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии посредством видеоконференцсвязи:

1.	проточной цитометрии: Набор реагентов для мониторирования ВИЧ- инфицированных пациентов (FACSCount Reagent Kit)	США	параметры: Абсолютное количество Т- хелперов и цитотоксических Т- лимфоцитов, определение иммунорегуляторного индекса. 3. Подсчет абсолютных значений с помощью референсных частиц. 4. Моноклональные антитела мечены флуорохромами PE- Cy5 и PE. Для имеющегося проточного цитофлюориметра BD FacsCOUNT.	32	упак	55 183,34	50166,67	10%	1 765 866,88
----	--	-----	---	----	------	--------------	----------	-----	--------------

ИТОГО:

1 765 866,88

Срок поставки товара, согласно пунктам 4.1-4.3 Контракта, в течение 60 рабочих дней с момента заключения Контракта.

Место доставки товара – г. Тула, ул. Мориса Тореза 11 А (аптечный склад).

Поставка Товара осуществляется одной партией, силами и за счет средств Поставщика на условиях поставки и разгрузки в месте доставки. Приемка Товара осуществляется Государственным заказчиком с 08-00 до 16-00 часов (время местное), обед с 12:30 до 13:30 в режиме 5-ти дневной рабочей недели (понедельник - пятница). Поставщик уведомляет Заказчика о предполагаемой дате поставки Товара не менее чем за 2 рабочих дня.

Разделом 5 Контракта установлен, в том числе порядок приемки товара, разделом 3 – права и обязанности сторон.

В соответствии с пунктом 12.1 Контракта Контракт вступает в силу с момента его подписания и действует по 30 ноября 2023 года, а в части осуществления оплаты и гарантийных обязательств до их полного исполнения.

Из представленной в материалы дела переписки, осуществляемой между сторонами, заключившими Контракт, и устных пояснений лиц, участвующих в рассмотрении дела, установлено следующее.

10.10.2023 Общество направило Заказчику письмо, в котором сообщило, что заказ на поставку медицинских изделий своевременно размещен у производителя. Общество сообщило, что по информации от официального представителя производителя, в настоящее время существуют задержки с поставкой реагентов BD FACS Count Reagent Kit в связи с их отсутствием на складе производителя Becton, Dickinson and Company, BD Biosciences в г. Темсе (Бельгия); сообщил, что продукция по Контракту будет поставлена до 30.11.2023.

21.11.2023 Общество направило Заказчику письмо, в котором сообщило, что в соответствии с информацией, полученной от официального дистрибьютора на территории Российской Федерации компании Becton Dickinson International по направлению BD BioScience ООО «БиоЛайн» (исх. № 497-прк от 20.11.2023) в отношении поставки товара: Реагенты in vitro и расходные материалы для проточной цитометрии: Набор реагентов для мониторинга ВИЧ-инфицированных пациентов (FACS Count Reagent Kit), поставка товара существенно задерживается. Плановый срок готовности к отгрузке товара со склада производителя - конец ноября-декабрь 2023 года.

В связи с изложенным, в настоящее время отгрузка продукции не производится по причинам, не

зависящим от Общества.

Общество указало, что Поставщиком предпринимаются и будут предприниматься все возможные действия для скорейшего возобновления поставок; просило рассмотреть возможность продления срока поставки или расторжения Контракта по соглашению сторон.

Ответа на данное письмо в адрес Общества от Заказчика не поступало.

30.11.2023 Заказчиком в адрес Общества направлена претензия об уплате пени за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного государственным Контрактом, согласно которой Заказчик рассчитал пени для оплаты Обществом. При этом из указанной претензии следует, что Заказчик сроки для осуществления поставки товаров не устанавливал, осуществить поставку товаров не требовал.

Пени Обществом оплачены (платежное поручение № 608 от 04.12.2023).

В силу части 8 статьи 95 Закона расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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.

Пунктом 10.3 Контракта установлено, что его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации в порядке, предусмотренном частями 8-11, 13-19, 21-23 статьи 95 Закона.

В связи с тем, что Общество в установленный срок не исполнило свои обязательства по Контракту, 01.12.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (далее - Решение).

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи 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 частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, 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 пунктом 1 настоящей части 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

пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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 силу части 14 статьи 95 Закона 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 названной статьи.

Анализ положений частей 12.1, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Заказчиком Решение сформировано с использованием единой информационной системы 01.12.2023 и получено Обществом 01.12.2023.

04.12.2023 Общество направило Заказчику ответ на Решение, в котором указало, что согласно письму исх. №2023-18, полученному от официального представителя производителя 17 ноября 2023 года, поставка товара существенно задерживается ввиду отсутствия складского запаса в необходимом количестве, а также необходимостью проведения аудита номенклатуры на соблюдение экспортных ограничений. В связи с чем, заявленный ранее плановый срок поставки - до 30.11.2023 не может быть исполнен Обществом.

Согласно актуальным данным, плановый срок готовности к отгрузке товара со склада производителя — конец декабрь 2023 года. Однако до настоящего времени ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» не получена информация об отгрузке товара со склада производителя.

На настоящий момент Поставщиком получена актуальная информация о наличии складского запаса товара. С учетом времени, необходимого для таможенного оформления и доставки товара на территорию Российской Федерации, плановый срок поставки товара в адрес Учреждения - 25 - 29 декабря 2023 года.

Общество оплатило пени, а также не отказывается от оплаты штрафа в связи с неисполнением условий Контракта.

В связи с изложенным, ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» просило Учреждение:

- отменить Решение,
- рассмотреть возможность приемки товара в период с 25 по 29 декабря 2023 года;
- рассмотреть возможность расторжения Контракта по соглашению сторон.

Ответа на данное письмо в адрес Общества от Заказчика не поступило.

Поскольку Обществом в срок, предусмотренный частью 14 статьи 95 Закона, не были устранены обстоятельства, послужившие основанием для принятия Учреждением решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, Заказчик посчитал, что решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в силу и Контракт расторгнут, в связи с чем обратился в Тульское УФАС России с рассматриваемым обращением.

14.12.2023 Заказчик направил в адрес Общества претензию об уплате пени за каждый день просрочки исполнения Поставщиком обязательства, предусмотренного государственным Контрактом, выставив для оплаты пени и штраф.

Пени и штраф оплачены Обществом (платежное поручение № 630, 631 от 15.12.2023).

Представители Общества, участвующие в заседании Комиссии, пояснили следующее.

Между ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» и Заказчиком заключен Контракт, срок поставки Товара в течение 60 рабочих дней с момента заключения Контракта.

Необходимый товар отсутствовал на складе Поставщика, а также на складе официального представителя производителя на территории Российской Федерации на момент заключения Контракта. Поставка продукции была возможна только с заказом у производителя и ввозом продукции на территорию России.

Указанный товар был своевременно заказан у официального представителя производителя Becton Dickinson International – ООО «БиоЛайн».

Заказ был в установленном порядке подтвержден и размещен у производителя.

В процессе исполнения Контракта Поставщику от производителя и официального дистрибьютора стала поступать информация о задержках поставки товара.

В письме Becton Dickinson International от 26.09.2023 № 2023-015 сообщалось о задержках поставки продукции, вызванных отсутствием товара на складе.

Данная информация была своевременно направлена Заказчику; поставка в соответствии с письмом Общества (исх. № 101023_053 от 10.10.2023) планировалась не позднее 30.11.2023.

Согласно письму Becton Dickinson International №2023-18, полученному Обществом от официального представителя производителя 17 ноября 2023 года, поставка товара существенно задерживается ввиду отсутствия складского запаса в необходимом количестве, а также необходимостью проведения аудита номенклатуры на соблюдение экспортных ограничений. В связи с чем, производитель сообщал о невозможности поставки товара до конца 2023 года.

Вся полученная от производителя информация была своевременно доведена Обществом до Заказчика письмами № 101023_053 от 10.10.2023, № 211123_053 от 21.11.2023.

В связи с изложенными обстоятельствами, поставка товара в срок не представлялась возможной.

После принятия Заказчиком Решения, Поставщиком от официального представителя производителя была получена актуальная информация о наличии складского запаса товара. С учетом времени, необходимого для таможенного оформления и доставки товара на территорию Российской Федерации, плановый срок поставки в адрес Заказчика предполагался – 25 – 29 декабря 2023 года (письмо Becton, Dickinson and Company, BD Biosciences, США от 12.12.2023 о сроках поставки Реагенты invitro и расходные материалы для проточной цитометрии: Набор реагентов для мониторинга ВИЧ-инфицированных пациентов (FACSCountReagentKit). Данная информация доведена до Заказчика.

Однако Заказчик Решение не отменил.

Представитель Общества отметил, что Поставщик действовал в строгом соответствии с нормами Закона и предпринял все необходимые юридические значимые действия для исполнения Контракта в установленный срок.

Заказчик был своевременно проинформирован о задержках поставки товара, вызванных задержками производителя, а также необходимостью проведения аудита номенклатуры в связи с увеличением санкционной нагрузки.

Кроме того представитель Общества указали, что поставить товар иного производителя для проточного цитофлуориметра, имеющегося у Заказчика, невозможно.

Представители Общества также отметили, что ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» были оплачены неустойки и штрафы, выставленные Заказчиком:

- неустойка в размере 45912,54 рублей (сорок пять тысяч девятьсот двенадцать рублей 54 копейки) согласно претензии от 30.11.2023 № ИСХ-16-2375 (платежное поручение № 608 от 04.12.2023);

- неустойка в размере 10595,20 рублей (десять тысяч пятьсот девяносто пять рублей 20 копеек) согласно претензии № 76/ТО/16/2478 от 14.12.2023 (платежное поручение № 630 от 15.12.2023);

- штраф в связи с неисполнением контракта в размере 5000,00 рублей (пять тысяч рублей) согласно претензии № 76/ТО/16/2478 от 14.12.2023 (платежное поручение № 631 от 15.12.2023).

ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» является юридическим лицом, одним из основных видов деятельности которого является оптовая и розничная торговля изделиями медицинского назначения для медицинской техники.

В связи со спецификой деятельности компании практически 90% оборота происходит в рамках процедур размещения государственного и муниципального заказа.

Общество добросовестно исполняет все заключенные государственные и муниципальные контракты.

Поставщик неоднократно сообщал Заказчику об обстоятельствах невозможности исполнить Контракт в регламентированные сроки из-за введения санкций и мер ограничительного характера, кроме того, в адрес Заказчика направлялось официальное письмо производителя товара, которое подтверждает факт невозможности поставки продукции в связи с введенными экспортными ограничениями.

В связи с изложенным, Общество просило информацию об ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия приходит к следующим выводам.

Частью 16 статьи 95 Закона установлено, что Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно пункту 2 статьи 104 Закона 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.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом "е" пункта 9 и подпунктом "г" пункта 10 настоящих Правил) рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что 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, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Частью 1 статьи 2 Закона определено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

На основании пункта 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Заключенный сторонами Контракт по своей правовой природе является договором поставки, отношения по которому регулируются главой 30 ГК РФ и Законом.

Пунктом 1 статьи 525 ГК РФ предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.

В силу статьи 526 ГК РФ по государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд (далее - государственный или муниципальный контракт) поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному или муниципальному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный или муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров.

На основании пункта 2 статьи 525 ГК РФ к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки (статьи 506 - 522), если иное не предусмотрено правилами настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Пунктами 1, 2 статьи 523 ГК РФ предусмотрено, что односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ). Нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях: поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; неоднократного нарушения сроков поставки товара.

Анализ материалов данного дела показывает, что Обществом в установленный Контрактом срок не осуществлена поставка товара по объективным причинам, не зависящим от воли Поставщика.

1. По истечении срока поставки товара, установленного в разделе 4 Контракта (10.10.2023) и до принятия Заказчиком Решения (01.12.2023) Учреждением не направлялись в адрес Общества

требования о поставке товара. Информации, свидетельствующей об обратном, в материалы дела не представлено.

Следовательно, факт неоднократного нарушения сроков поставки товара по Контракту Учреждением не подтвержден.

2. Согласно пунктам 9.1, 9.2 Контракта сторона освобождается от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по настоящему Контракту, если такое неисполнение является следствием обстоятельств непреодолимой силы, включая, но не ограничиваясь, землетрясение, наводнение, пожар, тайфун, ураган и другие стихийные бедствия, военные действия, массовые заболевания и действия органов государственной власти и управления и другие обстоятельства, не зависящие от воли Сторон.

Указанные события должны носить чрезвычайный, непредвиденный и непредотвратимый характер, возникнуть после заключения Контракта и не зависеть от воли Сторон.

При наступлении обстоятельств непреодолимой силы Сторона должна без промедления известить о них другую Сторону в любой форме (предпочтительно в письменной). В извещении должны быть сообщены данные о характере обстоятельств, а также по возможности оценка их влияния на возможность исполнения обязательств по Контракту и срок исполнения обязательств.

Учитывая данные положения Контракта, а также факты направления Обществом писем в адрес Заказчика о возникших трудностях с поставкой товара, Комиссия приходит к выводу, что Общество своевременно информировало Заказчика о возникших проблемах с поставкой товара. Кроме того Комиссия отмечает, что Поставщик своевременно оплатил выставленные пени, а также штраф.

3. Обществом представлены письма от 20.11.2023 исх. № 497-прк от ООО «БиоЛайн», являющегося официальным дистрибьютером на территории Российской Федерации Becton Dickinson International по направлению BD BioScience, от 26.09.2023 исх. № 2023-015, 17.11.2023 исх. № 2023-018; от представительства компании Becton Dickinson, в которых сообщается о трудностях в поставке товара, плановый срок поставки значится – 31.12.2023.

Исходя из положений статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, 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 включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа (часть 2 статьи 104 Закона).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта поставщиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого поставщика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения подрядчиком контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям Закона и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Вывод Управления в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, о том, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера

совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу пункта 1 статьи 451 ГК РФ существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Согласно пункту 2 статьи 451 ГК РФ если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 4 настоящей статьи, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

- 1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- 2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;
- 3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
- 4) из обычаев или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Таким образом, положения названной статьи призваны обеспечить защиту интересов стороны договора, для которой в условиях существенного изменения обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, исполнение обязательства повлекло бы наступление такого ущерба, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Данная позиция изложена в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 19.07.2016 N 1515-О, от 19.07.2016 N 1574-О и других.

В силу правовой позиции, сформулированной в постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.04.2010 N 1074/10, абзац 2 пункта 1 статьи 451 ГК РФ признает изменение обстоятельств существенным, если участники сделки в момент ее заключения не могли разумно предвидеть наступление соответствующего изменения.

Вместе с этим, задержка поставки товара единственно возможным производителем связана с отсутствием складского запаса в необходимом количестве, а также необходимостью проведения аудита номенклатуры на соблюдение экспортных ограничений в связи с введением санкций и мер ограничительного характера, что подтверждается официальным письмом производителя товара.

В соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, сформулированной в определениях от 17.09.2012 N ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 N ВАС-8371/13, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона.

Статьей 1 ГК РФ предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений

должны действовать добросовестно (пункт 1).

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», 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 общему правилу части 5 статьи 10 ГК РФ участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что представленные в материалы дела информация и сведения подтверждают направленность действий Общества на соблюдение условий Контракта, что не позволяет сделать вывод о наличии в действиях ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от исполнения контракта или несоблюдения его условий.

Бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При вышеизложенных обстоятельствах, учитывая положения подпункта «а» пункта 15 Правил ведения реестра; вины ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА», выразившейся в намеренном уклонении от исполнения условий Контракта, Управлением не установлено.

Следовательно, у Комиссии отсутствуют правовые основания для включения сведений об ООО «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» в реестр недобросовестных поставщиков.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную Заказчиком в отношении общества с ограниченной ответственностью «СПЕЦМЕДПОСТАВКА» (ИНН 7804265659; 197022, г. Санкт-Петербург, вн.тер.г. муниципальный округ Аптекарский Остров, Аптекарский пр-кт, д. 2, литера 3, часть пом. 7-Н, ком. 52), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

2023-7803