

Заказчику –

КГБУЗ «Владивостокская
клиническая больница № 4»

ул. Воропаева, д.5, г. Владивосток,
Приморский край, 690034,

ООО «Альбатрос»

Каширское ш., д. 22, к. 4, стр. 7,

этаж. 3, помещ. № 5, г. Москва,
115201

Р Е Ш Е Н И Е РНП № 25-465/04-2023

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов о включении сведений в реестр
недобросовестных поставщиков

14 декабря 2023 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов (далее – Комиссия Приморского
УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> – начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов
власти;

<...>– специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев обращение КГБУЗ «Владивостокская клиническая больница
№ 4» о включении сведений об ООО «Альбатрос» в реестр
недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: <...> – представитель по доверенности;

от ООО «Альбатрос»: <...> – представитель по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение КГБУЗ «Владивостокская клиническая больница № 4» о включении сведений об ООО «Альбатрос» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку дротаверина (извещение № 0320300101523000052).

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные сторонами.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения сторон, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

02.03.2023 Заказчиком размещено извещение № 0320300101523000052 о проведении электронного аукциона на поставку дротаверина.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 14.03.2023 № ИЭА1 победителем было признано ООО «Альбатрос».

27.03.2023 года между КГБУЗ «Владивостокская клиническая больница № 4» (далее – Заказчик) и ООО «Альбатрос» (далее – Поставщик) был заключен государственный контракт № ЭА-052/2023 на поставку дротаверина (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта, Поставщик принял на себя обязательства в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, осуществить поставку лекарственного(-ых) препарата(-ов) для медицинского применения ДРОТАВЕРИН (код ОКПД2 21.20.10.113 - Препараты для лечения функциональных расстройств желудочно-кишечного тракта) (далее - Товар) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Контракту).

В соответствии с Календарным планом (Приложение № 1 к Контракту), поставка товара осуществляется с даты заключения контракта отдельными партиями по заявке Заказчика в течение 5-ти рабочих дней с момента подачи заявки; Периодичность поставки: 1 раз в месяц.

06.09.2023 Заказчиком была подана заявка на поставку товара: дротаверин Велфарм раствор для в/в и в/м введения 20 мг/мл амп. 2 мл № 10, в количестве 400 штук, цена за единицу 58 руб. 20 коп., на общую

сумму 23 280 руб. 00 коп.

07.09.2023 согласно счет-фактуре № 260523989-001 от 07.09.2023 поставлен товар: дротаверин Велфарм раствор для в/в и в/м введения 20 мг/мл амп. 2 мл № 10, в количестве 122 штук, на общую сумму 7 100 руб. 40 коп., товар поставлен не в полном объеме, без нарушения сроков поставки.

По состоянию на 23.10.2023 товар не поставлен в полном объеме, нарушены сроки поставки.

24.10.2023 Заказчиком была подана заявка на поставку товара: дротаверин Велфарм раствор для в/в и в/м введения 20 мг/мл амп. 2 мл № 10 в количестве 278 штук, цена за единицу 58 руб. 20 коп., на общую сумму 16 179 руб. 60 коп.

По состоянию на 16.11.2023 товар не поставлен, нарушены сроки поставки.

Согласно части 9 статьи 95 Закона № 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.

Согласно пункту 12.3. Контракта, Контракт может быть расторгнут по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, 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.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона № 44-ФЗ 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.

Кроме того, в соответствии с частью 14 вышеуказанной статьи, 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.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС:

27.11.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

08.12.2023 – дата расторжения контракта.

Согласно пояснениям ООО «Альбатрос», недопоставка товара по заявке была вызвана прекращением производства данного товара производителем (последняя партия была выпущена в оборот 05.06.2023 г., что подтверждается письмом производителя и Сведениями о вводе в гражданский оборот в РФ лекарственных средств Росздравнадзора).

В течение сентября-ноября ООО «Альбатрос» принимало меры к поиску

остатков препарата исполнения заключенного контракта, однако необходимого количества препарата с требуемыми характеристиками, в том числе с остаточным сроком годности более 12 месяцев найти не удалось.

В связи с этим, было принято решение о согласовании с Заказчиком возможности поставки аналогичного товара, обладающего улучшенными характеристиками.

6 декабря 2023 года между сторонами было подписано дополнительное соглашение № 1 о замене препарата производства Велфарм на препарат дротаверин производства Солофарм, обладающего улучшенными характеристиками –отсутствием противопоказаний для определенной категории пациентов.

Вместе с тем, после заключения дополнительного соглашения, Заказчик не отменил решение об одностороннем отказе, в связи с чем Поставщику не хватило оставшихся двух дней до даты расторжения контракта для осуществления поставки.

Рассмотрев представленные документы, Комиссией установлено, что намерения Поставщика исполнить свои обязательства по контракту подтверждаются совершением поставок товара по контракту (контракт исполнен Обществом более чем на 70%).

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольный орган 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 подрядчиком, контролирующей 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.

В соответствии с пп. «а» п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в случае 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.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда РФ, изложенными в Постановлениях от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, 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 РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждёнными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ООО «Альбатрос» в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

