

## РЕШЕНИЕ РНП-43-154/2018

11.01.2019 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе:

<...>

рассмотрев материалы КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» о включении сведений об ООО «Альбатрос» в реестр недобросовестных поставщиков,

### УСТАНОВИЛА:

19.12.2018 г. в Кировское УФАС России поступили сведения КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» (далее - Заказчик) о включении информации в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в отношении ООО «Альбатрос» (далее - Поставщик) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку лекарственных средств (номер извещения 0340200003317000639).

Заказчик сообщил, что в регламентированный контрактом срок товар по заявке Заказчика поставлен не был, в связи с чем Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта ввиду непоставки товара.

Рассмотрение данных материалов было назначено на 11.01.2019 г.

Из представленных материалов установлено следующее:

23 мая 2017 года между КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» и ООО «Альбатрос» заключен контракт №0340200003317000639-0080264-01 на сумму 184962,50 рублей. Согласно п. 3.3 контракта Поставщик должен был поставить товар по заявкам Заказчика в течение 10 календарных дней с момента направления заявки.

06.07.2018 г. Заказчиком была направлена заявка на поставку лекарственного препарата Клофелин раствор для внутримышечного введения 0,1 мг/мл, 1 мл №10 в количестве 40 уп. В срок до 16.07.2018 г. товар не поставлен, поставщику были направлены претензии.

По состоянию на 17.12.2018 г. товар, соответствующий требованиям контракта, по заявке не поставлен. Согласно ст.450.1, ч.2 ст.407, ч.1,ч.2 ст. 523 ГК РФ, ч.9 ст.95 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) заказчиком принято решение об

одностороннем отказе от исполнения контракта и направлении информации о поставщике для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе 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).

В силу ч.13 ст. 95 Закона о контрактной системе 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.

27.11.2018 г. Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения заключенного контракта, которое было размещено в ЕИС 20.12.2018 г., направлено поставщику заказным письмом с уведомлением 27.11.2018 г. (подтверждается копией почтового уведомления), а также по электронной почте 28.11.2018г.

04.12.2018 г. Поставщик получил решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Заказчик разместил информацию о расторжении контракта в единой информационной системе в нарушение ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с ч.2 ст.104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков 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.

В силу ч.7 ст.104 Закона о контрактной системе в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в [частях 4 - 6](#) настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную [частью 3](#) настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

ООО «Альбатрос» предоставило письменные пояснения и копии документов, подтверждающих невозможность поставки товара по заявке, т.к. согласно п.1.7

контракта на момент передачи поставщиком товара остаточный срок годности товара должен составлять не менее 60% от установленного (указанного на упаковке).

Исходя из информации, размещенной в государственном реестре лекарственных средств (ГРЛС, <http://grls.rosminzdrav.ru/>), по позиции №2 Технической части (аукционного задания), к поставке мог быть предложен только лекарственный препарат для медицинского применения с торговым наименованием Клофелин, раствор для внутривенного введения, производства АО «Органика». Общий срок годности такого лекарственного препарата составляет 3 года.

На момент подачи заявки на участие в электронном аукционе (апрель 2017 г.) в распоряжении поставщика имелся и был доступен к поставке лекарственный препарат Клофелин раствор для внутривенного введения 0.1 мг/мл, 1 мл №10 со сроком годности до 01.08.2019 года (27мес., что составляет 75% от общего срока годности) и до 01.01.2020 года (32 мес., что составляет 88,8 % от общего срока годности). Лекарственный препарат Клофелин раствор для внутривенного введения 0.1 мг/мл, 1 мл №10 с иным сроком годности отсутствовал в обращении на территории Российской Федерации.

Согласно информации производителя АО «Органика» (письмо № 130 от 06.12.2018 г.) в 2017 году препарат не производился и его наработка по плану производства на 2018 год не запланирована.

Таким образом, поставить товар по заявке от 06.07.2018 г., со сроком годности соответствующим контракту невозможно.

Вместе с тем, согласно п.4 ч.1 ст.93 Закона о контрактной системе, 29 августа 2018 года между КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» и ООО «Альбатрос» был заключен договор поставки №255, в соответствии с которым осуществлена поставка Клофелин раствор для внутривенного введения 0.1 мг/мл, 1 мл №10 в количестве 40 уп. на сумму 1 150,00 рублей ( в т.ч. НДС), со сроком годности до 01.01.2020, что составляет не менее 12 месяцев.

Таким образом, потребность заказчика в товаре по заявке (контракт №0340200003317000639-0080264-01) обеспечена.

Также ООО «Альбатрос» были уплачены пени за периоды просрочки, что подтверждается уведомлениями заказчика об удержании суммы пени из суммы обеспечения исполнения контракта.

Контракт, заключенный на общую сумму 184 962,50 рублей, был исполнен поставщиком на сумму 182 087,50 рублей, что составляет 98,45 % от общей цены контракта и предусмотренных обязательств по поставке товара.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 30.07.2001 № 13-П при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона, как элемент субъективной стороны состава правонарушения; применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации,

соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения. Наличие факта неисполнения части обязательств, принятых по контракту, в действиях поставщика не может служить безусловным основанием признания его недобросовестным поставщиком и включения в соответствующий реестр, поскольку реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках процедуры осуществления закупок.

В силу пункта 11 постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации в реестр недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Исходя из правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 №301-КГ15-632 по делу №А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения антимонопольного органа о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя 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. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

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

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии с п. 6 ч. 1 ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий

(невозможность участвовать в закупках).

То есть, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, фактически, мерой юридической ответственности, которая должна быть соразмерной совершенному деянию.

Следовательно, включение лица в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) невозможно без установления его вины, выражающейся в сознательном нарушении исполнителем условий контракта.

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Представленные поставщиком документы, свидетельствуют о невозможности поставки товара со сроком годности не менее 60%, а также о принятых поставщиком действиях по поставке данного товара надлежащего качества, но с другим сроком годности (договор поставки №255 от 29.08.2018 г.). Поставщиком оплачены пени за нарушение сроков поставки.

Учитывая представленные документы и пояснения сторон, совершение действий по исполнению указанного контракта (поставки товара на общую сумму 182 087, 50 руб. (98,45% от общей цены контракта)), а также положительный опыт участия ООО «Альбатрос» в государственных и муниципальных закупках, Комиссия Кировского УФАС России не находит оснований для включения сведений в отношении ООО «Альбатрос» в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Сведения, представленные КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» в отношении ООО «Альбатрос» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

*В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*

<...>