

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: <...>., Членов Комиссии: <...>.,

в присутствии представителя:

ООО «ОренМедФарм» – <...>.,

представитель Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Орский противотуберкулезный диспансер» на рассмотрение дела не явился, надлежащим образом уведомлен о дате, времени и месте рассмотрения дела № РНП-56-08-06-107/2018, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в их отсутствие,

рассмотрев обращение Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Орский противотуберкулезный диспансер» (№9226 от 04.12.2018 г.) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «ОренМедФарм», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения гражданско-правового договора «108/18А на поставку лекарственных препаратов по итогам аукциона в электронной форме №0853500000317013163 (реестровый номер договора 256100249117000310),

УСТАНОВИЛА:

04 декабря 2018 года в Оренбургское УФАС России поступило обращение Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Орский противотуберкулезный диспансер» (№9226 от 04.12.2018 г.) (далее - ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер», Заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «ОренМедФарм» (далее – Поставщик), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения гражданско-правового договора «108/18А на поставку лекарственных препаратов по итогам аукциона в электронной форме №0853500000317013163 (реестровый номер договора 256100249117000310).

Из обращения Заказчика следует, что 26 декабря 2017 года между ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» и ООО «ОренМедФарм» был заключен гражданско-правовой договор №108/18А (реестровый номер договора 256100249117000310) (далее-Договор) .

В соответствии с п.2.2. Договора срок поставки продукции: с 01.01.2018 г. по 20.12.2018 г., в течение 5 рабочих дней с момента получения заявки Заказчика, но не чаще одного раза в месяц. Заявка подается

непосредственно представителю Поставщика в письменной форме или посредством почтовой, телеграфной телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит непосредственно от Заказчика.

01 ноября Заказчиком в соответствии с условиями гражданско-правового договора в адрес ООО «ОренМедФарм» была направлена заявка №01-14/1568 на поставку лекарственного препарата «Рифампицин», капсулы 150 мг. №100 по адресу: 462422, Оренбургская область, г.Орск, ул. 9-го Января, 24 (помещение внутрибольничной аптеки) на общую сумму 158 655,76 рублей.

В течение 5 рабочих дней после получения заявки поставщиком поставка товара по вышеуказанной заявке не произведена.

ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» было выставлено требование об уплате неустойки в связи с ненадлежащим исполнением поставщиком своих обязательств.

22 ноября 2018 года ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» приняло решение об одностороннем отказе от исполнения Договора.

Таким образом, ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» подписало соглашение о расторжении Договора.

Представитель Поставщика пояснил, что между ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» и ООО «ОренМедФарм» был заключен гражданско-правовой договор на поставку лекарственного препарата «Рифампицин, капсулы 150 мг №100» производства РУП «Белмедпрепараты» Республика Беларусь.

На основании многолетнего сотрудничества по поставкам препаратов производителя РУП «Белмедпрепараты», ООО «ОренМедФарм» обратилось с запросом на поставку Рифампицина в капсулах к импортеру ООО «Мидэя» г.Москва, получило коммерческие предложения с условиями поставки, выиграло аукцион.

Договор поставки с ООО «Мидэя» дополнили графиком поставки и оплаты, график соблюдался обоюдно в 1 квартале 2018 года, Поставщик без задержек отгружал препараты Заказчикам.

В середине августа 2018 г. от ООО «Мидэя» была получена информация о прекращении отгрузок всех препаратов РУП «Белмедпрепараты» по причине прекращения импорта (копия исх. письма РУП «Белмедпрепараты» от 29.06.2018 г. № 23-11/213).

В соответствии с полученной информацией ООО «ОренМедФарм» закупило все имеющиеся остатки со склада поставщика, однако этого не хватило, чтобы закрыть все потребности заказчиков в рамках имеющихся обязательств по этому и другим договорам.

ООО «ОренМедФарм» неоднократно связывалось с РУП «Белмедпрепараты», уточняло состояние дел, выясняло, что «Рифампицин в капсулах» отсутствует и на складе производителя, сроки возобновления производства не назывались.

Отгрузки по договорам продолжали идти за счет сформированных запасов ООО «ОренМедФарм».

В последствии у ООО «ОренМедФарм» был заключен договор с другим официальным импортером РУП «Белмедпрепараты» ООО «Глобалфарм» г.Москва. Однако и там лекарственного препарата не имелось в необходимом количестве.

ООО «ОренМедФарм» обращалось ко всем известным дистрибуторам с запросами по поставкам Рифампицина как производства РУП «Белмедпрепараты», так и других производителей, но получали отказ за отказом.

Производитель РУП «Белмедпрепараты» в телефонных переговорах и в письмах указывал на причину отсутствия готового препарата и приостановки производства нового - дефицит субстанции рифампицина и рост ее стоимости. ООО «ОренМедФарм» неоднократно заявлял о своей согласии закупить «Рифампицин» и дорожке цены договора, себе в убыток, понимая значимость поставки противотуберкулезного препарата, но это оказалось невозможно, так как к октябрю-ноябрю 2018 года сформировалась устойчивая дефектура «Рифампицина в капсулах по 150 мг» у всех известных ООО «ОренМедФарм» производителей и поставщиков в России.

О сложившейся ситуации администрация Заказчика была заведомо проинформирована посредством неоднократных телефонограмм и сообщений по электронной почте. И заведующая аптекой, и административный аппарат и сам главный врач знали о проблемах с поставками лекарственного препарата, но никаких указаний по дальнейшим действиям ООО «ОренМедФарм» не давало. Заказчику неоднократно посылались и письма от производителя и дистрибуторов об имеющейся дефектуре на лекарственного препарата.

Когда окончательно стало ясно, что в установленные договором сроки поставить «Рифампицин в капсулах по 150 мг» в полном объеме не удастся, Заказчику предлагалось расторгнуть договор по взаимному согласию (еще в конце августа 2018 г.)

В сложившихся условиях ООО «ОренМедФарм» не в состоянии выполнить договор в связи с отсутствием препарата «Рифампицин в капсулах по 150 мг» на складах как производителей, так и поставщиков и неопределенность сроков его производства и экспорта на территорию РФ.

Представитель ООО «ОренМедФарм» просил учесть всю сложившиеся

обстоятельства и не включать ООО «ОренМедФарм» в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, изучив письменные документы, заслушав доводы стороны, установила следующее:

28.11.2017 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке было размещено извещение и документация об аукционе в электронной форме на поставку лекарственных препаратов (номер извещения № 0853500000317013163).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 540 096,00 руб.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 13 декабря 2017 года, принято решение о признании победителем аукциона в электронной форме - ООО "ОренМедФарм" с ценой государственного контракта 507 690,24 рублей.

26 декабря 2017 года между Заказчиком и Поставщиком заключен гражданско-правовой договор «108/18А на поставку лекарственных препаратов по итогам аукциона в электронной форме №0853500000317013163 (реестровый номер договора 256100249117000310) на сумму 285 575,76 руб.

Согласно п.2.2 Договора срок поставки продукции: с 01.01.2018 г. по 20.12.2018 г., в течение 5 рабочих дней с момента получения заявки Заказчика, но не чаще одного раза в месяц. Заявка подается непосредственно представителю Поставщика в письменной форме или посредством почтовой, телеграфной телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит непосредственно от Заказчика.

Заказчиком 01.11.2018 в рамках заключенного Договора была направлена заявка №01-14/1568 в адрес Победителя на поставку лекарственного препарата «Рифампицин, капсулы 150 мг. №100».

ООО «ОренМедФарм» товар, согласно заявке, поставлен не был.

ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер в адрес ООО» «ОренМедФарм» направлено письмо (исх.№13-17/1983-и от 08.11.2018г.), согласно которому выставлено требование об уплате неустоек (пени), в связи с ненадлежащим исполнением договорных обязательств при поставке товара на сумму 2641 рубль 60 копеек.

10.10.2018 г. Поставщиком направлено письмо в адрес Заказчика (исх.№52 от 10.10.2018г. с просьбой согласовать соглашения о расторжении договора в связи с невозможностью поставки товара. К данному письму прилагается копия ответа РУП «Белмедпрепараты» (№23-11/213 от 29.06.2018), которое

подтверждает отсутствие на складе предприятия лекарственного средства «Рифампицин капсулы 150 мг. №100».

В соответствии с ч. 8 ст. 95 Федерального закона РФ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе, 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 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). Выполнение заказчиком требований настоящей части 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.

В соответствии с 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.

Согласно ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе, 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 ч. 19 ст. 95 Закона о контрактной системе, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч. 20 ст. 95 Закона о контрактной системе, решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия такого решения, направляется заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику. Выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления.

Согласно ч. 21 ст. 95 Закона о контрактной системе, решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч. 22 ст. 95 Закона о контрактной системе, поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о

принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

Пунктом 8.1 Договора предусмотрено, что расторжение настоящего договора допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно п.8.3.Договора Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения договора купли-продажи и отдельных видов договоров купли-продажи (поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд и др.), в том числе в следующих случаях:

8.3.1. При существенном нарушении договора Поставщиком (пункт 1 статьи 523 ГК РФ).

8.3.2. В случае поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

8.3.3. В случае существенного нарушения требований к качеству поставленной продукции (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) (пункт 2 статьи 475 ГК РФ).

8.3.4. В случае неоднократного нарушения Поставщиком сроков поставки продукции (пункт 2 статьи 523 ГК РФ).

8.3.5. Если Поставщик отказывается передать Заказчику проданную продукцию (пункт 1 статьи 463 ГК РФ).

8.3.6. Если Поставщик в разумный срок не выполнил требование Заказчика о доукомплектовании продукции (пункт 2 статьи 480 ГК РФ).

Согласно материалам дела 22.11.2018г. Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлено в адрес ООО «ОренМедФарм» по средствам электронной почтой, что подтверждается моментальным снимком экрана, представленного Заказчиком. Заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика решение об одностороннем отказе от исполнения контракта ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» в адрес ООО «ОренМедФарм» направлено не было, что является нарушением положений ч.12 ст.95 Закона о Контрактной системе.

Также, информация об одностороннем отказе от исполнения контракта ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) в сети Интернет www.zakupki.gov.ru не размещена, что является нарушением ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе.

03.12.2018г. ГБУЗ «Орский противотуберкулезный диспансер» приняло соглашение о расторжении гражданско-правового договора №108/18А от 26.12.2017г

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.

Порядок принятия решения о включении информации об участнике закупке в реестр недобросовестных поставщиков определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Пунктом 11 Постановления предусмотрено, что в процессе рассмотрения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков контрольный орган осуществляет проверку поступивших информации и документов, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 N 301-КГ15-632 по делу N А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения 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. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Учитывая, что по данному Договору ООО «ОренМедФарм» обязательства частично были исполнены, Поставщиком прикладывались усилия по выполнению данного Договора, что подтверждается материалами дела, а

также факт досрочного обращения Поставщика к Заказчику с предложением о расторжении договора по взаимному согласию, Комиссия Оренбургского УФАС России полагает, что процессуальные основания, регламентированные статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 (ред. от 25.12.2014, далее - Постановление № 1062) «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» для включения сведений в отношении ООО «ОренМедФар» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Изучив представленные материалы, Комиссия Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные обращением Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Орский противотуберкулезный диспансер в отношении ООО «ОренМедФарм» (460026, Оренбургская область, г.Оренбург, ул.Одесская, д.117, ИНН 5612087705) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

Члены КОМИССИИ

<...

>