

Решение

Государственное учреждение
здравоохранения Тульской области
"Тульская областная клиническая
больница" 300053, г. Тула, ул.
Яблочкова, д. 1А
tobzakup7@medic.tula.ru,
ogztkb1@medic.tula.ru ОБЩЕСТВО С
ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ
"ПРОФАРМ" 450106, РОССИЯ, РЕСП.
БАШКОРТОСТАН, ГОРОД УФА,
РАБКОРОВ УЛ., Д. 2/9, ПОМЕЩЕНИЕ 5
dw.ismailova@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-812/2023

24.07.2023

г. Тула

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

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференции обращение государственного учреждения здравоохранения Тульской области «Тульская областная клиническая больница» (далее – Заказчик, Учреждение) (вх. № 5862/23 от 17.07.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью "ПРОФАРМ" (ИНН 7133028015; 450106, РОССИЯ, РЕСП. БАШКОРТОСТАН, ГОРОД УФА, РАБКОРОВ УЛ., Д. 2/9, ПОМЕЩЕНИЕ 5) (далее – Общество, ООО «ПРОФАРМ», Поставщик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 24.12.2019 № Ф.2019.008599 на поставку лекарственного препарата Элтромбопаг для ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница» (закупка № 0366200035619008599, ИКЗ

192710500830671050100100481210000000) (далее – Контракт, контракт), руководствуясь статьями 99, 104 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 РФ от 01.10.2020 N 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг),

в отсутствие представителей Общества, Заказчика, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и способе рассмотрения настоящего дела,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Учреждения о размещении информации об ООО «ПРОФАРМ» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку лекарственного препарата Элтромбопаг для ГУЗ ТО «Тульская областная клиническая больница» (закупка № 0366200035619008599) (далее – электронный аукцион), в связи с существенным, по мнению Заказчика, нарушением Поставщиком условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

24.12.2019 по итогам электронного аукциона между Заказчиком и ООО «ПРОФАРМ» заключен Контракт на сумму 1 567 961,78 рублей.

Дополнительным соглашением № 1 от 27.12.2019 цена Контракта увеличена до 1 672 492,56 рублей.

Согласно пунктам 1.1, 1.2 Контракта Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, осуществить поставку лекарственного препарата Элтромбопаг (ОКПД2 - 21.20.10.132) (далее - Товар) в соответствии со Спецификацией (приложение № 1 к Контракту), а Заказчик обязуется в порядке и

сроки, предусмотренные Contractом, принять и оплатить поставленный Товар.

Номенклатура Товара и его количество определяются Спецификацией (приложение № 1 к Contractу), техническими показателями – Техническим заданием (приложение № 2 к Contractу).

В соответствии с пунктом 1.4 Contractа срок (периоды) поставки товара: с момента заключения Contractа по 30 ноября 2020 года.

Поставка товара осуществляется отдельными партиями, в течение десяти дней со дня направления Заказчиком заявки в адрес Поставщика. Периодичность поставок товара: не более одного раза в две недели. По согласованию с Поставщиком, в случае возникновения потребности, поставка осуществляется в течение трех дней со дня направления Заказчиком соответствующей заявки. По согласованию с Заказчиком возможна единовременная поставка всего объема товара одной партией.

Пунктом 12.1 Contractа предусмотрен срок действия Contractа: с момента заключения Contractа по 31.12.2020 года (включительно) (срок действия Contractа включает срок поставки товара, период приемки результатов поставки, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств Поставщиком по Contractу, оплаты за поставленные товары за все партии). Окончание срока действия Contractа не влечет прекращение обязательств сторон по Contractу.

Материалами дела установлены следующие обстоятельства.

Согласно информации, содержащейся в единой информационной системе в сфере закупок (далее – ЕИС), стоимость исполненных Поставщиком обязательств (принятых и оплаченных Заказчиком) составляет 1 149 838,62 рублей.

Причем последний акт о приемке товаров подписан сторонами Contractа 21.05.2020, оплата по которому осуществлена Заказчиком 03.06.2022 (платежное поручение № 4787).

16.12.2020 Заказчик составил претензию исх. № 4331 (размещена в ЕИС), в которой рассчитал пени, штрафы за ненадлежащее исполнение Поставщиком обязательств по Contractу. При этом данная претензия содержит следующую информацию:

«24.07.2020 Заказчиком была направлена на электронный адрес Общества ooprofarm@yandex.ru заявка на осуществление поставки лекарственного препарата «Револейд, 50 мг, № 28 табл», в количестве 5 упаковок на сумму 522 653,94 рублей.

Поставка вышеуказанного Товара должна быть осуществлена не позднее 03.08.2020.

Однако, принятые на себя обязательства по поставке товара, Обществом не выполнены. Фактически поставка лекарственного препарата «Револейд, 50 мг, № 28 табл», в количестве 5 упаковок не выполнена по настоящее время.

Просрочка неисполнения обязательства по поставке Товара составила 116 календарных дней.

Также на электронный адрес Общества ooprofarm@yandex.ru Заказчиком были направлены заявки от 24.08.2020, от 01.10.2020, от 09.11.2020, но ответа на заявки от Поставщика не последовало».

Необходимо отметить, что в материалы дела Учреждением не представлены указанные в претензии от 16.12.2020 заявки на поставку товаров, а также документы, подтверждающие их направление Заказчиком по электронной почте Поставщика.

Частью 8 статьи 95 Закона установлено, что 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 ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

На основании пункта 12.4 Контракта его стороны вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств в порядке и сроки, определенные статьей 95 Закона.

29.06.2023 Заказчик по причине того, что по состоянию на 29.06.2023 ООО «ПРОФАРМ» не выполнило обязательства, предусмотренные Контрактом, а именно не поставило лекарственный препарат Элтромбопаг (торговое наименование «Револейд»), соответствующий условиям Контракта, принял решение о расторжении контракта в связи с односторонним отказом 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 и 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 ЕИС 29.06.2023 и поступило в адрес Поставщика 29.06.2023.

Посчитав, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым, Заказчик обратился в Тульское УФАС России с соответствующим обращением.

Обществом, равно как и Заказчиком в материалы дела пояснения не представлены.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Каждое лицо, участвующее в рассмотрении дела антимонопольным органом, должно раскрыть все доказательства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений, перед другими лицами, участвующими в деле. При этом основополагающим фактом является то, раскрыл ли тот или иной участник все доказательства, имеющие существенное значение для принятия комиссией антимонопольного органа законного и обоснованного решения.

При этом добросовестность сторон при представлении соответствующих доказательств презюмируется.

Антимонопольный орган изначально исходит из полноты и достоверности доказательств, представленных сторонами рассматриваемого дела, пока иное не подтверждено документально.

Заказчиком в материалы дела не представлено документальное подтверждение наличия у него претензий к невыполнению Обществом условий Контракта после направления претензии исх. № 4331 (16.12.2020) и до момента принятия Заказчиком Решения (29.06.2023).

Указанный факт позволяет прийти к выводу об отсутствии со стороны Заказчика должного контроля за ходом исполнения Контракта в выше обозначенный период.

Равно как Заказчиком не представлены документы (письма, претензии и прочее), свидетельствующие об обеспокоенности Заказчика относительно общих сроков исполнения Поставщиком Контракта, либо его заинтересованности в дальнейшем исполнении Контракта.

Более того, как было указано выше, в материалы дела не представлены заявки Заказчика на поставку товара, ссылки на которые содержатся в претензии исх. № 4331 от 16.12.2020, с подтверждением способа их направления Поставщику.

При этом информации о направлении Заказчиком каких-либо заявок на поставку товара Поставщику после 09.11.2020 в материалы дела также не представлено.

Вместе с тем, при наличии обоснованных претензий по полноте исполнения обязательств по Контракту со стороны Поставщика, Заказчику следовало извещать об этом Общество в течение общего срока поставки товара (по 30.11.2020), в случае ненадлежащего поведения которого в соответствии с положениями статьи 104 Закона своевременно принимать решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, а также направлять соответствующее обращение в территориальный орган ФАС России с целью рассмотрения вопроса о включении сведений в отношении ООО «ПРОФАРМ» в реестр недобросовестных поставщиков.

При этом даже в случае вынесения решения антимонопольным органом о включении сведений в отношении ООО «ПРОФАРМ» в реестр недобросовестных поставщиков, в настоящий момент сведения об Обществе были бы исключены из такого реестра по истечении двух лет с даты, когда федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, должен разместить такую информацию в указанном реестре (часть 9 статьи 104 Закона).

Исходя из положений пункта 24 Обзора судебной практики Верховного Суда

Российской Федерации N 3, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 19.10.2016, если заказчиком и контрольным органом в сфере закупок нарушены сроки подачи заявления или включения информации в реестр недобросовестных поставщиков, срок для исключения информации об исполнителе из этого реестра исчисляется с момента, в который контрольный орган в сфере закупок должен был разместить указанную информацию в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации. Аналогичная правовая позиция содержится в письме ФАС России от 14.11.2019 N ИА/100065/19 "По вопросам размещения сведений об участниках закупок в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (разъяснения по вопросу N 3).

Необходимо отметить, что сведения в отношении ООО «ПРОФАРМ» в настоящее время отсутствуют в реестре недобросовестных поставщиков.

Таким образом, в рассматриваемом случае нахождение информации об ООО «ПРОФАРМ» в реестре недобросовестных поставщиков по истечении двух лет с даты наступления у контрольного органа в сфере закупок обязанности по его включению в соответствующий реестр будет нарушать права и законные интересы Поставщика, в том числе его правоспособность в рамках участия в закупках для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

С учетом всех рассмотренных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности ограничения прав ООО «ПРОФАРМ» путем включения сведений о нем 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 государственным учреждением здравоохранения Тульской области «Тульская областная клиническая больница» (вх. № 5862/23 от 17.07.2023) в отношении общества с ограниченной ответственностью «ПРОФАРМ» (ИНН 7133028015; 450106, РОССИЯ, РЕСП. БАШКОРТОСТАН, ГОРОД УФА, РАБКОРОВ УЛ., Д. 2/9, ПОМЕЩЕНИЕ 5), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Председатель комиссии

Члены комиссии:

2023-4936