РЕШЕНИЕ № РНП-27-254

17.09.2019 г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере закупок в составе: <…>,

в присутствии представителей:

от заказчика – КГКУЗ «Медицинский информационно-аналитический центр» Министерства здравоохранения Хабаровского края:

- Борисова Наталья Валерьевна (представитель по доверенности);

от ИП Елистратовой Елены Борисовны - <…>представитель по доверенности), рассмотрев материалы дела № 7-3/426 по обращению КГКУЗ «Медицинский информационно-аналитический центр» Министерства здравоохранения Хабаровского края о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Елистратовой Е.Б. в связи односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведенного электронного аукциона, на поставку тест-полосок OneTouch для определения уровня глюкозы в крови для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края и факта ненадлежащего исполнения условий контракта участником закупки – ИП Елистратовой Еленой Борисовной,

УСТАНОВИЛА:

В управление Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю поступило обращение КГКУЗ «Медицинский информационно-аналитический центр» Министерства здравоохранения Хабаровского края (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ИП Елистратовой Е.Б. (далее – Поставщик) в связи односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на поставку тест-полосок OneTouch для определения уровня глюкозы в крови для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края (реестровый номер закупки 0122200002519002472).

В рамках рассмотрения поступившего обращения, на основании статьи 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 о контрактной системе), Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» Хабаровским УФАС России проведена внеплановая проверка, в ходе которой установлено следующее.

По результатам проведения электронного аукциона на поставку тест-полосок OneTouch для определения уровня глюкозы в крови для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края (реестровый номер закупки 0122200002519002472) между Заказчиком и Поставщиком 29.05.2019 заключен государственный контракт № 0122200002519002472 (реестровый номер <...>)

(далее – Контракт).

Начальная (максимальная) цена контракта: 2 990 996,70 рублей.

Контракт заключен по цене: 2 231 391,92 рублей.

Источник финансирования: бюджет Хабаровского края.

Согласно пункту 1.1 Контракта предметом выступает поставка тест-полосок OneTouch для определения уровня глюкозы в крови для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края (далее - Товар). Заказчик поручает, а Поставщик принимает на себя обязательства по поставке Товара в соответствии со Спецификацией (Приложение 1) и Графиком поставки товара (Приложение 3).

В соответствии с пунктом 1.4 Контракта поставка Товара должна сопровождаться документами, подтверждающими факт поставки Товара (товарная накладная, счет-фактура, акт приема-передачи (Приложение 4) по каждому месту доставки) в 2-х экземплярах, регистрационным удостоверением на медицинское изделие, оформленными в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

В соответствии с технической частью (приложение № 2 к контракту) поставщик обязуется поставить товар – тест полоски КлеверЧек СКС, в количестве 7636 упаковок. Производитель товара: ЗАО «ОСИРИС С», рег. удостоверение № ФСР 2012/13188 от 14.03.2012.

Согласно графику поставки товара (приложение № 3 к Контракту) 1 партия товара в количестве 1566 упаковок должна быть поставлена в течение 25 дней с момента заключения контракта, т.е. до 24.06.2019.

Пунктом 13.2.1 Контракта установлено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае просрочки поставки Товара более чем на 10 дней.

В связи с тем, что ИП Елистратовой Е.Б. не произведена поставка товара по контракту, 28.08.2019 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Указанное решение 28.08.2019 направлено Поставщику посредством электронной почты, а также 29.08.2019 размещено на сайте Единой информационной системе и направлено по почте заказным письмом с уведомлением.

Поставщиком представлен отзыв, согласно которому просрочка поставки товара произошла из-за неисполнения обязательств производителем товара – ЗАО «ОСИРИС С» обязательств по изготовлению и поставке товара, а также, что приобрести указанный товар иными способами не представляется возможным в связи с отсутствием дилерской сети производителя товара.

Рассмотрев материалы дела № 7-3/426, заслушав доводы представителей Заказчика, Комиссия установила следующее.

04.06.2019 в адрес Поставщика поступило письмо от производителя товара по контракту АО «ОСИРИС С» (далее – производитель товара) исх. №76-06/19, согласно которому тест-полоски КлеверЧек СКС произвести в установленный срок

не получится по причине отсутствия комплектующих. При этом производитель товара сообщил, что товар будет поставлен в полном объеме до 25.07.2019.

04.06.2019 Поставщик уведомил Заказчика о невозможности поставки товара в установленный Контрактом срок, сообщив о поставке Товара до 31.07.2019.

05.07.2019 в адрес Поставщика поступило письмо производителя товара, согласно которому изготовить товар в срок не представляется возможным в связи с задержкой поставки комплектующих, необходимых для изготовления Товара, от иностранных партнеров. При этом производитель товара сообщил, что товар будет поставлен в следующем объеме:

- 10 тысяч упаковок – первая декада августа;

- 15 тысяч упаковок – вторая декада августа.

30.07.2019 Поставщик уведомил Заказчика о невозможности поставки в срок, сообщив о причинах просрочки поставки товара и гарантируемые производителем товара сроки поставки.

19.08.2019 Поставщик направил в адрес производителя товара письмо с требованием поставить необходимый товар по контракту №0122200002519002472 от 29.05.2019 до 21.08.2019.

19.08.2019 производитель товара направил в адрес Поставщика письмо в соответствии с которым товар изготовлен в необходимом объеме, однако при изготовлении упаковки произошла ошибка и текст на упаковке не соответствует регистрационному досье. Производитель товара гарантировал устранение до 10.09.2019.

28.08.2019 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 0122200002519002472 от 29.05.2019.

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 предусмотрено контрактом.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно 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.

Уведомление об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта получено Поставщиком 28.08.2019. В связи с отсутствием поставки товара, решение Заказчика вступило в силу и контракт считается расторгнутым с 09.09.2019.

Комиссией Хабаровского УФАС России установлено, что между Поставщиком и Заказчиком ранее заключен контракт № 0122200002519001756 от 21.05.2019 на поставку тест-полосок КлеверЧек СКС для определения уровня глюкозы в крови для обеспечения льготных категорий граждан Хабаровского края. В соответствии с Приложением №1 к контракту №0122200002519001756 от 21.05.2019, поставщик обязался поставить аналогичный товар, предусмотренному Контрактом №0122200002519002472 от 29.05.2019, в количестве 49434 упаковок.

Представителем Поставщика в ходе заседания Комиссии Хабаровского УФАС России представлены товарно-транспортные накладные № 133, 134, 135, согласно которым товар – тест-полоски КлеверЧек СКС в количестве 25017 упаковок поставлен Заказчику 06.09.2019. Дополнительно представитель Поставщика пояснил, что часть поставленного Товара от 06.09.2019 предназначалась в качестве исполнения по обязательству, предусмотренному Контрактом №0122200002519002472 от 29.05.2019.

Представитель Заказчика в ходе заседания Комиссии Хабаровского УФАС России подтвердил получения товара от Поставщика, а также тот факт, что по контрактам №0122200002519001756 от 21.05.2019 и №0122200002519002472 от 29.05.2019 поставляется идентичный товар.

Согласно 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.

Исходя из положений данной нормы, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной в целях обеспечения исполнения лицами принятых на себя обязательствах в рамках осуществления процедуры закупок. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в процедурах торгов по осуществлению

государственных и муниципальных закупок.

В соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, сформулированной в постановлениях от 12.05.1998 № 14-П, от 15.07.1999 № 11-П, от 30.07.2001 № 13-П санкции, налагаемые органами государственной власти, являются мерой юридической ответственности, поэтому размер взыскания должен отвечать критерию соразмерности и применяться с соблюдением принципов справедливости наказания, его индивидуализации и дифференцированности, с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Следовательно, для возникновения таких правовых последствий как признание участника закупки недобросовестным поставщиком, антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с абз. 3 п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ 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. По общему правилу п. 5 ст. 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Проанализировав обстоятельства исполнения Контракта №0122200002519002472 от 29.05.2019 поставщиком – ИП Елистратовой Е.Б., Комиссия Хабаровского УФАС приходит к выводу об отсутствии достаточных доказательств недобросовестного поведения со стороны Поставщика. Указанное подтверждается тем, что Поставщиком предпринимались активные действия, направленные на исполнение Контракта, на постоянной основе оказывалось содействие Заказчику в получении информации о причинах неисполнения обязательств и планируемых сроках исполнения.

Комиссия Хабаровского УФАС России также учитывает, что неисполнение обязательства произошло по причине неисполнения обязательств по производству Товара со стороны производителя товара – АО «ОСИРИС С», а также тот факт, что приобрести данный товар в необходимом количестве иными способами не представляется возможным. Данные обстоятельства подтверждаются материалами дела №7-3/426 и не оспаривались представителем Заказчика в ходе заседания Комиссии Хабаровского УФАС России.

Согласно информации единой информационной системы в сфере закупок по состоянию на 17.09.2019, сведения об ИП Елистратовой Елене Борисовне в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ранее не включались.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Хабаровского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные государственным заказчиком – КГКУЗ «Медицинский информационно-аналитический центр» Министерства здравоохранения Хабаровского края в отношении ИП Елистратовой Елене Борисовне в реестр недобросовестных поставщиков **не включать**.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его принятия в Арбитражный суд.