

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение государственного учреждения здравоохранения «Родильный дом № 1 г. Тулы имени В.С. Гумилевской» (далее – ГУЗ «Родильный дом № 1 г. Тулы имени В.С. Гумилевской», Заказчик) исх. № 1925 от 21.11.2017 (вх. № 5570 от 22.11.2017) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Лайф Лайн Хелскер» (далее – ООО «Лайф Лайн Хелскер», Общество) (ИНН: 4011028862; адрес: 249071, Калужская область, Малоярославецкий район, деревня Хрустали) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта № Ф.2017.132411 на поставку лекарственного препарата Ампициллин+(Сульбактам) от 26.04.2017 (далее – Контракт) (закупка № 0366200035617000956) в связи с существенным нарушением Обществом условий Контракта, 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 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра),

- представителя Заказчика по доверенности;

- генерального директора Общества,

УСТАНОВИЛА:

22.11.2017 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об Обществе в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на поставку лекарственного препарата Ампициллин+(Сульбактам) (закупка № 0366200035617000956) (далее - Электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация Электронного аукциона размещены 31.03.2017 в

единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 201 600, 00 рублей.

26.04.2017 по итогам проведения Электронного аукциона между Заказчиком и Обществом заключен Контракт на общую сумму 201 600, 00 рублей.

Согласно пунктам 1.1., 1.2. Контракта поставщик обязуется поставить и передать заказчику в срок, предусмотренный настоящим контрактом, лекарственные препараты (далее - товар), а заказчик обязуется принять и оплатить товар на условиях, предусмотренных настоящим контрактом; товар, поставляемый в рамках предмета настоящего контракта, его наименование, товарный знак (при наличии), конкретные показатели, качество, знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара или наименование производителя товара, цена за единицу товара, комплектация и количество (объем) согласованы сторонами в Спецификации на товар (Приложение № 1 к настоящему контракту) и в Техническом задании (приложение № 2 к настоящему контракту), являющихся неотъемлемыми частями настоящего контракта.

В соответствии с пунктами 4.1., 4.2 Контракта срок поставки товара: с момента заключения контракта по 31.12.2017. Поставка товара осуществляется отдельными партиями, в течение 7 (Семи) дней со дня направления заказчиком заявки в адрес поставщика; периодичность поставок партии товара: не более одного раза в две недели.

Из пояснений представителей Заказчика и ООО «Лайф Лайн Хелскер», а также документов, представленных на заседание Комиссии, установлено следующее.

18.05.2017 Заказчиком в адрес Общества была направлена заявка (исх. № 511 от 18.05.2017) на поставку лекарственного препарата в соответствии с условиями Контракта.

Однако поставка со стороны Общества осуществлена не была, в связи с чем 07.06.2017 посредством электронной почты и заказным письмом с уведомлением Заказчик направил в адрес Общества письмо исх. № 612 от 06.06.2017 с просьбой сообщить о наличии необходимого количества товара, требуемого к поставке в адрес Заказчика, а также заявку исх. № 604 от 06.06.2017 на поставку лекарственного препарата в соответствии с условиями Контракта.

В ответ на указанное письмо Общество направило в адрес Заказчика ответ, в котором сообщало, что поставка лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) невозможна в связи с ограничительными мерами, введенными Правительством Российской Федерации в отношении

лекарственных препаратов, происходящих из иностранных государств (Турция), что подтверждается информационным письмом исх. № 2 от 09.06.2017 официального представителя производителя лекарственных препаратов производства Мустафа Невзат Илач Санаш А.Ш., Турция - ООО «АСФАРМА-РОС». Из вышеуказанного письма ООО «АСФАРМА-РОС» следует, что ООО «АСФАРМА-РОС» прекращает ввоз и поставку в Российскую Федерацию лекарственных препаратов производства Мустафа Невзат Илач Санаш А.Ш., Турция; по состоянию на 09.06.2017 препарат Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) на территории Российской Федерации отсутствует.

Кроме этого, в вышеназванном письме Общества «Лайф Лайн Хелскер» предложило Заказчику без изменения цены Контракта заключить дополнительное соглашение к Контракту о замене лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) на Ампициллин+(Сульбактам), ОАО «Красфарма» (Россия), которое обладает улучшенными характеристиками.

30.06.2017 письмом исх. № 205 Общество повторно предложило Заказчику рассмотреть вопрос о замене лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) на Ампициллин+(Сульбактам), ОАО «Красфарма» (Россия), которое обладает улучшенными характеристиками.

25.07.2017 Заказчиком составлен акт о том, что в период с 07.06.2017 по 24.07.2017 поставка лекарственного препарата по заявке ГУЗ «Родильный дом № 1 г. Тулы имени В.С. Гумилевской» от 06.06.2017 со стороны ООО «Лайф Лайн Хелскер» не произведена.

26.07.2017 вышеуказанный акт; требование (претензия) об уплате неустойки в связи с просрочкой исполнения обязательств, предусмотренных контрактом Ф.2017.132411 исх. № 817 от 26.04.2017, а также заявка исх. № 604 от 06.06.2017 на поставку лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) были направлены Заказчиком посредством электронной почты, а также заказным письмом с уведомлением о вручении в адрес ООО «Лайф Лайн Хелскер».

Письмом исх. № 946 от 18.08.2017 Заказчик отказал ООО «Лайф Лайн Хелскер» в заключении дополнительного соглашения к Контракту о замене лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) на Ампициллин+(Сульбактам), Россия, ОАО «Красфарма», и потребовал осуществить поставку лекарственного препарата, предусмотренного Контрактом в сроки, количестве и ассортименте, указанным в ранее направленном требовании исх. № 817 от 26.07.2017.

31.10.2017 Комиссией Заказчика составлен акт о том, что в период с 07.06.2017 по 30.10.2017 поставка лекарственного препарата по заявке ГУЗ «Родильный дом № 1 г. Тулы имени В.С. Гумилевской» исх. № 604 от 06.06.2017 со стороны ООО «Лайф Лайн Хелскер» не произведена.

В связи с неисполнением Обществом своих обязательств по Контракту, Заказчик посредством электронной почты 02.11.2017 направил Обществу требование (претензию) об уплате неустойки в связи с просрочкой исполнения обязательств, предусмотренных контрактом № Ф.2017.132411 от 26.04.2017 в форме пени в размере 48 384, 00 рублей.

23.11.2017 платежным поручением № 2956 ООО «Лайф Лайн Хелскер» оплатило пени по вышеуказанному требованию Заказчика в размере 48 384, 00, 00 рублей.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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.

Пунктом 12.2. Контракта предусмотрено, что расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но, не ограничиваясь указанными):

- отказа поставщика передать заказчику товар или принадлежности к нему;
- существенного нарушения поставщиком требований к качеству товара, а именно обнаружение заказчиком 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;
- невыполнения поставщиком в разумный срок требования заказчика о доукомплектовании товара;
- неоднократного (от двух и более раз) нарушения поставщиком сроков поставки товаров;
- осуществления поставок некомплектных товаров, если поставщик, получивший уведомление, в установленный срок не выполнил требование о доукомплектовании товаров или не заменил их комплектными товарами;
- если поставщик не соответствует установленной документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем.

Ввиду ненадлежащего, по мнению Заказчика, исполнения ООО «Лайф Лайн Хелскер» своих обязательств по Контракту, 07.11.2017 Заказчиком принято решение о расторжении контракта в связи с односторонним отказом от

исполнения контракта № Ф.2017.132411 от 26.04.2017 (далее - Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, 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 порядке, установленном частью 12 статьи 95 Закона, Заказчик уведомил Общество 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.

Частью 14 статьи 95 Закона определено, что 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.

В срок, установленный указанными нормами статьи 95 Закона, нарушение условий Контракта, послужившее основанием для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, ООО «Лайф Лайн Хелскер» устранено не было.

Руководствуясь частью 13 статьи 95 Закона, Заказчик посчитал Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступившим в законную силу, и Контракт расторгнутым 18.11.2017.

В свою очередь, представитель Общества заявил, что ООО «Лайф Лайн Хелскер» со своей стороны было готово исполнить надлежащим образом условия Контракта, а также пояснил следующее.

На момент заключения Контракта лекарственный препарат Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) имелся на складе ООО «Лайф Лайн Хелскер».

К моменту поступления в адрес Общества заявки Заказчика на поставку лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) указанный товар был забракован Обществом из-за окончания минимального срока годности препарата, разрешенного к отгрузке.

Приобрести необходимое лекарственное средство Общество не смогло, ввиду введения Правительством Российской Федерации ограничительных мер в отношении лекарственных препаратов, происходящих из иностранных государств, и фактического отсутствия на территории Российской Федерации вышеуказанного лекарственного препарата.

Общество обращалось к Заказчику с вопросом о замене лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) на Ампициллин+(Сульбактам), ОАО «Красфарма» (Россия), которое обладает улучшенными характеристиками. Однако своего согласия на такую замену Заказчик не дал.

При вышеперечисленных обстоятельствах, исполнение Контракта для Общества оказалось невозможным.

В связи с изложенным, представитель Общества просил информацию в отношении ООО «Лайф Лайн Хелскер» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Представителем ООО «Лайф Лайн Хелскер» представлены, в том числе следующие документы:

- заявка Общества от 08.06.2017 в адрес ООО «АСФАРМА-РОС» на поставку лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) в количестве 1050 штук;

- информационное письмо исх. № 2 от 09.06.2017 ООО «АСФАРМА-РОС», в котором сообщалось, что ООО «АСФАРМА-РОС» в связи с ограничительными мерами, введенными Правительством Российской Федерации в отношении лекарственных препаратов, происходящих из иностранных государств, прекращает ввоз и поставку в Российскую Федерацию лекарственных препаратов производства Мустафа Невзат Илач Санаш А.Ш., (Стамбул), в том числе лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)), а также, что по состоянию на 09.06.2017 препарат Амписид (Ампициллин+(Сульбактам)) на территории Российской Федерации для реализации отсутствует;

- платежное поручение № 2956 от 23.11.2017 об оплате пени в размере 48 384, 00 рублей по требованию Заказчика № 1329 от 02.11.2017.

При этом представитель Заказчика на включении информации об ООО «Лайф Лайн Хелскер» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не настаивал.

Исходя из положений части 7 статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Необходимо отметить, что Конституционный суд Российской Федерации в принимаемых судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Комиссия полагает, что подобный подход подлежит применению и в рассматриваемом случае, тем более, что последствия по наложению

санкции в виде включения информации о хозяйствующем субъекте в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности Комиссии включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

Из представленных в материалы дела документов, в том числе информационного письма исх. № 2 от 09.06.2017 официального представителя лекарственных препаратов производства Мустафа Невзат Илач Санаш А.Ш., Турция - ООО «АСФАРМА-РОС» Комиссией установлено, что по состоянию на 09.06.2017 поставка лекарственного препарата Амписид (Ампициллин+ (Сульбактам)) не представлялась возможной в связи с ограничительными мерами, введенными Правительством РФ в отношении лекарственных препаратов, происходящих из иностранных государств (Турция).

В рассматриваемом случае, Комиссия полагает, что обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями, не свидетельствуют о том, что действия Общества были направлены на уклонение ООО «Лайф Лайн Хелскер» от выполнения условий заключенного Контракта или на несоблюдение его условий.

Напротив, представленные в материалы дела информация и сведения, свидетельствуют о направленности действий Общества на соблюдение условий Контракта, что не позволяет сделать вывод о наличии в действиях ООО «Лайф Лайн Хелскер» недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от исполнения контракта или несоблюдения его условий.

При вышеизложенных обстоятельствах вины ООО «Лайф Лайн Хелскер» в неисполнении условий контракта № Ф.2017.132411 на поставку лекарственного препарата Ампициллин+(Сульбактам) от 26.04.2017 Комиссией не установлено.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную государственным учреждением здравоохранения «Родильный дом № 1 г. Тулы имени В.С. Гумилевской» об обществе с ограниченной ответственностью «Лайф Лайн Хелскер» (ИНН: 4011028862; адрес: 249071, Калужская область, Малоярославецкий район, деревня Хрустали) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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