

РЕШЕНИЕ № 003/06/104-765/2022

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«23» сентября 2022 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>.

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя Министерства здравоохранения Республики Бурятия <...>, доверенность от 22.11.2021 № 355, представителей ООО «Торговый дом БФ» <...>, <...>, доверенность от 16.11.2021 № 76,

рассмотрев обращение Министерства здравоохранения Республики Бурятия (далее – Заказчик) (вх. от 19.09.2022 № 5795) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Торговый дом БФ» (далее- Общество, Поставщик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на поставку Психоаналептиков для обеспечения граждан Российской Федерации, находящихся на территории Республики Бурятия, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с Федеральным законом от 17 июля 1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи», № 0102200001622001431 (далее – Аукцион), в соответствии с статьей 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации",

у с т а н о в и л а:

Из представленных документов Заказчика следует, что 19.04.2022 между Заказчиком и Обществом заключен государственный контракт на поставку психоаналептиков для обеспечения граждан Российской Федерации, находящихся на территории Республики Бурятия, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с Федеральным законом от 17 июля 1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» (далее – контракт), на сумму 588 888,32 рублей.

Согласно условиям контракта срок поставки товара – в течение 15 дней со дня заключения контракта, то есть до 04.05.2022 (включительно). 17.06.2022 в адрес Поставщика направлена претензия от 17.06.2022 № 10-01.29-И4044/22 с требованием поставить товар в течение 7 дней со дня получения данной претензии с предъявлением неустойки в связи с нарушением сроков поставки. 17.06.2022 Общество направило письмо производителя от 17.06.2022 об отсутствии товара на складе и ожидаемой поставки в августе 2022 года. 22.08.2022 товар поставлен частично. На 06.09.2022 товар поставлен на общую сумму 581 142,08 рублей. Срок просрочки поставки товара на дату расторжения контракта составил 116 дней.

В связи с ненадлежащим исполнением Поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, нарушением сроков поставки, Заказчиком 06.09.2022 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган для рассмотрения.

Обществом представлено письменное пояснение, исходя из которого следует, что во исполнение своих обязательств по поставке товара, Поставщик отгрузил в адрес Заказчика лекарственный препарат торговое наименование «Винпоцетин форте», что подтверждается товарной накладной от 25.04.2022 № 4998. Товар был отгружен в количестве 80 упаковок на сумму 7 704,00 рублей. Оставшаяся часть товара в количестве 535 упаковок отгружена в адрес Заказчика в соответствии с товарной накладной от 04.05.2022 № 5271. Поставленный товар Заказчиком принят и оплачен.

В связи с получением 20.09.2022 уведомления о рассмотрении данного обращения, Обществом инициировано проведение служебной проверки, по результатам которой установлено, что менеджером компании ошибочно зарезервирован и отгружен лекарственный препарат «Винпоцетин форте» с остаточным сроком годности 14 месяцев (что соответствует условию контракта), но за время осуществления перевозки (транспортировки лекарственного препарата) остаточный срок годности уменьшился до 13 месяцев 21 дня на момент передачи товара Заказчику (05.05.2022). В связи с тем, что отгруженный товар не соответствовал условиям контракта, Заказчик отказался от приема товара, о чем был поставлен в известность менеджер Общества. Однако, менеджером не были выполнены необходимые действия, направленные на возврат товара, при этом, в программном обеспечении, используемом Поставщиком, из-за наличия сведений о созданной товарной накладной и отсутствии заявки на возврат товара, контракт отображался как «исполненный».

Поставщик не уклонялся намеренно от исполнения государственного контракта, о чем свидетельствует поставка всего объема товара (за исключением 80 упаковок лекарственного препарата, не принятых Заказчиком из-за несоответствия остаточному сроку годности). О том, что Поставщик не имел намерений уклоняться от исполнения контракта свидетельствует также то, что недостающее количество товара, о чем Поставщик имел информацию, был поставлен в адрес Заказчика. ООО «Торговый дом БФ» является добросовестным участником рынка обращения лекарственных средств и лишь позднее получение информации об отказе Заказчика от исполнения контракта воспрепятствовало принятию оперативных мер по урегулированию вопроса недопоставки товара.

Также Общество указывает, что за период времени 2021 год и текущий период 2022 года ООО «Торговый дом БФ» заключило и исполнило контракты и договоры более чем на 1 200 000 000,00 рублей. На исполнении у Общества в настоящее время находятся государственные контракты на общую стоимость 820 750 372,00 рублей. Считает, что в его действиях отсутствовало недобросовестное поведение, какое-либо намерение и умысел на неисполнение государственного контракта, учитывая положительную репутацию ООО «Торговый дом БФ» на рынке обращения лекарственных препаратов, а также то, что неисполнение контракта не повлекло причинения ущерба (убытков) Заказчику, просит не включать сведения о нем в Реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Обществом, установила следующее.

Дата размещения на официальном сайте в Единой информационной системе извещения о проведении Аукциона – 24.03.2022. Начальная (максимальная) цена контракта – 727 022,50 рублей.

Контракт между Министерством здравоохранения Республики Бурятия и ООО «Торговый дом БФ» на поставку Психоаналептиков для обеспечения граждан Российской Федерации, находящихся на территории Республики Бурятия, имеющих право на получение государственной социальной помощи в соответствии с Федеральным законом от 17 июля 1999 г. № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» заключен 19.04.2022 на сумму 588

888,32 рублей.

Пунктом 5.1 контракта предусмотрено, что поставка товара осуществляется Поставщиком в место доставки на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 контракта, в сроки, определенные календарным планом (приложение № 3 к контракту).

Календарным планом (приложение № 3 к контракту) установлен срок поставки товара - в течение 15 дней со дня заключения контракта (по 04.05.2022).

В установленный контрактом срок, товар Поставщиком не поставлен в полном объеме, по состоянию на 22.08.2022 товар поставлен частично, в связи с чем, на основании части 8 статьи 95 настоящего закона, пункта 12.3 контракта, Заказчиком 06.09.2022 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей. В реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами (части 1, 2).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. 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.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях ООО «Торговый дом БФ» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснением Общества, а также копиями представленных документов.

Установлено, что Обществом в предусмотренный контрактом срок, поставлен Заказчику товар, что подтверждается товарными накладными. Однако, остаточный срок годности

лекарственного препарата «Винпоцетин форте» на момент передачи Заказчику, с учетом времени перевозки товара, вместо 14 месяцев (требование Заказчика) уменьшился до 13мес. 21д., в связи с чем, Заказчик отказался от приемки товара, о чем известил менеджера Общества. Менеджер не предпринял всех необходимых мер по замене товара, в программе данный контракт отражался как исполненный, в связи с чем, Обществом нарушен конечный срок поставки товара. В отношении ответственных лиц Общества применены меры дисциплинарного взыскания, ответственный менеджер согласно приказу от 21.09.2022 № 22ПВ уволен с занимаемой должности, в связи с однократным грубым нарушением работником трудовых обязанностей.

На момент принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (по состоянию на 06.09.2022) Заказчик указывает, что заключенный контракт исполнен на сумму 581 142,08 рублей, что составляет 98% от всего объема поставляемого товара.

Таким образом, Обществом предприняты меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта, следовательно, в действиях Поставщика отсутствует вина, а также недобросовестное поведение.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от исполнения заключенного контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от исполнения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт неисполнения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 ГК РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Поставщик осуществлял свои гражданские права, связанные с исполнением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

С учетом изложенного, антимонопольный орган при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может 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 этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении

изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации"

р е ш и л а:

1. Отказать заказчику – Министерству здравоохранения Республики Бурятия во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Торговый дом БФ» (ИНН 4003032047, КПП 771801001, адрес: 107023, г. Москва, ул. Электрозаводская, д. 14, стр. 1, этаж № 4, помещ. XIII (каб 1)).

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.