

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ДИФАРМ" 141580,
МОСКОВСКАЯ ОБЛ, ХИМКИ Г, ЧЁРНАЯ
ГРЯЗЬ Д, ТЕР.
МНОГОФУНКЦИОНАЛЬНЫЙ
ЛОГИСТИЧЕСКИЙ ПАРК, СТР. 3,
ЭТАЖ/ПОМ 3/7 info@di-farm.ru
ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ЗДРАВООХРАНЕНИЯ "ТУЛЬСКИЙ
ОБЛАСТНОЙ СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЙ
ДОМ РЕБЕНКА ДЛЯ ДЕТЕЙ С
ОРГАНИЧЕСКИМ ПОРАЖЕНИЕМ
ЦЕНТРАЛЬНОЙ НЕРВНОЙ СИСТЕМЫ С
НАРУШЕНИЕМ ПСИХИКИ №1" 300041,
Тульская область, город Тула, ул.
Фридриха Энгельса, д.97
guz.tosdr1@tularegion.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-1201/2023

06 декабря 2023 года

г. Тула

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

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение государственного учреждения здравоохранения "Тульский областной специализированный дом ребенка для детей с органическим поражением центральной нервной системы с нарушением психики №1" (далее – Заказчик, Учреждение) (вх. № 9200/23 от 30.11.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ДИФАРМ» (ИНН 5044114526; 141580, МОСКОВСКАЯ ОБЛ, ХИМКИ Г, ЧЁРНАЯ ГРЯЗЬ Д, ТЕР. МНОГОФУНКЦИОНАЛЬНЫЙ ЛОГИСТИЧЕСКИЙ ПАРК, СТР. 3, ЭТАЖ/ПОМ 3/7) (далее – Общество, ООО «ДИФАРМ», Поставщик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 01.08.2023 № 0Ф.2023.037 на поставку лекарственного

препарата БУДЕСОНИД (закупка № 0366200025623000024, ИКЗ 232710702761871070100100020140000244) (далее – Контракт, контракт), руководствуясь положениями 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 Российской Федерации от 01.10.2020 № 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии:

- представителя ООО «ДИФАРМ» на основании доверенности;

в отсутствие представителей Заказчика, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и возможном способе рассмотрения дела (представитель Заказчика предпринимал попытки подключиться к видеоконференции, однако, по невыясненным причинам, не смог обеспечить свое присутствие),

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «ДИФАРМ» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на поставку лекарственного препарата БУДЕСОНИД (закупка № 0366200025623000024, далее – электронный аукцион).

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.

01.08.2023 между Заказчиком и Обществом заключен контракт на сумму 37 996,75 рублей.

Согласно разделу I «Предмет контракта» Контракта Поставщик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, осуществить поставку лекарственных препаратов для медицинского применения (далее - Товар) в соответствии со Спецификацией (приложение №1 к Контракту), а Заказчик обязуется в порядке и сроки, предусмотренные Контрактом, принять и оплатить поставленный Товар.

Номенклатура Товара и его количество определяются Спецификацией (приложение №1 к Контракту), технические показатели - Техническими характеристиками (приложение №2 к Контракту) (пункт 1.2).

Поставка Товара осуществляется с разгрузкой транспортного средства в сроки, определенные Календарным планом (приложение № 3 к Контракту). Поставщик доставляет Товар Заказчику по адресу: г. Тула, ул. Фр. Энгельса, д. 97 (далее – Место доставки) (пункт 1.3).

В соответствии с Приложением № 1 «Спецификация» к Контракту к поставке необходим следующий товар:

N п/п	Наименование Товара в соответствии с единым справочником-каталогом лекарственных препаратов (далее - ЕСКЛП) <196>		Торговое наименование, форма выпуска в соответствии с регистрационным удостоверением лекарственного препарата	Лекарственная форма в соответствии с ЕСКЛП	Дозировка в соответствии с ЕСКЛП	Единица измерения Товара в соответствии с ЕСКЛП (ПЕ)
	международное непатентованное или химическое, или группировочное наименование	торговое наименование				
1.	Будесонид	Буденит Стери-Неб	Буденит Стери-Неб суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20	суспензия для ингаляций дозированная	0,25 мг/мл	мл

Разделом 5 контракта определен, в том числе, следующий порядок поставки товара:

«5.1. Поставка Товара осуществляется Поставщиком в Место доставки на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 Контракта, в сроки, определенные Календарным планом (приложение № 3 к Контракту).

5.2. Поставщик за 5 (пять) дней до осуществления поставки Товара в Место доставки направляет Заказчику уведомление о времени доставки Товара в Место доставки».

При этом согласно Приложению № 3 «Календарный план» к Контракту срок поставки товара – с момента заключения контракта по 31.08.2023. Поставка товара осуществляется в течение 10 (десяти) рабочих дней со дня направления заказчиком заявки в адрес Поставщика; количество товара – по заявке Заказчика.

В соответствии с пунктом 3.1.1 Контракта Поставщик обязан поставить Товар, соответствующий требованиям законодательства Российской Федерации, в соответствии с условиями Контракта, в полном объеме, надлежащего качества и в установленные сроки.

Согласно пункту 3.1.3 Контракта Поставщик обязан незамедлительно информировать Заказчика о сложностях, возникающих при исполнении Контракта, а также обо всех обстоятельствах, препятствующих исполнению Контракта.

Пунктом 3.2.5 Контракта определено право Поставщика по согласованию с Заказчиком (путем заключения дополнительного соглашения) поставить Товар,

качество, технические и функциональные характеристики которого являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в Контракте (за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными правовыми актами, принятыми в соответствии с частью 6 статьи 14 Закона.

На основании пункта 12.1 Контракта он вступает в силу с момента заключения контракта и действует по «30» сентября 2023 года (включительно) (срок действия Контракта включает срок поставки товара, период приемки результатов поставки, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств Поставщиком по контракту, оплаты за поставленные товары за все партии). Окончание срока действия Контракта не влечет прекращение обязательств сторон по Контракту.

Из материалов настоящего дела, а также сведений, размещенных в единой информационной системе в сфере закупок, установлено следующее.

14.09.2023 Заказчик направил Поставщику заявку б/н на поставку товара «Будесонид», предусмотренного Контрактом.

Согласно пояснениям Общества, такая заявка направлена Заказчиком за пределами срока, указанного в пункте 1.3 Контракта, в связи с чем препарат «Буденит Стери-Неб», имеющийся в наличии у Поставщика по состоянию на момент заключения Контракта с остаточным сроком годности до 31.08.2024, фактически перестал соответствовать следующим требованиям, установленным в технической части документации проводимой закупки № 0366200025623000024 (пункт 8 электронного документа «Описание объекта закупки» извещения об электронном аукционе):

«остаточный срок годности лекарственных препаратов на момент поставки заказчику должен составлять не менее:

- 8 месяцев, если срок годности лекарственных препаратов составляет 12 месяцев;
- 12 месяцев, если срок годности лекарственных препаратов составляет более 12 месяцев».

Исходя из изложенного Общество делает вывод, что на момент подачи заявки Заказчиком срок годности препарата «Буденит Стери-Неб суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20» составлял уже менее 1 (одного) года и данный товар не мог быть поставлен, так как при таких обстоятельствах нарушались бы условия Контракта.

ООО «ДИФАРМ» обратилось к производителю данного лекарственного препарата ООО «ТЕВА» для повторной закупки данного лекарственного препарата, однако получило ответ, что препарат «Буденит Стери-Неб суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20» находится в дефектуре и ближайшая поставка будет не ранее чем через 4 месяца, то есть не ранее февраля 2024 года.

04.10.2023 Заказчик направил Поставщику претензию с требованием поставки товара (письмо № 742исх), в которой указал, что 14.09.2023 направил ООО «ДИФАРМ» заявку на поставку товара, предусмотренного Контрактом, однако в

десятидневный срок не получил запрошенный товар, в связи с чем предупредил Общество об ответственности, предусмотренной разделом 11 Контракта, и праве Учреждения принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

04.10.2023 Поставщик ответил на вышеуказанную претензию, указав, что лекарственный препарат, подлежащий поставке, находится в дефектуре и, воспользовавшись своим правом согласно пункту 3.2.5 Контракта, предложил Заказчику заключить дополнительное соглашение к контракту о замене препарата «Буденит Стери-Неб суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20» на препарат с улучшенными характеристиками другого производителя, а именно, «Пульмибуд суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20» (Производитель - Дженоерик С.П.А., Италия).

17.10.2023 Заказчик направил ООО «ДИФАРМ» письмо исх. № 773исх, где сообщил об отказе в замене товара, предложенного Поставщиком, который посчитал как не обладающий улучшенными характеристиками, и потребовал поставки товара, предусмотренного Контрактом.

17.10.2023 ООО «ДИФАРМ» ответило на вышеуказанное письмо и повторно предложило заключить дополнительное соглашение о замене товара на «Пульмибуд суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20» (Производитель - Дженоерик С.П.А., Италия), либо заключить дополнительное соглашение о расторжении контракта.

30.10.2023 Заказчик направил ООО «ДИФАРМ» повторную претензию с требованием поставки товара (письмо № 811исх).

30.10.2023 ООО «ДИФАРМ» повторно ответило на претензию Заказчика и предложило Заказчику заключить дополнительное соглашение о замене препарата «Буденит Стери-Неб суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20» на препарат того же производителя – «Буденит Стери-Неб суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №60» с остаточным сроком годности до декабря 2024 года, либо на препарат с улучшенными характеристиками другого производителя, а именно «Пульмибуд суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20» (Производитель - Дженоерик С.П.А., Италия), либо заключить дополнительное соглашение о расторжении Контракта по соглашению сторон.

Указанная переписка в полном объеме представлена в материалы дела.

В силу части 8 статьи 95 Закона расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

На основании 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 Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В силу пункта 12.3 Контракта его расторжение допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

Вследствие того, что Поставщик не выполнил свои обязательства по поставке товара, Заказчик 15.11.2023 принял решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2023.037 от 01.08.2023 на поставку лекарственного препарата БУДЕСОНИД (письмо № 857исх, далее – Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта).

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 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 об одностороннем отказе от исполнения контракта сформировано с использованием единой информационной системы в сфере закупок 17.11.2023 и получено Поставщиком 17.11.2023.

Учитывая, что с момента надлежащего уведомления Поставщика о принятии Заказчиком такого решения, и до момента вступления указанного решения в силу, Обществом не был поставлен требуемый товар, Учреждение посчитало Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступившим в законную силу, а контракт расторгнутым, в связи с чем направило рассматриваемое обращение в Тульское УФАС России.

Вместе с тем, 20.11.2023 Поставщик направил Заказчику письмо с предложением принять благотворительную помощь от ООО «ДИФАРМ» путем передачи на безвозмездной основе лекарственного препарата «Пульмибуд суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2мл №20» (Производитель - Дженоерик С.П.А., Италия) в количестве 75 упаковок с остаточным сроком годности на момент поставки не менее 12 месяцев.

Однако данное письмо осталось без ответа Заказчика.

Общество в материалы дела представило пояснения следующего содержания.

ООО «ДИФАРМ», оказалось в ситуации, когда лекарственный препарат, подлежащий поставке по Контракту, отсутствовал в наличии у производителя в течение длительного времени после подписания Контракта, в результате чего Поставщик не мог исполнить Контракт.

При этом ООО «ДИФАРМ» производило все возможные действия, направленные на выход из данной ситуации, предлагая Заказчику аналоги и, в дальнейшем, передачу товара безвозмездно.

ООО «ДИФАРМ» имеет действующую лицензию на осуществление фармацевтической деятельности № Л042-00110-77/00259876 от 29.10.2019, выданную Федеральной службой по надзору в сфере здравоохранения, а также располагает всеми необходимыми ресурсами для осуществления поставки необходимых товаров по государственным контрактам.

ООО «ДИФАРМ» является добросовестной реально действующей организацией, длительное время (начиная с 2019 года) успешно осуществляющей деятельность по поставке лекарственных препаратов.

С начала 2022 года до настоящего момента со стороны ООО «ДИФАРМ» исполнено 4331 государственных контракта без замечаний, что подтверждается реестром контрактов, направленном в материалы дела.

Своими действиями ООО «ДИФАРМ» не имело намерения уклоняться от исполнения Контракта, более того, предпринимало все необходимые действия, направленные на его исполнение, однако в результате отсутствия лекарственного препарата на рынке Российской Федерации в течение длительного времени, не смогло исполнить Контракт.

Кроме того, ранее между Обществом и Учреждением был заключен и исполнен без замечаний один контракт (реестровый номер контракта 2710702761823000068).

В связи с изложенным, Общество просило информацию об ООО «ДИФАРМ» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, оценив действия сторон контракта при его исполнении, Комиссия приходит к следующим выводам.

Частью 1 статьи 2 Закона предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Обязательства в силу статей 309, 310 ГК РФ должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Нормами ГК РФ предусмотрено несколько оснований прекращения обязательства, в частности, в статье 407 ГК РФ указано, что обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором; при этом прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

Таким образом, прекращение обязательства по требованию одной из сторон закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может

быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Частью 16 статьи 95 Закона установлено, что Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно пункту 2 статьи 104 Закона 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.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом «е» пункта 9 и подпунктом «г» пункта 10 настоящих Правил) рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике,

исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит существенные обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки уклоняться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона. Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется

лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки уклониться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Таким образом, по смыслу вышеуказанного положения, в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения, а необходимым условием подобного включения является наличие в представленных Заказчиком материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Вывод Комиссии в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, о том, что 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, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Анализ материалов данного дела показывает, что Обществом в установленный Контрактом срок не осуществлена поставка товара по объективным причинам, не зависящим от воли Поставщика.

Кроме того, Заказчику надлежало направить заявку Поставщику не позднее 17.08.2023, чтобы согласно условиям Контракта у последнего имелась возможность осуществить поставку в течение 10 рабочих дней не позднее 31.08.2023 (приложение № 3 «Календарный план» к Контракту).

Однако Заказчик направил заявку только 14.09.2023, что фактически лишило Поставщика возможности поставить товар в сроки, предусмотренный Контрактом.

Указанный факт не оспаривается Заказчиком, при этом такая информация сообщалась непосредственно Учреждением в его письме № 773исх.

Обществом в рамках данной закупки предполагался к поставке товар «БУДЕСОНИД» (торговое наименование «Буденит Стери-Неб», суспензия для ингаляций дозированная 0,25 мг/мл 2 мл №20), как полностью отвечающий условиям технического задания контракта.

Однако производитель товара ООО «Тева» 28.09.2023 сообщил о невозможности поставки в адрес Поставщика указанного товара.

Как следует из материалов дела, Общество неоднократно направляло Заказчику предложения о замене на препарат с улучшенными, по его мнению, характеристиками, но каждый раз получало отказ.

Таким образом, Поставщик, несмотря на несвоевременно направленную заявку, постоянно ставил в известность Заказчика о возникших у него трудностях, обозначал причины задержки такой поставки, предлагал альтернативные варианты разрешения ситуации.

Более того, Общество предлагало на безвозмездной основе передать Заказчику товар аналогичного назначения в качестве покрытия потребности Заказчика в необходимом лекарственном препарате.

Следовательно, Общество по независящим от него обстоятельствам не смогло реализовать свое право на устранение нарушения его условий, послужившего основанием для принятия такого решения в срок, предусмотренный частью 14 статьи 95 Закона. В связи с чем решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу.

В соответствии с правовой позицией Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, сформулированной в определениях от 17.09.2012 N ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 N ВАС-8371/13, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона.

Статьей 1 ГК РФ предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (пункт 1).

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации 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. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 ГК РФ участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия приходит к выводу, что представленные в материалы дела информация и сведения подтверждают направленность действий Общества на соблюдение условий контракта, что не позволяет сделать вывод о наличии в действиях ООО «ДИФАРМ» недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от исполнения контракта или несоблюдения его условий.

Бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При вышеизложенных обстоятельствах, вины ООО «ДИФАРМ», выразившейся в намеренном неисполнении условий контракта, Управлением не установлено.

Следовательно, у Комиссии отсутствуют правовые основания для включения сведений об ООО «ДИФАРМ» 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 Заказчиком в отношении общества с ограниченной ответственностью «ДИФАРМ» (ИНН 5044114526; 141580, МОСКОВСКАЯ ОБЛ, ХИМКИ Г, ЧЁРНАЯ ГРЯЗЬ Д, ТЕР. МНОГОФУНКЦИОНАЛЬНЫЙ ЛОГИСТИЧЕСКИЙ ПАРК, СТР. 3, ЭТАЖ/ПОМ 3/7), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

2023-7513