

## РЕШЕНИЕ РНП-43-17

«10» мая 2017 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок (далее – комиссия Кировского УФАС России) в составе:

Зам. председателя комиссии:

<...> – зам. руководителя управления-начальника отдела КЗ Кировского УФАС России,

Членов комиссии:

<...>– специалиста 1 разряда отдела КЗ Кировского УФАС России,

<...>– специалиста 1 разряда отдела КЗ Кировского УФАС России,

в присутствии:

<...> – представителя ООО "ЕНМЕД" по доверенности,

<...>- представителя ФГБУН КНИИГиПК ФМБА России по доверенности,

рассмотрев материалы ФГБУН КНИИГиПК ФМБА России о включении сведений об ООО "ЕНМЕД" в реестр недобросовестных поставщиков,

### УСТАНОВИЛА:

07.04.2017 г. в Кировское УФАС России поступили сведения ФГБУН КНИИГиПК ФМБА России об участнике закупки ООО «ЕНМЕД» (далее - Поставщик), в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на поставку фармацевтического холодильника (извещение № 0340100000216000415).

Заказчик сообщает, что Поставщик в установленный срок не исполнил надлежащим образом обязанности по поставке товара в соответствии со Спецификацией, в связи с чем Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Рассмотрение данных материалов, назначенное на 03.05.2017 г., откладывалось до 11.05.2017 г. В связи с необходимостью представления дополнительных документов.

Согласно ч. 1 ст. 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В соответствии с п. 2 Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 г. N 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации» Федеральная антимонопольная служба определена федеральным [органом](#) исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и согласования применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (за исключением полномочий на осуществление функций по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа и в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения федеральных нужд, которые не относятся к государственному оборонному заказу и сведения о которых составляют государственную [тайну](#), и по согласованию применения закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в случаях закупок товаров, работ, услуг, необходимых для обеспечения федеральных нужд, если сведения о таких нуждах составляют государственную тайну, а также закупок товаров, работ, услуг, сведения о которых составляют государственную тайну, для обеспечения федеральных нужд при условии, что такие сведения содержатся в документации о закупке или в проекте контракта).

Согласно п. 7.10. Приказа ФАС России от 23.07.2015 г. N 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы» территориальный орган в пределах компетенции территориального органа принимает решения о включении сведений о недобросовестных поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков (исключении из реестра недобросовестных поставщиков).

Порядок ведения Реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) определен Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 г. N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Приказом Кировского УФАС России № 10 от 23.01.2017 г. «О создании Комиссии по контролю в сфере закупок» полномочия по рассмотрению сведений заказчиков о включении в реестр недобросовестных поставщиков возложены на Комиссию по контролю в сфере закупок.

Из материалов, представленных Заказчиком, следует, что согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 14.12.2016 №0340100000216000415-3 Заказчиком принято решение о заключении контракта с победителем закупки ООО «ЕНМЕД». 26.12.2016 г. между Заказчиком и ООО «ЕНМЕД» заключен контракт № 0340100000216000415-0001466-01 на поставку фармацевтического холодильника на общую сумму 403900.00руб. Поскольку до 26.01.2017 г. товар не был поставлен, 22.03.2017 г. Заказчиком принято решение об отказе от исполнения контракта.

ООО «ЕНМЕД» представило письменные пояснения, согласно которым контракт не был исполнен надлежащим образом по следующим причинам. 15.12.2016 г. обществом подана заявка на завод-изготовитель, 26.01.2017 г. получено письмо изготовителя о невозможности подготовить продукцию к отправке в установленные сроки. Ввиду обнаружения расхождения характеристик температурного режима поставляемого товара и требований Спецификации к контракту Заказчику было

предложено заключить дополнительное соглашение, вследствие недостижения согласия с Заказчиком Поставщиком принято решение о нецелесообразности осуществления поставки. Представлено свидетельство о том, что ООО «ЕНМЕД» является официальным дистрибьютором продукции завода-изготовителя ООО «Вариант-999». Отмечено, что ООО «ЕНМЕД» является добросовестным Поставщиком, имеет заключенные и исполненные контракты.

В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения государственного контракта установлено следующее.

28.11.2016 года на официальном сайте закупок размещено извещение № 0340100000216000415 о проведении электронного аукциона на поставку фармацевтического холодильника. Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 14.12.2016 №0340100000216000415-3 Заказчиком принято решение о заключении контракта с победителем электронного аукциона ООО «ЕНМЕД». 26.12.2016 г. Заказчик и Поставщик заключили контракт №0340100000216000415-0001466-01.

В силу п.1.1 вышеназванного контракта, предметом настоящего Контракта является поставка фармацевтического холодильника в соответствии со спецификацией Контракту и техническими характеристиками (Приложение №1) далее - «Товар», в сроки, указанные п. 5.2. настоящего Контракта, для нужд ЗАКАЗЧИКА.

Согласно п.1.2. контракта ПОСТАВЩИК обязуется поставить, а ЗАКАЗЧИК принять и оплатить Товар в соответствии с условиями настоящего Контракта.

**В соответствии с п.5.2 контракта поставка товара осуществляется в течение 30 дней с момента заключения контракта. Таким образом, товар в полном объеме должен быть поставлен к 26.01.2017 г.**

В силу п.13.3. контракта 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 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 было предусмотрено контрактом.

Согласно ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе 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).

Ввиду непоставки товара в регламентированный срок 22.03.2017 г. Заказчиком

принято решение № 07/946 об одностороннем отказе от исполнения контракта. Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 22.03.2017 г. О расторжении контракта Поставщик уведомлен посредством почтовой связи по адресу, указанному в контракте, о чем имеется отметка организации - экспедитора в доставочном листе и экспедиторской расписки.

В соответствии с пунктами 8, 9 статьи 104 Закона о контрактной системе информация, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), размещается в единой информационной системе и должна быть доступна для ознакомления без взимания платы. Информация, предусмотренная частью 3 настоящей статьи, исключается из указанного реестра по истечении двух лет с даты ее включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Отсутствие в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки - юридическом лице, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки, в соответствии со ст. 31 Закона о контрактной системе входит в число единых требований к участникам закупки, устанавливаемых заказчиком при осуществлении закупки.

По смыслу названных норм права включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках).

Иное понимание не приведет к достижению целей правового регулирования, повлечет необоснованное, формальное ограничение прав и интересов субъектов хозяйственной деятельности.

Согласно правовой позиции ВАС РФ, отраженной в Определении ВАС РФ от 12.07.2013 N ВАС-8371/13 по делу N А40-101964/12-149-943, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений [Закона](#) о размещении заказов.

Данная позиция подтверждается практикой Второго арбитражного апелляционного суда. Включение участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков возможно только при наличии в действиях такого поставщика (подрядчика, исполнителя) недобросовестного поведения. При этом недобросовестность юридического лица должна определяться исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота ([Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 02.12.2016 N 02АП-9563/2016 по делу N А29-396/2016](#)).

Установлено, что 15.12.2016 г. ООО «ЕНМЕД», являющегося официальным дистрибьютором продукции ООО «Вариант-999», в адрес завода-изготовителя подана заявка №1512-16 на производство фармацевтических холодильников в соответствии со спецификацией. 26.01.2017 г. Изготовитель ООО «Вариант-999» сообщил, что ввиду отсутствия необходимых комплектующих произвести оборудование в срок не представляется возможным, определена дата сдачи товара в транспортную компанию - 17.02.2017 г. Согласно счет фактуры №

2\_00006494 от 17.02.2017 г. холодильник фармацевтический для хранения лекарственных препаратов ХШФ-«Енисей-400» в количестве 11 шт. передан Поставщику. Письмом от 24.02.2017 г. Изготовитель сообщил о расхождении характеристик температурного режима поставляемого товара и требований Спецификации к контракту, в связи с чем ООО «ЕНМЕД» предложило Заказчику заключить дополнительное соглашение (изменить назначение изделий и температурный режим). Заказчиком данное дополнительное соглашение подписано не было.

Согласно информации из реестра контрактов, заключенных Заказчиками, ООО «ЕНМЕД» является активным участником закупок, имеет 12 исполненных контрактов и 5, находящихся на исполнении. Анализ закупок с аналогичным предметом, в которых, согласно данным ЕИС, ООО «ЕНМЕД» принимало участие позволяет сделать вывод о том, что данное общество конкурирует с организациями, реализующими продукцию иного Изготовителя, что ведет к экономии бюджетных средств.

Учитывая то, что ООО "ЕНМЕД" были предприняты действия, направленные на исполнение контракта, отсутствие умысла в непоставке товара в регламентированный контрактом срок, а также положительный опыт участия в государственных и муниципальных закупках, Комиссия Кировского УФАС России не находит оснований для включения сведений в отношении ООО "ЕНМЕД" в реестр недобросовестных поставщиков.

Руководствуясь ч. 8 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия

#### **РЕШИЛА:**

Сведения, представленные ФГБУН КНИИГиПК ФМБА России, в отношении ООО "ЕНМЕД" в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

*В соответствии с ч. 11 ст. 104 ФЗ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.*