**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по Кировской области

Юридический адрес:

610020 г.Киров, ул.К.Либкнехта, 55

тел. (8332) 64-73-31, факс (8332) 64-96-26

e-mail: to43@fas.gov.ru

№

На № от

Заказчик – КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница»

610027, г.Киров, ул.Воровского, 42

kokb@mail.ru

Поставщик – ООО «Партнер»

610050, г.Киров, ул.Ульяновская, 2/1

Pro2150@yandex.ru

21.02.2019

Р Е Ш Е Н И Е РНП 043/06/104-13/2019

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по контролю в сфере закупок в составе:

«...»,

рассмотрев материалы КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» о включении сведений об ООО «Партнер» в реестр недобросовестных поставщиков,

УСТАНОВИЛА

30.01.2019 г. в Кировское УФАС России поступили сведения КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) об ООО «Партнер» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку реагентов и расходных материалов для автоматического биохимического анализатора «Cobas C 501» (закрытая система) (извещение № 0340200003318010767).

Рассмотрение назначалось на 06.02.2019 года, откладывалось на 15.02.2019 года, 21.02.2019 года. Заинтересованные в рассмотрении материалов лица, извещены надлежащим образом. Заказчик на рассмотрение не явился.

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 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 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 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

На заседание Комиссии Кировского УФАС России представитель ООО «Партнер» пояснил, что Обществом предпринимались все меры для исполнения заключенного контракта. Контракт заключен на срок более года, однако, Заказчиком направленная заявка содержала весь указанный в контракте товар, к чему Поставщик не был готов. Сразу после заключения контракта им предпринимались действия по связи с официальными дистрибьюторами продукции, вместе с тем, получили либо формальные ответы, либо коммерческое предложение, содержащее стоимость, превышающую стоимость контракта. ООО «Партнер» готово было понести убытки и поставить товар за данную сумму, но дистрибьютор не выслал необходимые документы и договор на поставку заключен не был. В качестве подтверждения своих доводов представлена переписка с дистрибьюторами. После невозможности связаться с официальными дистрибьюторами компании «Ф.Хоффман – Ля Рош АГ», являющимся правообладателем товарного знака «Roche» ООО «Партнер» закупило товар у иного лица, товар принят не был, однако, товар, по мнению, Поставщика соответствовал всем необходимым требованиям. ООО «Партнер» готово было добросовестно исполнить контракт, вместе с тем, действия третьих лиц не позволили исполнить обязательства по контракту. Кроме того, ООО «Партнер» в ходе проведения заседаний сообщило, что Заказчиком с 2011 года и по настоящее время контракты на поставку медицинских изделий с товарным знаком «Roche» заключались с одним и тем же лицом – ООО «Медиа Сервис АБВ», являющимся одним из официальных дистрибьюторов. Согласно информации, размещенной на сайте закупок, в ходе исполнения контракта с данным лицом Заказчик направлял заявки на товар частями, а не выбирал весь объем товара по контракту единовременно. Данные факты могут свидетельствовать о согласованности между Заказчиком и ООО «Медиа Сервис АБВ», что повлияло на ход исполнения контракта и, как итог невозможность исполнить его ООО «Партнер». ООО «Партнер» считает, что в действиях Заказчика и ООО «Медиа Сервис АБВ» имеются признаки нарушения антимонопольного законодательства.

Рассмотрев представленные материалы, комиссия пришла к следующим

выводам.

05.10.2018 г. между Заказчиком и ООО «Партнер» заключен контракт № 0340200003318010767-0080264-02 (далее – Контракт) на поставку реагентов и расходных материалов для автоматического биохимического анализатора «Cobas C 501» (закрытая система).

Согласно п.1.3 Контракта наименование, количество и стоимость товара определены сторонами в спецификации, являющейся неотъемлемой частью контракта (Приложение № 1 к Контракту).

В соответствии с п.4.1. Контракта цена на поставляемый товар составляет 2317620,32 руб. 32 коп.

Согласно п.3.4 Контракта поставка товара осуществляется по заявкам Заказчика в течение 15 календарных дней с момента направления заявки. Количество и объем заявок зависят от финансирования Заказчика, в силу чего Заказчик оставляет за собой право не выбирать законтрактованный товар в полном объеме, в случае отсутствия финансирования.

В соответствии с п.11.1 Контракта контракт вступает в силу с даты его подписания и действует до 31.12.2019 года.

11.10.2018 года Заказчиком в адрес ООО «Партнер» направлена заявка по Контракту на поставку товара. Комиссией Кировского УФАС России установлено, что заявка содержит в себе весь объем товара, предусмотренный Приложением № 1 к контракту.

29.10.2018 года ООО «Партнер» направило в адрес Заказчика письмо № 35, согласно которому Поставщик направил заявки на поставку товара в адрес официальных дистрибьюторов, а также запрос возможности ввоза продукции из-за границы в адрес ООО «Рош Диагностика Рус», являющийся уполномоченным импортером и контактным лицом компании «Ф.Хоффман – Ля Рош АГ», вместе с тем, до настоящего времени подтверждения возможности поставки не получено, ответ на запрос о ввозе продукции из-за границы не поступил, кроме того, сроки поставки в данном случае увеличатся до 60 дней. В связи с чем ООО «Партнер» предлагало расторгнуть контракт по соглашению сторон.

В ответ на вышеуказанное письмо Заказчиком направлен ответ, согласно которому Заказчик настаивает на поставке товара в соответствии с направленной заявкой, считает доводы ООО «Партнер» необоснованными.

02.11.2018 года КОГБУЗ «КОКБ» направило в адрес ООО «Рош Диагностика Рус» запрос информации, в частности отсутствия ответов от официальных дистрибьюторов и ООО «Рош Диагностика Рус» на запрос ООО «Партнер», ответ на запрос содержал сведения об обращении ООО «Партнер» к дистрибьюторам и получении им коммерческого предложения.

07.11.2018 и 23.11.2018 года Заказчиком в адрес Поставщика направлены претензии, в связи с нарушением ООО «Партнер» сроков поставки (в течение 15 календарных дней с момента направления заявки).

В ходе анализа представленных ООО «Партнер» документов Комиссия установила следующее.

27.09.2018 года (до заключения контракта) ООО «Партнер» по электронной почте в адрес ООО «Альфа-Диагностика», ООО «Медиа Сервис АБВ», ООО «Мирус Медикал», ООО «Меданко», ООО «Лабора», ООО «Сахмедсервис», являющиеся официальными дистрибьюторами продукции «Roche», направлены заявки на приобретение продукции с объемом значительно меньше, чем указано в контракте.

ООО «Партнер» представлена электронная переписка с ООО «Меданко», согласно которой ООО «Меданко» запрашивало сведения о конечном получателе продукции, содержащейся в заявке, сведения об инфраструктуре ООО «Партнер», а также учредительные и иные документы. Указанные документы и сведения были направлены в адрес ООО «Меданко».

15.10.2018 года ООО «Меданко» направило в адрес ООО «Партнер» коммерческое предложение на весь объем товара по Контракту, заключенному КОГБУЗ «КОКБ», стоимость составила 2733830,28 рублей. Срок поставки – 90 календарных дней.

Следует отметить, что начальная (максимальная) цена контракта при проведении аукциона составляла – 2742745,00 руб.

ООО «Партнер» 15.10.2018 года запросило у ООО «Меданко» лицензионное соглашение с правообладателем на товар и договор поставки. Ответ на запрос не поступил.

В материалы дела представлен ответ ООО «Сахмедсервис», полученный 18.10.2018 года, Общество просит у ООО «Партнер» учредительные и иные документы, а также заполненную анкету. Сведения о направлении в адрес ООО «Сахмедсервис» документов и анкеты не представлено.

Представлен ответ от 02.10.2018 № 01 ООО «Альфа-Диагностика» на запрос от 27.09.2018 года, письмо не содержит никаких конкретных ответов либо коммерческого предложения.

В ответ на запрос Кировского УАФС России о направлении ООО «Партнер» по вопросам приобретения продукции у ООО «Рош Диагностика Рус» и через официальных дистрибьюторов (с приложением запросов, ответов, с подтверждением направления ответов) представлен ответ ООО «Рош Диагностика Рус», согласно которому 15.10.2018 года ООО «Партнер» обращалось в адрес ООО «Рош Диагностика Рус» на приобретение продукции, а также о неполучении ответов от дистрибьюторов, в связи с чем была проведена проверки и собраны необходимые документы. По сообщению дистрибьюторов ООО «Партнер» были даны ответы и ООО «Меданко» направлено коммерческое предложение, представлены документы в подтверждение.

В ходе анализа представленной ООО «Рош Диагностика Рус» информации и документов, а также в ходе заседания Комиссии установлено, что ответы от ООО «Медиа Сервис АБВ», ООО «Мирус Медикал» в адрес ООО «Партнер» не

поступали, сведения о направлении документов не позволяют Комиссии подтвердить их отправку в адрес ООО «Партнер».

В связи с неисполнением обязательств по контракту 12.12.2018 года Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно п.6.4. Контракта контракт может быть расторгнут по соглашению сторон, а также стороны вправе в одностороннем порядке по письменному заявлению отказаться от его исполнения по основаниям, предусмотренным в контракте.

В соответствии с п.6.5 Контракта Заказчик вправе отказаться от исполнения контракта в одностороннем внесудебном порядке в случаях: поставки товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для Заказчика срок; нарушение Поставщиком сроков поставки товара, предусмотренных контрактом, более чем на 14 календарных дней; в иных случаях предусмотренных гражданским законодательством.

В соответствии с ч.8 ст.95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Во исполнение требования ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено в адрес ООО «Партнер» 12.12.2018 года по электронной почте, 13.12.2018 года заказным почтовым отправлением сведения о получении отправления Заказчиком не представлены. 12.12.2018 года в ЕИС Заказчиком размещены сведения об одностороннем расторжении контракта.

14.01.2019 года директором ООО «Партнер» решение об одностороннем расторжении контракта получено лично.

В соответствии с 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). 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.

Таким образом, датой вступления расторжения контракта в законную силу является 25.01.2019 года.

29.12.2018 года ООО «Партнер» поставило Заказчику товар по заявке.

09.01.2018 года комиссией Заказчика составлен акт о несоответствии товара, в связи с выявленными недостатками упаковки, нарушения температурного режима, отсутствия части запрашиваемого товара и непредставлении требующихся по контракту документов к товару.

09.01.2019 года составлено уведомление о вызове представителя ООО «Партнер» для участия в составлении двустороннего акта.

09.01.2019 года Заказчиком в адрес ООО «Рош Диагностика Рус» направлен запрос о правомочности ООО «Партнер» на поставку товара с товарным знаком Roche и Cobas.

Согласно представленному ООО «Рош Диагностика Рус» ответу от 10.01.2019 года № 002/2юр/19 ООО «Партнер» не имеет прав на использование товарного знака, Общество не ввозило на территорию РФ товар, поставленный ООО «Партнер» по товарной накладной № 96 от 27.12.2018 года, кроме того, на товаре имеются дополнительные стикеры с информацией (маркировкой) на русском языке, не используемые Обществом для маркировски своего товара.

14.01.2019 года составлен акт несоответствия товара, в связи с несоответствием товара требованиям, а также отсутствием необходимых документов, предусмотренных контрактом.

Исходя из вышеизложенного, Комиссия пришла к выводу о том, что решение об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта вступило в законную силу 25.01.2019 года, поскольку после получения решения в течение 10 дней ООО «Партнер» не предприняло мер к устранению, выявленных в ходе приемки товара недостатков.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, в случае подтверждения достоверности сведений нарушения Исполнителем условий Контракта федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных

поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В соответствии с 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.

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 с п. 6 ч. 1 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).

То есть, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является, фактически, мерой юридической ответственности.

В ходе рассмотрения материалов Комиссией Кировского УФАС России установлено, что ООО «Партнер» предприняло все попытки приобрести товар, требующийся к поставке, что подтверждается представленными письмами и ответами на запросы. ООО «Партнер» предприняло действия для добросовестного исполнения контракта еще до момента заключения с ним контракта.

Следует отметить, что срок действия контракта – до 31.12.2019 года, поставка осуществляется по направляемым Заказчиком заявкам, вместе с тем, Заказчик в первой же заявке запросил весь товар, указанный в контракте.

Согласно ч. 1 ст. 508 ГК РФ в случае, когда сторонами предусмотрена поставка товаров в течение срока действия договора поставки отдельными партиями и сроки поставки отдельных партий (периоды поставки) в нем не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями помесячно, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота. Исходя из п. 3.4, п. 11.1 Контракта Поставщик не имеет

возможности рассчитать объем товара необходимого к поставке по заявке Заказчика и, в свою очередь, единовременно поставить указанный товар в пятнадцатидневный срок.

Рассмотрение материалов по включению сведений о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которым заключен контракт в реестр недобросовестных поставщиков в рамках статьи 104 Закона о контрактной системе не предусматривает оценку действий Заказчика и иных лиц на наличие либо отсутствие признаков нарушения антимонопольного законодательства, данный порядок предусмотрен Федеральным законом от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции». В связи с чем Комиссия не может дать однозначную оценку действиям третьих лиц и Заказчика в отношении их действий в ходе исполнения данного контракта.

Учитывая, изложенные факты, сведения в отношении ООО «Партнер» не подлежат включению в Реестр.

Руководствуясь ч. 7 ст.104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» комиссия,

РЕШИЛА

Сведения, представленные КОГБУЗ «Кировская областная клиническая больница» об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта на поставку реагентов и расходных материалов для автоматического биохимического анализатора «Cobas C 501» (закрытая система) (номер извещения 0340200003318010767) с ООО «Партнер», в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с ч.11 ст.104 Федерального закона от 05.04.2013 № 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.

Зам.председателя «…»