

РЕШЕНИЕ

по делу № 073/10/104-791/2023

29.11.2023 г. Ульяновск

На основании статьи 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*) Комиссия Ульяновского УФАС России (далее – *Комиссия*) в составе:

председателя
Комиссии - заместителя руководителя управления – начальника отдела <...>,
- главного специалиста-эксперта <...>,
- специалиста-эксперта <...>,
- от *Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный научно-клинический центр медицинской радиологии и онкологии» Федерального медико-биологического агентства:*

членов Комиссии:

в присутствии: *биологического агентства:*

- <...> (Доверенность № 114 от 23.12.2022);
- от ООО «АЛЬТАИР»;
- <...> (Доверенность № 3/30 от 28.11.2023),

по обращению Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный научно-клинический центр медицинской радиологии и онкологии» федерального медико-биологического агентства (далее – *ФГБУ ФНКЦРИО ФМБА России, заказчик*) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «АЛЬТАИР» (далее – *ООО «АЛЬТАИР»*) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке контракта № 0368400000222000843 от 28.12.2022 на поставку лекарственного препарата (МНН: Капецитабин) (Извещение № 0368400000222000843),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 7356-ЭП/23 от 22.11.2023 (размещено в ЕИС – 22.11.2023) в Ульяновское УФАС России поступило обращение ФГБУ ФНКЦРИО ФМБА России о включении сведений в отношении ООО «АЛЬТАИР» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке контракта № 0368400000222000843 от 28.12.2022.

Вх. № 7496-ЭП/23 от 28.11.2023 в Ульяновское УФАС России от ООО «АЛЬТАИР» поступили письменные пояснения, содержащие указание, в том числе на следующее.

В рамках заключенного контракта ООО «АЛЬТАИР» не уклонялось от исполнения контракта, обществом были направлены гарантийные письма. Невозможность поставки товара по заявкам связана по причине финансовых сложностей компании и предстоящего банкротства.

На заседании Комиссии 28.11.2023, которое проходило в дистанционном режиме, представитель заказчика поддержала доводы, изложенные в обращении. В рассмотрении обращения объявлялся перерыв до 16 час. 00 мин. 29.11.2023 для документального анализа материалов дела.

На заседании Комиссии после перерыва 29.11.2023 представитель ООО «АЛЬТАИР» представила резолютивную часть определения Арбитражного суда г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 21.11.2023 (дело № А56-98492/2023) о признании должника несостоятельным (банкротом).

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия решила включить сведения в отношении ООО «АЛЬТАИР» в реестр недобросовестных поставщиков. При этом Комиссия исходила из следующего.

28.12.2022 между ФГБУ ФНКЦРИО ФМБА России и ООО «АЛЬТАИР» был заключен контракт № 0368400000222000843 на поставку лекарственного препарата (МНН: Капецитабин) (Извещение № 0368400000222000843) (цена контракта – 2 069 448, 00 руб.).

Пунктом 5.1 раздела 5 «Поставка товара» контракта установлены срок и условия поставки товара: с 01.01.2023 по 15.12.2023 включительно по заявкам заказчика.

Объемы поставляемых партий товара определяются по заявкам заказчика, которые подаются по телефону/факсу/электронной почте поставщику. Поставка товара осуществляется в течение 5 (пяти) календарных дней со дня получения заявки заказчика.

Согласно сведениям, представленным сторонами и размещенным в Единой информационной системе, ООО «АЛЬТАИР» исполнило обязательства по контракту на сумму в размере 1 034 724, 00 руб.

Заявки заказчика на поставку товара от 20.06.2023, 18.07.2023 ООО «АЛЬТАИР» исполнены не были.

Заказчиком неоднократно были направлены претензионные письма (07.09.2023, 04.10.2023) относительно неисполнения обязательств по контракту.

ООО «АЛЬТАИР» также неоднократно направлял в адрес заказчика гарантийные письма (25.09.2023, 31.10.2023).

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – *ГК РФ*) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом. По состоянию на 10.11.2023 требование заказчика не исполнено.

Пунктом 12.6 раздела 12 «Срок действия контракта, изменение и расторжение контракта» контракта № 0368400000222000843 от 28.12.2022 установлено, что стороны вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ, для одностороннего от исполнения отдельных видов обязательств в порядке и сроки, определенные статьей 95 Федерального закона о контрактной системе.

10.11.2023 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0368400000222000843 от 28.12.2022 в связи с нарушением условий контракта и неисполнением ООО «АЛЬТАИР» принятых на себя обязательств.

Пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, 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 соответствии с требованиями пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком **10.11.2023 в 07 час. 21 мин.** (МСК) решение было размещено в ЕИС.

Согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель).

В силу пункта 3 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании изложенного, а также в соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, датой надлежащего уведомления ООО «АЛЬТАИР» о принятом заказчиком решении является **10.11.2023**.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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 соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 статьи 95 Закона о контрактной системе. 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.

Из положений части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что указанные действия, связанные с устранением нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения, должны были быть совершены подрядчиком в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть в данном случае **до 23 час. 59 мин. 20.11.2023**.

Вместе с тем, товар, предусмотренный контрактом, ООО «АЛЬТАИР» до 23 час. 59 мин. 20.11.2023 поставлен не был.

Учитывая изложенное, решение вступило в законную силу, и контракт считается расторгнутым **21.11.2023**.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе *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 силу части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном нарушении условий государственного контракта.

Из анализа материалов в рамках рассмотрения обращения Комиссия Ульяновского УФАС России пришла к следующему выводу.

Пунктом 3 статьи 401 ГК РФ установлено, что, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

По состоянию на дату принятия решения об одностороннем отказе и на дату вступления его силу (соответственно, 10.11.2023, 20.11.2023) ООО «АЛЬТАИР» товар, требуемый заказчику по заявкам от 20.06.2023, 18.07.2023 не поставило.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Одним из главных принципов законодательства о контрактной системе при проведении электронных процедур государственными

заказчиками является достижение поставленной цели, участники закупки должны добросовестно исполнять взятые на себя обязательства.

Таким образом, самостоятельно совершая определенные действия, в частности заключая контракт на предусмотренных им условиях оказываемой услуги (выполняемых работ), как в рассматриваемом случае, участник закупки действует самостоятельно и добровольно на свой предпринимательский риск, при этом участник обязан предполагать возможные последствия своих действий и нести риски.

Заключая контракт, ООО «АЛЬТАИР» приняла на себя обязательства добросовестно выполнить условия контракта.

При этом в данном случае оснований для вывода о совершении ООО «АЛЬТАИР» добросовестных действий в рамках исполнения контракта у Комиссии антимонопольного органа не имеется.

Предметом контракта является поставка лекарственного препарата (МНН: Капецитабин), являющийся противоопухолевым препаратом и применяется заказчиком для оказания медицинской помощи пациентам с онкологическим заболеванием.

Таким образом, ООО «АЛЬТАИР» должно было осознавать важность потребности заказчика и не вводить его в заблуждение направляя многочисленные гарантийные письма и не исполняя их.

Также Комиссия Ульяновского УФАС России не принимает во внимание и довод ООО «АЛЬТАИР» о процедуре признания общества несостоятельным (банкротом), поскольку согласно пояснениям заказчика, ООО «АЛЬТАИР» не исполняло обязательства по контракту уже с 20.06.2023 г.

При этом, согласно сведениям, размещенным в Картотеке арбитражных дел (<https://kad.arbitr.ru/>), исковое заявление о признании ООО «АЛЬТАИР» банкротом зарегистрировано лишь 12.10.2023.

В период с 20.06.2023 по 12.10.2023 ООО «АЛЬТАИР» в адрес заказчика никакой информации о несостоятельности общества направлено не было, что подтверждает недобросовестность по отношению к заказчику.

Каких-либо иных документов и сведений, свидетельствующих об отсутствии у общества в период с 20.06.2023 по 12.10.2023 возможности поставить необходимый заказчику лекарственный препарат, возникновении препятствий к его приобретению или иных затруднений, а также подтверждающих совершение ООО «АЛЬТАИР» действий, направленных на исполнение принятых на себя обязательств обществом также представлено не было.

Таким образом, на основании изложенного, учитывая доказанный факт неисполнения ООО «АЛЬТАИР» своих обязательств по контракту, существенность допущенных нарушений условий контракта, а также то обстоятельство, что заказчик, в конечном итоге, был лишен того, на что он рассчитывал при заключении контракта, отсутствие со стороны ООО «АЛЬТАИР» безусловных и убедительных доказательств объективной невозможности исполнения своих обязательств по контракту, Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к выводу о допущенной ООО «АЛЬТАИР» при исполнении им своих обязательств по контракту недобросовестности, а потому считает целесообразным применение к ООО «АЛЬТАИР» меры публично-правовой ответственности в виде включения сведений в отношении индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, согласно информации, размещенной в единой информационной системе, сведения в отношении ООО «АЛЬТАИР» включены в реестр недобросовестных поставщиков, что также подтверждает недобросовестность общества.

Руководствуясь пунктом 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 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», статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «АЛЬТАИР» (адрес: <...>; ИНН <...>), сведения в отношении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (генерального директора) ООО «АЛЬТАИР» Б<...> (ИНН <...>), а также учредителя ООО «АЛЬТАИР»: Б<...> (ИНН <...>) включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 (Два) года.

2. Датой включения сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «АЛЬТАИР» (адрес: <...>; ИНН <...>), сведения в отношении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (генерального директора) ООО «АЛЬТАИР» Б<...> (ИНН <...>), а также учредителя ООО «АЛЬТАИР»: Б<...> (ИНН <...>) в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru).

Таблица, содержащая информацию

в соответствии с разъяснениями

ФАС России от 14.11.2019 г. № ИА/100065/19

I раздел				II раздел				III раздел	
Дата события	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу	Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	
21.11.2023	23.11.2023	22.11.2023	-	22.11.2023	29.11.2023	29.11.2023	-	04.12.2023	

Председатель Комиссии: <...>
<...>

Члены Комиссии:

<...>.

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