ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

21.01.2025 № 1842/25

На № _____ от _____

Филиал № 1 ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ»
azks@zdrav.mos.ru

ООО «АРТЕРИЯ МЕД»
tender@arteriamed.com

РЕШЕНИЕ
по делу №077/10/104-227/2025
о проведении проверки по факту одностороннего отказа от исполнения государственного контракта

16.01.2025 **г. Москва**

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего Комиссии Управления:

К.Д. Киняшовой — главного специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок;

Членов Комиссии Управления:

И.И. Уваровой — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

К.В. Змиевской — специалиста 1 разряда отдела проверок государственных закупок,

при проведении проверки посредством видеоконференцсвязи в присутствии уполномоченного представителя Филиала № 1 ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ»: Котуа Л.Г. (доверенность от 09.01.2025), а также в присутствии уполномоченных представителей ООО «АРТЕРИЯ МЕД»: Нагимова Ю.Ж. (доверенность от 10.01.2025), Перова И.С. (доверенность от 10.01.2025),

рассмотрев обращение Филиала № 1 ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» о включении сведений об ООО «АРТЕРИЯ МЕД» в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии со 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» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика – Филиал № 1 ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «АРТЕРИЯ МЕД» (далее — Исполнитель, Поставщик, Общество) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам запроса котировок в электронной форме на поставку лекарственного препарата (Этосуксимид (ТН: Петнидан Сафт)) для обеспечения пациента на основании решения врачебной комиссии (УНЗ: Z2428571) (реестровый № 0873500001824006073).

09.07.2024 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт № А.И-2755/2024-ЗК (реестровый № 2771433860924005564) на поставку лекарственного препарата (Этосуксимид (ТН: Петнидан Сафт)) для обеспечения пациента на основании решения врачебной комиссии (УНЗ: Z2428571) (далее — Контракт).

В ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

На основании ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 23.12.2024 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее - Решение) по причине неисполнения ООО «АРТЕРИЯ МЕД» существенных условий Контракта.

В ч. 12.1 ст. 95 Закон о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе 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 ч. 5 ст. 103 Закона о контрактной системе, 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 п. 1 ст. 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 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 п. 2 ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе 24.12.2024 Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено Заказчиком в единой информационной системе.

Таким образом, датой надлежащего уведомления признается дата размещения Решения Заказчиком в единой информационной системе.

На основании 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 об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Исходя из вышеизложенного, на момент проведения заседания Комиссии Управления Решение Заказчика вступило в законную силу и Контракт считается расторгнутым в соответствии с требованиями ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно п. 3.1 Контракта «Начало срока поставки: 0 рабочих дней с даты заключения контракта», согласно п. 3.2 Контракта «Окончание срока поставки: 50 рабочих дней с даты заключения контракта».

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что Поставщиком не был поставлен товар в установленные Контрактом сроки.

18.10.2024 Поставщиком в адрес Заказчика направлено письмо о невозможности поставки товара в связи с его дефектурой, а также с просьбой рассмотреть замену препарата.

22.10.2024 Заказчиком в адрес Поставщика направлено письмо о невозможности замены лекарственного препарата, а также необходимости исполнения Контракта в соответствии с его условиями.

19.12.2024 Поставщиком в адрес Заказчика направлено повторное письмо о замене лекарственного препарата либо расторжении Контракта по соглашению сторон.

24.12.2024 Поставщиком в адрес Заказчика направлено Возражение на Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Представитель Поставщика на заседании Комиссии Управления пояснил, что с момента заключения Контракта, Поставщик неоднократно обращался к различным дистрибьюторам в странах ЕС о возможности поставки данного препарата, но получил отказы, что подтверждается письмом от контрагента от 10.10.2024.

В адрес Заказчика Поставщиком было направлено письмо исх. № 2024-АМ/187 от 17.10.2024, согласно которому на сегодняшний день поставка данного препарата невозможна в связи с его дефектурой на рынке стран Евросоюза. Поставщик просил рассмотреть возможность замены препарата на незарегистрированные лекарственные препараты с аналогичным МНН: Этосуксимид: 1. МНН: Этосуксимид (ТН: Петнидан) мягкие капсулы 250 мг № 200, 2. МНН: Этосуксимид (ТН: Петнидан) мягкие капсулы 250 мг № 50, 3. МНН: Этосуксимид (ТН: Петнидан) мягкие капсулы 250 мг № 100, 4. МНН Этосуксимит (ТН: Этосуксимид нейраксфарм) раствор 50мг/мл 125мл. В случае отсутствия возможности заменить данный препарат рассмотреть вариант расторжения Контракта по соглашению сторон.

22.10.2024 письмом исх. №04-10-9157/24 АЗ (КС) Заказчик сообщил о невозможности замены данного лекарственного препарата, а также о необходимости исполнения государственного контракта в соответствии с его условиями.

Письмом исх. № 2024-АМ/229 от 02.12.2024 Поставщик сообщил, что предложенные незарегистрированные лекарственные препараты имеют идентичное МНН. Поставщик предложил осуществить замену лекарственного препарата, поскольку действующее вещество в составе данного лекарственного средства полностью совпадает с препаратом, который предусмотрен Контрактом. Также данным письмом Поставщик попросил дать ответ по существу о невозможности осуществления замены.

В адрес Заказчика было направлено возражение исх. 2024-АМ/247 от 24.12.2024, в котором Поставщик повторно уведомил о том, что поставка товара, предусмотренного Контрактом, не представляется возможным по причине того, что данный товар в соответствии с условиями Контракта, находится в дефектуре и отсутствует в наличии на рынке стран Евросоюза.

Комиссия Управления отмечает, что согласно сведениям из единой информационной системы Поставщиком заключено и исполнено 145 государственных контрактов. При этом исполненные контракты свидетельствуют о систематической направленности на надлежащее исполнение контракта, данная позиция поддержана определением Верховного Суда Российской Федерации от 16.10.2023 по делу А40-47485/2022.

По мнению Комиссии Управления, Поставщиком были совершены необходимые действия, направленные на исполнение контракта, на достижение тех

целей и результатов, которые установлены в контракте.

При принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган не вправе ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Подрядчиком совершались активные действия, направленные на соблюдение требований Закона о контрактной системе, тем самым явно выражая намерение к исполнению контракта.

Следует отметить, что при рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки.

Согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр включается, в том числе информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 года № 13-П, от 21.11.2002 года № 15-П). Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

Признаки недобросовестности (такие как злоупотребление и умышленность) в поведении Исполнителя отсутствуют, а потому включение его в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, а в данном случае, будет является несоответствующим

фактическим обстоятельствам и нормам действующего законодательства РФ. С учетом вышеизложенного, Общество не допустило нарушений норм действующего законодательства РФ и существенного нарушения положений Контракта (с позиции умышленности, халатности), и соответственно не является недобросовестным поставщиком по смыслу статьи 104 Закона о контрактной системе.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение Поставщиком условий Контракта, Комиссией Управления не установлены.

Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

Р Е Ш И Л А :

Отказать Филиалу № 1 ГКУ «АЗ (КС) ДЗМ» во включении сведений в отношении ООО «АРТЕРИЯ МЕД» в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев с даты его принятия в порядке, установленном главой 24 АПК Российской Федерации.

Председательствующий Комиссии Управления:



К.Д. Киняшова

Члены Комиссии Управления:



И.И. Уварова



К.В. Змиевская

Исп.Змиевская К.В.

2025-2179