



**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

26.07.2024 № 30446/24

На № _____ от _____

ФГБУ «НМХЦ им. Н.И. Пирогова»
Минздрава России

tender@pirogov-center.ru
info@pirogov-center.ru
fedorovaav@pirogov-cen

ИП Комарова Л.А.

lkmedical@bk.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 077/10/104-10013/2024

**о проведении проверки по факту одностороннего
отказа от исполнения государственного контракта**

23.07.2024

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:

А.А. Белолипецкой — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

А.А. Луневича — специалиста-эксперта отдела проверок государственных закупок,

при проведении проверки в присутствии уполномоченных представителей ФГБУ «НМХЦ им. Н.И. Пирогова» Минздрава России: Д.С. Воронова (доверенность № 01.51-54 от 22.07.2024), Л.М. Турчиной (доверенность № 01.51-01 от 09.01.2024), О.В. Земсковой (доверенность № 01.51-49 от 22.06.2024), а также в присутствии уполномоченного представителя ИП Комарова Л.А.: Г.А. Мандрава (доверенность № б/н от 15.07.2024)

рассмотрев обращение ФГБУ «НМХЦ им. Н.И. Пирогова» Минздрава России о включении сведений об ИП Комарова Л.А. 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),



2024-34517

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступило обращение государственного заказчика — ФГБУ «НМХЦ им. Н.И. Пирогова» Минздрава России (далее — Заказчик) о включении сведений в отношении ИП Комарова Л.А. (далее — Исполнитель, Общество, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним расторжением Заказчиком государственного контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на поставку наборов для коникотомии для пополнения резерва медицинских ресурсов Министерства здравоохранения Российской Федерации для ликвидации медико-санитарных последствий чрезвычайных ситуаций согласно Приказа Минздрава России от 26 августа 2013г. № 598 (реестровый № 0373100047424000171).

19.04.2024 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт № 0373100047424000171МК на поставку медицинских изделий (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 02.07.2024 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине неисполнения ИП Комарова Л.А. существенных условий Контракта (далее — Решение).

В соответствии с ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком 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 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 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 требованиями ч. 12.1 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчиком 04.07.2024 размещено в единой информационной системе Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

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 Исполнителя 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. 5.1 Контракта поставка товара осуществляется Поставщиком в Место передачи (сдачи) Товара на условиях, предусмотренных пунктом 1.3 Контракта, в срок до 15.11.2024г. Поставка товара осуществляется по заявке Заказчика в течение 10 рабочих дней с момента направления заявки Поставщику. Этапы исполнения Контракта не предусмотрены.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что 07.05.2024 в адрес Поставщика направлена заявка № ФЦМКРЕЗ24-17 на поставку товара на сумму 1 166 761,51 руб. со сроком поставки не позднее 23.05.2024 включительно.

08.05.2024 Поставщик сформировал в ЕИС документ о приемке № 24 от 08.05.2024.

Поставщик доставил Товар «набор для коникотомии, одноразового использования Portex» в количестве 35 штук на общую сумму 1 166 761,51 руб. по Товарной накладной № 24 от 08.05.2024.

По результатам приемочного контроля Заказчиком установлено следующее: 32 единицы Товара не соответствуют требованиям Контракта по параметру «Фактический (остаточный) срок годности (хранения, службы, эксплуатации) Товара на момент поставки», что является основанием для мотивированного отказа от подписания структурированного документа о приемке. Поставщик забрал эти 32 единицы.

Маркировка потребительских упаковок оставшихся 3 единиц Товара торговой марки Portex® (артикул 100/465/060) производства Smiths Medical:

- 1) lot 3525515: дата выпуска 19.06.2023, срок годности 19.06.2026;
- 2) lot 3732235: дата выпуска 21.06.2023, срок годности 21.06.2026;
- 3) lot 3638411: дата выпуска 27.06.2023, срок годности 27.06.2026.

не содержит информации на русском языке, кроме этикетки следующего содержания: «Набор для анестезиологии и реанимации РУ ФСЗ 2009/05211 от 21.10.2021 г.» (формулировка приведена точно, как указано на этикетке со всеми опечатками, ошибками и т.д.), на вложенных инструкциях по применению информация на русском языке отсутствует.

30.05.2024 Заказчиком было получено письмо от Поставщика № 29.05.2024 о 2024-34517

несогласии с указанными в мотивированном отказе причинами отказа от приемки Товара и предложением принять поставленный товар или расторгнуть контракт по соглашению сторон.

В этой связи Заказчик обратился с запросом к дистрибьютору компании Smiths Medical ASD, Inc. (США) в Российской Федерации.

Заказчиком был получен ответ, что медицинские изделия - Набор для крикотиреоидотомии «РСК», каталожный номер 100/465/060, Регистрационное удостоверение № ФСЗ 2009/05211 от 21 октября 2021 года – с номерами лотов 3638411 (срок годности от 27.06.2023 до 27.06.2026), 3525515 (срок годности от 19.06.2023 до 19.06.2026) и 3732235 (срок годности от 21.06.2023 до 21.06.2026), отсутствуют в реестре произведённой и отгруженной производителем продукции. В связи с этим установить происхождение вышеуказанных медицинских изделий невозможно. В свободное обращение на территории Российской Федерации данные медицинские изделия не выпускались.

На основании вышеизложенного, Заказчик пришел к выводу, что часть Товара не соответствует требованиям Контракта по сроку годности, часть Товара не выпускалась в свободное обращение в Российской Федерации, в связи с чем Заказчик отказался от приемки Товара и направил в адрес Поставщика мотивированный отказ от 28.05.2024 № 09-9105/07-1068 от подписания структурированного документа о приемке № 24 от 08.05.2024.

04.06.2024 в адрес Поставщика направлена заявка № ФЦМКРЕ324-26 на поставку Товара на сумму 1 166 761,51 руб. со сроком поставки не позднее 19.06.2024 включительно.

17.06.2024 Заказчиком было получено письмо исх. Поставщика № 05.06.24 от 05.06.2024 с предложением принять товар, поставленный ранее, или расторгнуть контракт по соглашению сторон.

Представитель Исполнителя на заседании Комиссии Управления пояснил, что в целях исполнения Контракта Исполнителем была осуществлена поставка необходимых медицинских изделий по заявке Заказчика № ФЦМКРЕ324-17 от 07.05.2024 в полном объеме, в связи с чем Поставщиком был размещен документ о приемке № 24 от 07.05.2024 на общую сумму 1 166 761, 51 руб.

Однако Заказчиком было отказано в приемке поставленного Товара.

В связи с этим Поставщиком был повторно размещен документ о приемке № 24 от 08.05.2024 на общую сумму 1 166 761, 51 руб.

Заказчик в приемке поставленного Товара отказал и разместил мотивированный отказ в с указанием причин такого отказа. Так, в обосновании этого Заказчика указал на:

1. Несоответствие 32 единиц Товара требованиям Контракта по параметру «Фактический (остаточный) срок годности (хранения, службы, эксплуатации) Товара на момент поставки».

2. На отсутствие на маркировке потребительских упаковок оставшихся 3 единиц Товара торговой марки Portex® (артикул 100/465/060) производства Smiths Medical информации на русском языке, кроме этикетки следующего содержания: «Набор для анестезиологии и реанимации РУ ФСЗ 2009/05211 от 21.10.2021 г.», отсутствие во вложенных инструкциях по применению информации на русском

2024-34517

языке.

3. Невыпуск части Товара в свободное обращение в Российской Федерации.

Указанные выше доводы также послужили основанием для принятия Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Исполнитель с принятым Решением не согласен, считает его неправомерным и необоснованным, поскольку Заказчик не имеет оснований для отказа в приемке поставленного Товара.

Так, ранее исходящими письмами № 29/05/24 от 29.05.2024, № 05/06/24 от 05.06.2024 Поставщиком сообщалась информация о необоснованности и неправомерности размещенного мотивированного отказа от приемки поставленных медицинских изделий.

По основаниям мотивированного отказа Исполнитель поясняет следующее.

В соответствии с п. 5 Приказа Минздрава России от 26.08.2013 № 598 «Об утверждении Положения о резерве медицинских ресурсов Министерства здравоохранения Российской Федерации для ликвидации медико-санитарных последствий чрезвычайных ситуаций, его номенклатуры и объема» остаточный срок годности (хранения, службы, эксплуатации) медицинских ресурсов, имеющих срок годности (хранения, службы, эксплуатации), на момент закладки в Резерв должен составлять не менее 70% от общего срока годности (хранения, службы, эксплуатации).

Так, датой выпуска части поставленного Товара является 08.06.2023, других частей от 19.06.2023, 21.06.2023 и 27.06.2023, а срок годности до 08.06.2026, 19.06.2026, 21.06.2026 и 27.06.2026 соответственно. На момент поставки срок годности медицинских изделий составлял 25 и более месяцев, что в свою очередь, составляет 70 и более процентов от общего срока годности.

Касательно отсутствия информации на русском языке Исполнитель сообщает, что условиями Контракта не предусмотрена обязанность Поставщика предоставить маркировку и инструкцию по применению на русском языке.

На медицинские изделия, обращаемые по регистрационному удостоверению РУ ФСЗ 2009/05211 от 21.10.2021, в реестре опубликован электронный образ инструкции на русском языке, который находится в открытом доступе и доступен для скачивания.

Относительно довода о том, что поставленный в адрес Заказчика товар отсутствует в реестре произведённой и отгруженной производителем продукции Исполнитель сообщает, что ввиду сложившейся ситуации в Российской Федерации существуют ограничения по прямой поставке медицинских изделий из недружественных государств через дистрибьюторов. Таким образом, законодательство не ограничивает Поставщика приобретать необходимый Товар через иных лиц.

Более того, на территории Российской Федерации у компании Smiths Medical ASD, Inc. (США) имеется несколько дистрибьюторов, которые обладают правом ввода товаров в обращение на территории Российской Федерации.

Таким образом, существует вероятность, что определенной дистрибьютор не обладает всей информацией о произведённой и отгруженной компанией Smiths Medical ASD, Inc. (США) на территории Российской Федерации продукции. В

данном случае корректнее направлять запрос напрямую именно производителю. Следовательно, указанный довод не может являться мотивированным основанием для принятия отказа от исполнения Контракта.

Таким образом, Поставщик считает, что весь поставленный товар обладает надлежащим качеством, полностью соответствует условиям заключенного Контракта и должен быть принят и оплачен в полном объеме.

По мнению Комиссии Управления, поставка товара в полном объеме в установленные Контрактом сроки не может свидетельствовать о недобросовестном поведении Исполнителя при выполнении обязательств по Контракту.

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 постановлению 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 смыслу ст. 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния. Ни Закон о контрактной системе, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий Контракта.

По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена.

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.

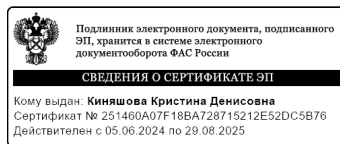
Руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Московского УФАС России

РЕШИЛА:

Отказать ФГБУ «НМХЦ им. Н.И. Пирогова» Минздрава России во включении сведений об ИП Комарова Л.А. в реестр недобросовестных поставщиков.

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

Председательствующий
Комиссии Управления:

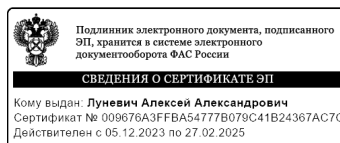


К.Д. Киняшова

Члены Комиссии Управления:



А.А. Белолипецкая



А.А. Луневич