Действия заказчика

при невозможности поставки товара стороной по контракту,

в связи с попаданием товара в дефектуту

В случае если при исполнении контракта партия товара попала в дефектуру, предположительно на 3 месяца, о чем заказчику направлено уведомление, должен ли Заказчик направлять претензию о взыскании пени и штрафа?

Ввоз в Российскую Федерацию не зарегистрированного лекарственного препарата осуществляется на основании разрешения на временное обращение, которое выдается Министерством здравоохранения Российской Федерации по форме, утвержденной решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 16 мая 2012 года № 45 «О единой форме заключения (разрешительного документа) на ввоз, вывоз и транзит отдельных товаров, включенных в единый перечень товаров, к которым применяются меры нетарифного регулирования в торговле с третьими странами, и методических указаниях по ее заполнению» на лекарственные препараты, в отношении которых межведомственной комиссией установлена дефектура или риск ее возникновения.

В соответствии с частью 6 статьи 34 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Федеральный закон о контрактной системе) в случае просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, заказчик направляет поставщику (подрядчику, исполнителю) требование об уплате неустоек (штрафов, пеней).

Вышеуказанная норма указывает на обязанность заказчика при наличии нарушений со стороны поставщика, начислить предусмотренную контрактом неустойку и направить поставщику требование о ее уплате.

Согласно части 9 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Следовательно, отсутствие на рынке необходимых лекарственных препаратов не относится к обстоятельствам непреодолимой силы, освобождающим от уплаты неустойки. В связи с чем, если товар по контракту будет поставлен с просрочкой (или вообще не поставлен), то необходимо начислить неустойку и направить поставщику требование о ее уплате.

В дальнейшем, при наличии к тому оснований, неустойка подлежит списанию, согласно требованиям постановления Правительства Российской Федерации от 4 июля 2018 года № 783 «О списании начисленных поставщику (подрядчику, исполнителю), но не списанных заказчиком сумм неустоек (штрафов, пеней) в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных контрактом».