

Решение № РНП-55-28/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

19 февраля 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – заместителя руководителя Управления, Председателя Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«...» – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные казенным общеобразовательным учреждением Омской области «Адаптивная школа-интернат № 17» (далее – заказчик) сведения об индивидуальном предпринимателе «...» (далее – ИП «...», поставщик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку питания (фруктов) (извещение № 0352200032717000031) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

Заказчика – «...»,

поставщика – «...»,

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 940 от 05.02.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 17.07.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 286727,40 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 26.07.2017 на участие в аукционе поступило пять заявок, все участники закупки были допущены к

участию в электронном аукционе.

31.07.2017 в электронном аукционе приняли участие три участника закупки; наименьшая цена контракта 237983,13 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 4, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 17 %.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 01.08.2017 вторые части заявок участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; ИП «...» признан победителем.

Согласно хронологии заключения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 1055 от 07.02.2018):

02.08.2017 заказчиком направлен проект государственного контракта ИП «...» на подпись;

07.08.2017 проект государственного контракта отклонен ИП «...»;

07.08.2017 заказчиком вновь направлен проект государственного контракта ИП «...» на подпись;

10.08.2017 проект государственного контракта подписан победителем;

14.08.2017 государственный контракт заключен заказчиком,

15.08.2017 информация о государственном контракте № Ф.2017.338356, заключенном с ИП «...», размещена на официальном сайте ЕИС.

Заказчиком предоставлена хронология переписки и документы, связанные с односторонним отказом от исполнения договора, свидетельствующие о том, что в установленный государственным контрактом срок поставщиком были поставлены фрукты несоответствующего качества.

19.12.2017 заказчиком составлено заключение проведения экспертизы, согласно которому поставленный товар не соответствует условиям и требованиям контракта по причине наличия гнили.

20.12.2017 заказчиком составлено заключение проведения экспертизы, согласно которому поставленный товар не соответствует условиям и требованиям контракта по причине наличия гнили и плесени.

21.12.2017 заказчиком составлено заключение проведения экспертизы, согласно которому в сопроводительных документах указана страна происхождения товара, не соответствующая условиям контракта.

21.12.2017 заказчиком составлен акт о наступлении чрезвычайной ситуации, согласно которому выявлена чрезвычайная ситуация в связи с невыполнением норм питания, а также срывом оформления новогодних утренников.

22.12.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017.

2. Рассмотрев представленные материалы, в результате проверки фактов представленных Заказчиком сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ИП «...» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона.

Согласно пункту 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно части 8 статьи 95 Федерального 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.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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.

Пунктом 8.4 государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017 было предусмотрено следующее: *«Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством».*

Частью 16 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе установлено, что информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в Реестр.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в Реестр 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.

На основании части 6 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

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 (часть 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе).

Согласно пункту 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что **обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона**, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий **не допускаются**, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статья 310 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

В силу пункта 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации **односторонний отказ от исполнения договора поставки** (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются **в случае существенного нарушения договора одной из сторон** (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В силу пункта 2 указанной статьи нарушение договора поставки поставщиком предполагается **существенным** в случаях:

поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

Согласно пункту 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Пунктом 5.1. государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017 установлено, что *«Качество и безопасность товара должны соответствовать государственным стандартам, техническим условиям, предъявляемым к данному виду товара».*

При этом пунктом 3.1. государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017 определены сроки и условия поставки товара: *«С момента заключения контракта и до 31.12.2017 года. Периодичность поставки указана в Приложении № 1 к контракту».*

Согласно пункту 1.1. государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017:

«1.1. Поставщик обязуется поставить продукты питания (фрукты) в соответствии со Спецификацией (Приложение к контракту) (далее – товар), а Государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленного товара в соответствии с условиями контракта».

В Приложении «Спецификация» к государственному контракту № Ф.2017.338356 от 14.08.2017, в том числе указано:

Апельсины	<p><i>Апельсины должны быть свежие, высшего сорта. Плоды должны быть целые, чистые, без излишней внешней влажности, без постороннего запаха и привкуса. Упакованные в картонную коробку и/или в деревянный ящик.</i></p> <p><i>Поставляемый товар должен соответствовать требованиям, установленными ГОСТ Р 53596-2009 и другими стандартами и условиями. Урожай не позднее 2017года.</i></p> <p><i>Периодичность поставки товара: 1 раз в неделю, по заявке заказчика, определяющей склад и количество поставляемого товара.</i></p> <p><i>Прием товара осуществляется с 08.00 часов до 14.00 часов (время местное).</i></p>	Упаковка, обеспечивающая сохранность товара при его транспортировке и хранении	1000 кг
-----------	---	--	---------

Согласно пункту 1 части 1 статьи 94 Федерального закона о контрактной системе исполнение контракта включает в себя следующий комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе **приемку поставленного товара**, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, а также отдельных этапов поставки товара, выполнения работы, оказания услуги (далее - отдельный этап исполнения контракта), предусмотренных контрактом, **включая проведение** в соответствии с настоящим Федеральным законом **экспертизы** поставленного товара, результатов выполненной работы, оказанной услуги, а также отдельных этапов исполнения контракта.

При этом частью 3 указанной статьи предусмотрено, что для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Пунктом 6.1. раздела 6 государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017 установлено: «Для проверки предоставленных Поставщиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта Государственный заказчик проводит экспертизу».

В силу части 12 статьи 95 Федерального 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.

Частью 13 указанной статьи предусмотрено, 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.

Согласно части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **информация** об изменении контракта или **о расторжении контракта**, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, **размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой** изменения контракта или **расторжения контракта**.

Из представленных материалов следует, что в соответствии с поданной заявкой в адрес заказчика 20.12.2017 поставщиком была осуществлена поставка апельсинов ненадлежащего качества, что подтверждается заключением экспертизы результатов от 20.12.2017, в котором указано «*Несоответствующие требованиям контракта, много гнили и плесени. Г.К – Ф.2017.338356*».

Также в адрес заказчика 21.12.2017 поставщиком была осуществлена поставка апельсинов со страной происхождения товара, не соответствующей условиям контракта.

В целях проверки фактов, указанных в рассматриваемом обращении заказчика, Омским УФАС России направлено в адрес ИП «...» письмо (исх. № 03-1110 от 07.02.2018) с предложением о представлении в срок не позднее 15.02.2018 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 19.02.2018 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика. На указанный запрос Обществом представлены (вх. № 1268 от 14.02.2018) письменные пояснения, из содержания которых следует, что поставщиком не были нарушены условия государственного контракта.

В связи с **неоднократными** фактами существенного нарушения договора поставки - поставки товара ненадлежащего качества 22.12.2017 заказчиком принято решение об отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017, которое в нарушение части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **не было размещено на официальном сайте ЕИС**.

Решение заказчика от 22.12.2017 о расторжении договора в одностороннем порядке было направлено ИП «...» следующими способами:

- 23.12.2017 заказным письмом с уведомлением по фактическому адресу поставщика, указанному в государственном контракте: «...». Согласно представленной заказчиком в обращении информации решение заказчика о расторжении договора в одностороннем порядке вручено 26.01.2018;
- 22.12.2017 по адресу электронной почты поставщика указанному в государственном контракте.

Таким образом, заказчиком не исполнены процессуальные требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка размещения решения об одностороннем отказе от исполнения контракта на официальном сайте ЕИС.

Также в нарушение части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **информация о расторжении** государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017 **не была размещена заказчиком на официальном сайте ЕИС**.

Указанное свидетельствует о том, что заказчиком не были соблюдены в полном объеме императивные требования о расторжении контракта в одностороннем

порядке и размещении информации, установленные частями 12 и 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Данные процессуальные нарушения являются препятствием для включения сведений об обществе в реестр.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Сведения об индивидуальном предпринимателе «...», представленные казенным общеобразовательным учреждением Омской области «Адаптивная школа-интернат № 17» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.338356 от 14.08.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку продуктов питания (фруктов) (извещение № 0352200032717000031), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

Председатель

Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»