

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе: < --- >

рассмотрев обращение муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения – «Детский сад общеразвивающего вида № 21» (далее – Заказчик) (вх. № 6903 от 21.12.2015 года) о размещении информации об Обществе с ограниченной ответственностью «РОСТ» (далее – ООО «РОСТ») (ИНН: 6450088479; адрес (место нахождения) юридического лица: 410012, г. Саратов, ул. Им. Кутякова И.С., д. 9) в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам проведения совместного электронного аукциона на поставку продукции мясоперерабатывающей промышленности для муниципальных бюджетных общеобразовательных и дошкольных образовательных учреждений (закупка среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций) (закупка № 0166300033415000393) (далее – электронный аукцион) в связи с существенным нарушением ООО «РОСТ» условий контракта, руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 года № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062 (далее - Правила ведения реестра), в отсутствие надлежащим образом уведомленных о дате и времени рассмотрения дела № РНП-71-188 представителей Заказчика, ООО «РОСТ»,

УСТАНОВИЛА:

21.12.2015 года в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «РОСТ» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта № 25 на поставку продукции мясоперерабатывающей промышленности для муниципального бюджетного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад общеразвивающего вида № 21» от 16.10.2015 года (далее – Контракт) в связи с существенным нарушением ООО «РОСТ» условий контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Между 24 Заказчиками (образовательными учреждениями Тульской области) и администрацией муниципального образования город Алексин заключено соглашение о проведении совместного аукциона для бюджетных дошкольных образовательных и общеобразовательных учреждений муниципального образования город Алексин от 11.09.2015 года (далее – Соглашение).

Соглашением определены, в том числе, предмет указанного Соглашения -

проведение совместного аукциона на право заключения договора на поставку мясоперерабатывающей промышленности, права и обязанности сторон Соглашения, определен персональный состав аукционной комиссии организатора совместного аукциона.

Извещение и документация о проведении совместных торгов в форме электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на поставку продукции мясоперерабатывающей промышленности для муниципальных бюджетных общеобразовательных и дошкольных образовательных учреждений (далее - документация об электронном аукционе) размещены 18.09.2015 года на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт).

16.10.2015 года по итогам проведения совместных торгов между Заказчиком и ООО «РОСТ» заключен Контракт.

В разделе 3 «Сроки поставки» Контракта определено, что поставка товара заказчику осуществляется партиями по предварительной заявке Заказчика с момента заключения контракта по 31.12.2015 года.

В силу части 9 статьи 95 Закона, 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 9.2 раздела 10. «Особые условия» Контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда и одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В связи с ненадлежащим, по мнению Заказчика, исполнением ООО «РОСТ» условий Контракта, 21.10.2015 года Заказчиком принято решение о расторжении контракта в связи с односторонним отказом от исполнения контракта № 25 от 16.10.2015 года (далее – Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта).

Из содержания Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта следует, что в соответствии с условиями Контракта, ООО «РОСТ» обязалось осуществить поставку продукции мясоперерабатывающей промышленности для Заказчика в количестве и ассортименте, установленными Техническим заданием (приложение № 1 к Контракту) и спецификацией (приложение № 2 к Контракту) по предварительной заявке.

Заявка на поставку продукции была подана Заказчиком 16.10.2015 года со сроком поставки до 20.10.2015 года.

По состоянию на 21.10.2015 года ООО «РОСТ» не приступило к исполнению своих обязательств.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, 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.

Комиссия считает необходимым отметить, что размещение в единой информационной системе (Официальном сайте) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и направление такого решения поставщику (подрядчику, исполнителю) способами, перечисленными в части 12 статьи 95 Закона, осуществляется заказчиком с целью надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о решении заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, а также с целью соблюдения прав поставщика (подрядчика, исполнителя), определенных, в том числе, в части 14 статьи 95 Закона.

При этом из смысла части 12 статьи 95 Закона совершение действий, предусмотренных указанной нормой Закона, должно осуществляться непосредственно Заказчиком, который принимает решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В материалы рассматриваемого дела Заказчиком представлены сведения, согласно которым, Управлением образования администрации муниципального образования город Алексин 23.10.2015 года по адресу ООО «РОСТ», указанному в Контракте, по почте заказным письмом с уведомлением о вручении направлено почтовое отправление.

Как следует из материалов дела, указанное отправление почтовое отправление не вручено ООО «РОСТ».

Необходимо отметить, что направление Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта третьим лицом, не являющимся стороной заключенного контракта, противоречит порядку уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о решении заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, установленному частью 12 статьи 95 Закона, и не свидетельствует о выполнении Заказчиком обязанности, установленной указанной нормой Закона.

Кроме этого, по смыслу части 12 статьи 95 Закона, для того, чтобы поставщик считался надлежащим образом уведомленным об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта, необходимо помимо направления по почте заказным письмом с уведомлением о вручении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, совершение Заказчиком иных действий, предусмотренных указанной частью статьи 95 Закона, а именно – направление решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта 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.

В рассматриваемом случае, в материалах дела отсутствуют доказательства, подтверждающие факт уведомления Заказчиком ООО «РОСТ» 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.

Помимо вышеуказанного, во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказчик обязан разместить указанное решение в единой информационной системе (Официальном сайте).

Порядок формирования сведений, в том числе последовательность действий пользователя в каждом разделе Официального сайта регламентируется соответствующим документом - Руководством пользователя.

В Руководстве пользователя Официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг ЕДИНЫЙ ПОРТАЛ ЗАКУПОК. Версия 3.12, код документа: 05450759.11.03.00.09.002-3.01(2,3,5,6)-ЛУ (далее - Руководство пользователя Единого портала закупок) описано назначение Единого портала закупок, указаны требования к рабочему месту и квалификации пользователей, описаны принципы работы с интерфейсом пользователя.

В частности, раздел 4.24 «Дополнительная информация о закупках и контрактах» Руководства пользователя Единого портала закупок предусматривает, что в разделе «Дополнительная информация о закупках, об исполнении контрактов» Единого портала закупок отображаются, в том числе, сведения о типе дополнительной информации. При этом указанным разделом Руководства пользователя Единого портала закупок прямо предусмотрены типы дополнительной информации, содержащейся в разделе «Дополнительная информация о закупках, об исполнении контрактов» Единого портала закупок, а именно:

- тип информации «Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта»;
- тип информации «Информация о непредоставлении участником закупки сведений

о выгодоприобретателях»;

- тип информации «Информация о непредоставлении участником закупки сведений о субподрядчиках, соисполнителях».

В Руководстве пользователя ПОДСИСТЕМА УПРАВЛЕНИЯ ЗАКУПКАМИ В ЧАСТИ ФОРМИРОВАНИЯ СВЕДЕНИЙ РЕЕСТРА КОНТРАКТОВ И РЕЕСТРА БАНКОВСКИХ ГАРАНТИЙ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ИНТЕГРИРОВАННОЙ ИНФОРМАЦИОННОЙ СИСТЕМЫ УПРАВЛЕНИЯ ОБЩЕСТВЕННЫМИ ФИНАНСАМИ «ЭЛЕКТРОННЫЙ БЮДЖЕТ» Код документа: 05450759.20.19,00.09.001-2.0-ЛУ (далее – Руководство пользователя ПУ РК/РБГ) описаны требования к рабочему месту пользователей и порядок действий пользователей при выполнении задач, предусмотренных в рамках Подсистемы управления закупками.

Раздел 3.6 Руководства пользователя ПУ РК/РБГ определяет, в том числе, операции, доступные пользователю при работе с реестром контрактов и информацию, формируемую пользователем в отношении соответствующего контракта.

Руководством пользователя ПУ РК/РБГ предусмотрено, что в раздел «Реестр контрактов» включаются, в том числе, сведения о прекращении исполнения контракта во вкладке «Исполнение прекращено».

При этом подпунктом 3.6.1.1 раздела 3.6 «Работа с реестром контрактов» Руководства пользователя ПУ РК/РБГ предусмотрено, что во вкладке «Исполнение прекращено» отображаются контракты, для которых опубликован документ «Информация о расторжении контракта».

Таким образом, учитывая положения вышеуказанных документов, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта с целью исполнения требований части 12 статьи 95 Закона размещается Заказчиком исключительно в разделе Официального сайта «Дополнительная информация о закупках, об исполнении контрактов», и указанный факт исключает возможность опубликования указанного решения в разделе Официального сайта «Реестр контрактов».

Из представленных на заседание Комиссии Заказчиком документов, а также из сведений, опубликованных Заказчиком в отношении электронного аукциона (закупка № 0166300033415000393) на Официальном сайте, установлено следующее.

Учитывая требования части 12 статьи 95 Закона, Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 21.10.2015 года должно быть размещено Заказчиком в разделе Официального сайта «Дополнительная информация о закупках, об исполнении контрактов» по 24.10.2015 года включительно.

Согласно сведениям, содержащимся в разделе Официального сайта «Дополнительная информация о закупках, об исполнении контрактов», Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в указанном разделе Официального сайта Заказчиком не размещалось.

Вместе с этим, как установлено Комиссией, 05.11.2015 года Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта опубликовано Заказчиком в разделе Официального сайта «Реестр контрактов».

Следовательно, не разместив в течение трех рабочих дней с даты принятия решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (по 24.10.2015 года включительно) Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 21.10.2015 года на Официальном сайте, Заказчик нарушил часть 12 статьи 95 Закона.

Документов и сведений, подтверждающих факт размещения Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта на Официальном сайте в срок, установленный частью 12 статьи 95 Закона, Заказчиком на заседание Комиссии не представлено.

Указанные факты свидетельствуют о нарушении Заказчиком порядка надлежащего уведомления ООО «РОСТ» о принятом Заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, установленного частью 12 статьи 95 Закона.

В силу части 13 статьи 95 Закона, 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.

Комиссией установлено, что информация о расторжении Контракта размещена Заказчиком в соответствующем разделе Официального сайта 05.11.2015 года.

В соответствии с частью 26 статьи 95 Закона 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.

Вследствие того, что Заказчиком допущено нарушение части 12 статьи 95 Закона, выразившееся в нарушении порядка надлежащего уведомления ООО «РОСТ» о принятом Заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, то указанное решение, исходя из положений части 13 статьи 95 Закона, не вступило в силу, и, как следствие, по состоянию 05.11.2015 года, Контракт не может считаться расторгнутым.

Учитывая, что решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта по состоянию на 05.11.2015 года не вступило в силу, то, разместив 05.11.2015 года на Официальном сайте информацию о расторжении Контракта, Заказчик нарушил часть 26 статьи 95 Закона.

Необходимо отметить, что внесение информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков даже при наличии в его действиях нарушений своих обязательств по контракту (договору) возможно исключительно при полном соблюдении Заказчиком процедуры принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, предусмотренной Законом.

Управление считает, что нарушение Заказчиком требований части 12, части 26 статьи 95 Закона имеет существенное значение при рассмотрении данного дела.

Кроме этого, проверив факты, изложенные в обращении Заказчика о размещении информации об ООО «РОСТ» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, Комиссия установила следующее.

В соответствии с [пунктом 2 статьи 104](#) Закона 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, включается в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с пунктами 1, 2 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.

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.

В соответствии с пунктом 5 «Условия поставки товара» Приложения № 1 «Техническое задание» к Контракту поставка товара осуществляется силами поставщика партиями в соответствии с заявкой заказчика, непосредственно на склад заказчика. Для осуществления поставки каждой партии товара Заказчик обязан подать Поставщику заявку, в которой должны быть указаны ассортимент, количество, цена, сроки поставки и срок оплаты товара.

Заявка может формироваться в письменной форме и передаваться Поставщику письмом и посредством факсимильной связи.

С момента принятия заявки Поставщиком, заявка трансформируется в товарную накладную на отпуск товара, в которой указываются наименование, количество и цена товара.

В рассматриваемом случае, как усматривается из Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Заказчиком в адрес ООО «РОСТ» была подана единственная заявка.

Как утверждает Заказчик, предварительная заявка на поставку продукции мясоперерабатывающей промышленности в адрес ООО «РОСТ» Заказчиком направлялась только посредством телефонной связи.

Вместе с тем, на заседание Комиссии не представлено доказательств, подтверждающих факт направления Заказчиком и, соответственно, факт получения ООО «РОСТ» предварительной заявки, как посредством телефонной связи, так и в письменной форме письмом или посредством факсимильной связи, как это

предусматривается пунктом 5 «Условия поставки товара» Приложения № 1 «Техническое задание» к Контракту.

Исходя из положений части 7 статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Необходимо отметить, что Конституционный суд Российской Федерации в принимаемых 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.

Комиссия полагает, что подобный подход подлежит применению и в рассматриваемом случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения информации о хозяйствующем субъекте в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

При этом ни Закон, ни Правила не содержат безусловной обязанности Комиссии включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего 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.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

В рассматриваемом случае, нарушение Обществом срока поставки товара по предварительной заявке Заказчика, послужившее основанием для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, не подтверждается материалами дела, так из представленных документов и сведений не представляется возможным установить, какой именно срок для поставки товара Заказчик предусмотрел в предварительной заявке на поставку продукции мясоперерабатывающей промышленности, равно как отсутствуют доказательства, фиксирующие сам факт направления заявки Заказчиком в адрес ООО «РОСТ».

При вышеизложенных обстоятельствах, у Тульского УФАС России отсутствуют правовые основания для внесения информации об ООО «РОСТ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из изложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Информацию, представленную муниципальным бюджетным дошкольным образовательным учреждением – «Детский сад общеразвивающего вида № 21» (вх. № 6903 от 21.12.2015 года) об Обществе с ограниченной ответственностью «РОСТ» (далее – ООО «РОСТ») (ИНН: 6450088479; адрес (место нахождения) юридического лица: 410012, г. Саратов, ул. Им. Кутякова И.С., д. 9) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. В результате проведенной на основании части 7 статьи 104, части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки закупки № 0166300033415000393 признать муниципальное бюджетное дошкольное образовательное учреждение – «Детский сад общеразвивающего вида № 21» нарушившим части 12, 26 статьи 95 Закона.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.