

Решение № РНП-55-69/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

15 ноября 2017 г.

г. Омск

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

«...» – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

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

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

рассмотрев представленные Главным государственно-правовым управлением Омской области (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Анте» (далее – ООО «Анте», поставщик, Общество) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.405042 от 25.09.2017 (далее – контракт № Ф.2017.405042 от 25.09.2017, контракт), заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку настольных компьютеров в комплекте (извещение № 0152200004717000856) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заказчика – «...»;

Главного управления контрактной системы Омской области (далее - уполномоченный орган) – «...»;

Общества – «...»,

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. № 8776 от 01.11.2017) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.405042 от 25.09.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 15.08.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной

(максимальной) ценой контракта 6370667,20 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 04.09.2017 на участие в аукционе поступило две заявки, один участник закупки был не допущен к участию в электронном аукционе.

В протоколе рассмотрения заявки единственного участника электронного аукциона от 07.09.2017 указано, что заявка с порядковым номером 2 ООО «Анте» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; электронный аукцион признан несостоявшимся.

Согласно хронологии заключения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 8863э от 07.11.2017):

12.09.2017 заказчиком направлен проект контракта ООО «Анте» на подпись;

18.09.2017 проект контракта отклонен Обществом;

19.09.2017 проект контракта повторно направлен Обществу на подпись;

22.09.2017 проект контракта подписан ООО «Анте»;

25.09.2017 государственный контракт заключен заказчиком, 28.09.2017 информация о контракте № Ф.2017.405042 от 25.09.2017, заключенном с ООО «Анте», размещена на официальном сайте ЕИС.

Заказчиком предоставлена хронология переписки и документы, связанные с односторонним отказом от исполнения контракта № Ф.2017.405042 от 25.09.2017, свидетельствующие о том, что в установленный контрактом срок, т.е. с 26.09.2017 по 05.10.2017 поставщик не поставил товар, а именно:

04.10.2017 поставщиком в адрес заказчика направлено обращение с предложением к поставке товара с улучшенными качествами.

09.10.2017 поставщиком в адрес заказчика направлено обращение, согласно которому в первой части заявки на участие в аукционе Обществом была допущена ошибка при описании технических характеристик предложенного к поставке товара, в связи с чем, отсутствует возможность поставить указанный товар, с предложением поставить товар с улучшенными качествами.

10.10.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.405042 от 25.09.2017, которое было размещено на официальном сайте ЕИС 11.10.2017.

11.10.2017 заказчиком в адрес поставщика направлено письмо, согласно которому заказчик отказался от поставки предлагаемого к замене настольного компьютера.

23.10.2017 поставщиком в адрес заказчика повторно направлено обращение с просьбой отменить решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и оказать содействие в поставке товара.

27.10.2017 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении контракта.

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 ООО «Анте» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

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.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

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. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

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](#)).

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](#)).

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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 1.4 контракта № Ф.2017.405042 от 25.09.2017 было установлено: *«Единовременно, в течение 10 дней с даты заключения контракта. Поставка товара осуществляется с 8-30 часов до 16-00 часов (местное время)».*

В установленный контрактом срок, т.е. по 05.10.2017 включительно поставщиком не была осуществлена поставка товара.

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 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 9.7 контракта № Ф.2017.405042 от 25.09.2017 было установлено: *«Расторжение настоящего контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны настоящего контракта от исполнения настоящего контракта в соответствии с гражданским законодательством».*

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.

В соответствии с требованиями части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика от 10.10.2017 об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.405042 от 25.09.2017 было **размещено** на официальном сайте ЕИС 11.10.2017 **и направлено** следующими способами:

- 11.10.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор «...») по адресу ООО «Анте» указанному в контракте: «...», которое Обществом не было получено;
- 11.10.2017 по адресу электронной почты поставщика, указанному в контракте;
- 11.10.2017 телеграммой, в которой в том числе указано: «...».

Данная телеграмма не была получена поставщиком, в подтверждение чего заказчиком представлена копия квитанции от 14.10.2017: «...».

Таким образом, заказчиком полностью исполнены требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта, а также процессуальные требования части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно сроков размещения в ЕИС информации о расторжении вышеуказанного договора.

Датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта является 16.10.2017, т.е. дата, когда заказчиком была получена информация (уведомление) о не вручении Обществу вышеуказанной телеграммы, в связи с чем, договор считается расторгнутым с 27.10.2017.

Относительно правовых оснований для одностороннего расторжения контракта № Ф.2017.105042 от 25.09.2017 по инициативе заказчика Комиссия отмечает следующее.

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.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Пунктом 1 статьи 525 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд ([пункт 2 статьи 530](#)).

При этом в силу пункта 2 указанной статьи к отношениям по поставке товаров для государственных или муниципальных нужд применяются правила о договоре поставки ([статьи 506 - 522](#)), если иное не предусмотрено правилами Гражданского кодекса Российской Федерации.

В соответствии со статьей 506 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать **в обусловленный срок или сроки** производимые или закупаемые им **товары покупателю** для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Таким образом, условие о сроке поставки товара является существенным для договора поставки.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Омским УФАС России в адрес ООО «Анте» было направлено письмо (исх. № 03-8963 от

03.11.2017) с предложением о представлении в срок не позднее 13.11.2017 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 15.11.2017 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом представлены (вх. № 9083 от 14.11.2017) письменные пояснения следующего содержания: *«Однако ввиду ошибки, допущенной ООО «Анте» при составлении первой части заявки, в контракт были включены неверные технические характеристики поставляемого оборудования.»*

О данном факте Поставщик незамедлительно проинформировал Заказчика, так как поставить указанное в контракте оборудование не представлялось возможным.

04 октября 2017 года Поставщик по электронной почте направил Заказчику письмо с приложенным к нему проектом Дополнительного соглашения к контракту, в соответствии с которым предлагалось заменить оборудование на иное с учетом требований Заказчика и с учетом исправления допущенных Поставщиком нарушений при составлении заявки.

Поставщиком была дополнительно произведена закупка оборудования для исполнения Дополнительного соглашения к контракту.

Однако 10 октября 2017 года Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с ненадлежащим, по мнению Заказчика, исполнением ООО «Анте» условий контракта. 11 октября 2017 года от Заказчика поступило письмо об отказе от поставки товара, предусмотренного Дополнительным соглашением».

Вместе с тем Комиссия отмечает, что ни заказчиком, ни ООО «Анте» не были представлены бесспорные доказательства того, что в заявке Общества были представлены недостоверные сведения относительно технических характеристик поставляемого товара, а предложенный взамен указанного товара настольный компьютер не является улучшенным.

Учитывая, что вопросы исполнения контракта регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, то Комиссия, в силу своей компетенции проверив действия заказчика на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Федеральным законом о контрактной системе, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

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

РЕШИЛА:

