

## Решение № РНП-55-56/2016

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

01 ноября 2016 г.

г. Омск

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

<...>

рассмотрев сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ПРОМЭНЕРГО-М» (далее – ООО «ПРОМЭНЕРГО-М», Общество, победитель), представленные Администрацией Исилькульского городского поселения Исилькульского муниципального района Омской области (далее – заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта от 09.06.2016 № 14 (17), заключенного по результатам проведения на поставку котла стального водогрейного автоматизированного (извещение № 0152300021316000014) (далее – электронный аукцион, контракт 09.06.2016 № 14 (17)),

в присутствии представителей:

заказчика – <...>;

Общества – <...>.

УСТАНОВИЛА:

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. № 7878 от 18.10.2016) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 09.06.2016 № 14 (17).

Из представленных материалов и информации следует, что 10.05.2016 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152300021316000014 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 677027,33 руб.

13.05.2016 на официальном сайте ЕИС заказчиком были размещены изменения в извещение о проведении электронного аукциона № 0152300021316000014 и

документацию об электронном аукционе.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 23.05.2016 поступило три заявки, участнику с порядковым номером 3 отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

27.05.2016 в электронном аукционе приняли участие два участника закупки, наименьшая цена контракта 639790,79 руб. предложена участником закупки с порядковым номером 1 (ООО «ПРОМЭНЕРГО-М»), при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 5,5 %.

Исходя из протокола подведения итогов электронного аукциона от 27.05.2016, заявки участников вторые части заявок участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; победителем признан участник закупки с порядковым номером 1 ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» с ценой контракта 639790,79 руб.

Согласно хронологии заключения контракта в соответствии с информацией, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер», 27.05.2016 заказчиком направлен проект контракта для подписания Обществом.

01.06.2016 победителем размещен протокол разногласий по проекту контракта с указанием причины отклонения проекта контракта: *«Исключить из приложения № 1 к проекту муниципального контракта «Спецификация товара» абзац «Поверхность нагрева котла представляет собой штампосварные конвективные секции и стеновые панельные секции».*

03.06.2016 заказчиком повторно направлен проект контракта ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» и прикреплен документ с обоснованием отказа учета замечаний по проекту контракта.

08.06.2016 заказчиком получен подписанный Обществом проект контракта и обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии № 61750 от 07.06.2016 в размере 33 851,37 руб.

09.06.2016 контракт подписан заказчиком. В этот же день информация о контракте № 14 (17), заключенном с ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» размещена на официальном сайте ЕИС.

08.08.2016 заказчиком был составлен акт об обнаружении несоответствий товара. В этот же день акт был получен Обществом.

25.08.2016 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 09.06.2016 № 14 (17) в связи с неисполнением Обществом обязательств по контракту, которое 30.08.2016 было размещено на официальном сайте ЕИС.

03.10.2016 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении государственного контракта от 09.06.2016 № 14 (17).

**2.** В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от

исполнения заказчиком контракта от 09.06.2016 № 14 (17) Комиссия считает, что **сведения об ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» не подлежат включению в реестр**, учитывая следующее.

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.

В силу 16 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе 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.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд 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.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 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.

Из пункта 1 статьи 15 указанной статьи следует, что **заказчик обязан принять**

**решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).**

Из пункта 8.1 контракта от 09.06.2016 № 14 (17) следует: *«Расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны контракта от исполнения 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.

Комиссией установлено, что в соответствии с требованиями части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика от 25.08.2016 об одностороннем отказе от исполнения контракта от 09.06.2016 № 14 (17) было размещено на официальном сайте ЕИС 30.08.2016 и направлено двумя способами:

- 29.08.2016 по почте заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор <...>) по адресу ООО «ПРОМЭНЕРГО-М», указанному в контракте: <...> (20.09.2016 данное почтовое отправление получено адресатом; 24.09.2016 информация получена заказчиком);

- 30.08.2016 по адресу электронной почты ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» <...>.

Таким образом, заказчиком полностью исполнены требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Вместе с тем, Комиссия отмечает, что в силу пункта 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должно содержаться краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 Федерального закона о контрактной системе, 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 соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе заказчик при описании в документации о закупке объекта закупки должен руководствоваться, в том числе правилом о том, что описание объекта закупки должно носить объективный характер. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

Требования к объекту закупки были установлены в табличной форме в разделе «Объект закупки» печатной формы извещения № 0152300021316000014:

<i>Наименование товара, работ, услуг</i>	<i>Код по ОКПД2</i>	<i>Единица измерения</i>	<i>Количество</i>	<i>Российский рубль</i>	
				<i>Цена за ед.изм.</i>	<i>Стоимость</i>
<i>поставка котла стального водогрейного автоматизированного</i>	<i>25.21.12.000</i>	<i>ШТ</i>	<i>1.00</i>	<i>677027.33</i>	<i>677027.33</i>
					<i>Итого: 677027.33</i>

При этом согласно разделу 4 прикрепленного извещения описание объекта закупки и количество поставляемого товара указаны в Приложении № 1 к документации.

Из Приложения № 1 «Заказ на поставку котла стального водогрейного автоматизированного» к документации об электронном аукционе следует: «Котел стальной водогрейный автоматизированный без горелки (правый). **Поверхность нагрева котла представляет собой штампосварные конвективные секции и стеновые панельные секции.**».

Пунктом 1.1 Приложения № 3 «Муниципальный контракт (проект)» к документации

об электронном аукционе установлено: «Поставщик обязуется поставить котел стальной водогрейный автоматизированный (далее – товар), соответствующий по количеству, качеству, ассортименту и иным требованиям и на условиях, определенных Сторонами в контракте и Спецификации (Приложение № 1 к контракту), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта, а Муниципальный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленного товара в соответствии с условиями контракта».

В силу части 1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе **контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки** или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), **документацией о закупке, заявкой**, окончательным предложением **участника закупки, с которым заключается контракт**, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

Частью 2 статьи 70 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в течение пяти дней с даты размещения в единой информационной системе указанного в [части 8 статьи 69](#) настоящего Федерального закона протокола заказчик размещает в единой информационной системе без своей подписи **проект контракта, который составляется путем включения цены контракта, предложенной участником электронного аукциона, с которым заключается контракт, информации о товаре (товарном знаке и (или) конкретных показателях товара), указанной в заявке на участие в таком аукционе его участника, в проект контракта, прилагаемый к документации о таком аукционе.**

В обращении заказчика (вх. № 7878 от 18.10.2016) указано:

*«При приемке товара в соответствии с контрактом от 09.06.2016 № 14 (17) было обнаружено, что товар – котел стальной водогрейный автоматизированный, полученный по товарно-транспортной накладной № 25 от 29.07.2016 не соответствует требованиям, указанным в спецификации товара, являющейся неотъемлемым приложением к контракту от 09.06.2016 № 14 (17), а именно: поставщик должен был поставить котел стальной водогрейный автоматизированный без горелки (правый), поверхность нагрева котла представляет собой штампосварные конвективные секции и стеновые панельные секции. Фактически был поставлен котел водогрейный стальной трубный, поверхность нагрева представляет собой водотрубные экраны, образующие топочную и конвективную части».*

На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-7694 от 25.10.2016) ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» представлены (вх. № 8200э от 31.10.2016) письменные пояснения следующего содержания: «ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» приняло участие в аукционе, направив первую часть заявки, в техническом задании которой описало технические характеристики поставляемого оборудования, при этом, в заявке не было указано, что поверхность нагрева котла представляет собой штампосварные конвективные секции и стеновые панельные секции. Заказчик не отклонил заявку ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» как не соответствующую предмету аукциона, более того, по результатам рассмотрения первых и вторых частей заявок на основании протокола

подведения итогов электронного аукциона признал победителем ООО «ПРОМЭНЕРГО-М».

Таким образом, признавая победителем участника ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» заказчик должен был предполагать, что участник не берет на себя обязательство поставить оборудование именно с поверхностью нагрева котла в виде «штампосварных конвективные секций и стеновых панелей».

Изучив содержание заявки ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» на участие в аукционе, Комиссия установила, что в первой части заявки Общества были указаны конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией об электронном аукционе, наименование страны происхождения. При этом в данной заявке действительно не было указано, что поверхность нагрева котла представляет собой штампосварные конвективные секции и стеновые панельные секции, однако Общество выразило свое согласие на поставку котла стального водогрейного автоматизированного, соответствующего требованиям документации об электронном аукционе и на условиях, предусмотренных документацией об аукционе.

Соответственно, 27.05.2016 заказчиком направлен для подписания Обществом проект контракта с приложением № 1 «Спецификация товара», в которое была включена, в том числе информация о товаре, указанная в заявке ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» на участие в таком аукционе.

Вместе с тем, на этапе заключения контракта Обществом направлен вышеуказанный протокол разногласий к проекту контракта, который свидетельствует о том, что ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» не берет на себя обязательство поставить котел стальной водогрейный автоматизированный с поверхностью нагрева котла **в виде штампосварных конвективных секций и стеновых панельных секций**, что позволяло аукционной комиссии заказчика однозначно и достоверно установить, что в первой части заявки на участие в электронном аукционе ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» была представлена **недостоверная информация о соответствии поставляемого товара требованиям, установленным извещением об осуществлении закупки и документацией об электронном аукционе к поставляемому товару.**

В силу указанного Комиссия считает, что аукционной комиссией заказчика нарушены требования части 6.1 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе, согласно которой **в случае установления недостоверности информации**, содержащейся в документах, представленных участником электронного аукциона **в соответствии с [частями 3 и 5](#) указанной статьи, аукционная комиссия обязана отстранить такого участника от участия в электронном аукционе на любом этапе его проведения.**

Данные действия аукционной комиссии заказчика повлекли неправомерное заключение с ООО «ПРОМЭНЕРГО-М» контракта от 09.06.2016 № 14 (17).

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

РЕШИЛА:

**1.** Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ПРОМЭНЕРГО-М» (<...>), представленные Администрацией Исилькульского городского поселения Исилькульского муниципального района Омской области в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта от 09.06.2016 № 14 (17), заключенного по результатам проведения на поставку котла стального водогрейного автоматизированного (извещение № 0152300021316000014), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

**2.** Признать в действиях Администрации Исилькульского городского поселения Исилькульского муниципального района Омской области и его аукционной комиссии нарушение требований части 6.1 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>