

Резолютивная часть решения оглашена «23» декабря 2016 г.

В полном объеме решение изготовлено «28» декабря 2016 г.

г. Тамбов

Комиссия по контролю в сфере осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области (далее – Комиссия Тамбовского УФАС России) в составе:

председатель – руководитель управления Гречишников Е.А.,

члены – заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Колодина Н.Н.,

ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Четверткова Т.В.,

в присутствии представителей Межрайонной ИФНС России № 4 по Тамбовской области (далее – Заказчик) - <.....> ,

в отсутствие представителя ООО «Первая Торговая Компания» (далее - Общество), заявившего ходатайство о рассмотрении дела № РНП-68-27/16 без представителя Общества (вх. от 23.12.2016 № 9184),

проверив на основании статьи 104 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 - Закон о контрактной системе) односторонний отказ Заказчика от исполнения государственного контракта № 0164100010416000046-0385878-01 от 27.09.2016 с ООО «Первая Торговая Компания»,

УСТАНОВИЛА:

В Тамбовское УФАС России поступило обращение от Межрайонной ИФНС России № 4 по Тамбовской области (вх. от 12.12.2016 № 8912) о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков об ООО «Первая Торговая Компания» (г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, д. 64, кв. 56, ИНН 1840051041) в связи с односторонним отказом от 17.11.2016 от исполнения государственного контракта № 0164100010416000046-0385878-01 от 27.09.2016, заключенного с Обществом, в связи с существенным нарушением им условий контракта.

Заказчик представил предусмотренные Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) и Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» документы и сведения.

Представители Заказчика на рассмотрении дела № РНП-68-27/16 сообщили следующие обстоятельства.

27 сентября 2016 года между Межрайонной ИФНС России № 4 по Тамбовской области и ООО «Первая Торговая Компания» по итогам проведения электронного аукциона (извещение № 0164100010416000046) заключен государственный контракт № 0164100010416000046-0385878-01 на поставку комплектующих к компьютерной технике (жесткие диски).

В соответствии с пп. 1.2, 3.1 контракта поставщик должен был поставить комплектующие к компьютерной технике (жесткие диски) на условиях, предусмотренных контрактом, спецификацией (приложение № 1 к контракту), а именно: в течение 10 рабочих дней после подписания контракта (по 11.10.2016 включительно).

В нарушение данного срока ООО «Первая Торговая компания» произвело фактическую поставку позже - 27.10.2016, 09.11.2016, 14.11.2016.

При приёме товара были выявлены факты несоответствия товара требованиям контракта и аукционной документации, что подтверждается Актами выявленных недостатков. В связи с чем, Заказчик отказался от приема товара, выразив претензию с требованиями устранить выявленные недостатки и осуществить замену товара.

Поставщиком данные требования в установленный срок выполнены не были.

В результате, руководствуясь ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе и Гражданским Кодексом РФ, Заказчик 17.11.2016 принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0164100010416000046-0385878-01. Данное решение 17.11.2016 размещено в Единой информационной системе в сфере закупок и направлено 17 ноября на адрес Общества, указанный в контракте, по почте заказным письмом с уведомлением о вручении. Письмо получено директором Общества 28.11.2016. Кроме того, указанное решение направлено по электронной почте ООО «Первая Торговая компания».

Исходя из изложенного, Межрайонная ИФНС России № 4 по Тамбовской области на основании статьи 104 Закона о контрактной системе направило сведения об ООО «Первая Торговая компания» и его учредителе в Тамбовское УФАС России для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Первая Торговая Компания» на запрос Тамбовского УФАС России (исх. от 15.12.2016 № 58-2-09/4564) о мотивированной позиции по основаниям Заказчика о существенных нарушениях Общества при исполнении рассматриваемого контракта представило подтверждающие документы и письменные пояснения (вх. от 21.12.2016 № 9131; от 23.12.2016 № 9185), в которых указало следующее.

Крайний срок поставки по контракту № 0164100010416000046-0385878-01 от 27.09.2016 был установлен 11.10.2016. В связи с долгим сроком ожидания товара от официального производителя IBM, Общество поставило товар с просрочкой - первая партия товара была поставлена 27.10.2016, последняя - 14.11.2016. Вместе с тем, такая просрочка не являлась существенной для Заказчика, что подтверждается тем фактом, что Заказчик все же организовал приемку товара.

27.10.2016 Заказчик отказался от приемки первой партии товара, сославшись на нарушение требований к качеству. В письме (исх. № 03-12/17709 от 27.10.2016)

Заказчик указал, что товар не соответствует п. 1.2 контракта в связи с наличием пыли на креплении жесткого диска (салазке). В данном письме Заказчик также указывает на несоответствие страны происхождения товара техническому заданию. В письме (исх. № 03-12/18191 от 02.11.2016) Заказчик ссылается на то, что товар по объему и году производства не соответствует техническому заданию и аукционной документации.

Общество не согласно с Заказчиком по следующим причинам:

- когда речь идет о сложном высокотехнологическом оборудовании невозможно определить является ли товар новым или бывшим в употреблении на основании внешнего осмотра товара. Кроме того, был произведен осмотр не всего товара, только креплений, которые не являются фактически составной частью товара, а добавляются производителем и не входят в стоимость товара;

- несоответствие страны происхождения товара не является существенным нарушением условий контракта;

- товар был поставлен в соответствии с техническим заданием, что видно из переписки поставщика и заказчика, характеристика «объем» была указана заказчиком с ошибкой, что также видно из переписки сторон;

- требования к году производства также были указаны заказчиком с ошибкой, т.к. последний год производства товара соответствует техническому заданию – 2012 год, что следует из информации, указанной на сайте официального производителя.

09.11.2016 и 15.11.2016 Заказчик отказался от приемки оставшихся партий товара, также сославшись на несоответствие п. 1.2 контракта, несоответствие года производства и страны происхождения товара техническому заданию и аукционной документации.

Общество считает, что действовало добросовестно, было намерено поставить товар, соответствующий требованиям заказчика. Однако, заказчик не принял товар и отказался от фактической проверки качества товара, ограничившись лишь внешним осмотром.

Кроме того, указывает Общество, Заказчиком нарушен порядок одностороннего расторжения контракта, поскольку решение от 17.11.2016 об одностороннем отказе было размещено им лишь 12.12.2016, т.е. с нарушением требований ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Тамбовское УФАС России отмечает, что в рамках рассмотрения дел о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган действует в пределах полномочий, установленных пунктом 7.10 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденного приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, а также Порядком ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062, и статьей 104 Закона о контрактной системе.

В случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, проверке подлежат действия заказчика по соблюдению порядка

расторжения контракта, установленного положениями [частей 8-26 статьи 95](#) Закона о контрактной системе в рамках вышеуказанных норм.

Правовые основания применения Заказчиком одностороннего отказа от исполнения контракта Комиссией Тамбовского УФАС России не проверяются в силу отсутствия соответствующих полномочий у антимонопольного органа.

Тамбовское УФАС России отмечает, что вопросы исполнения контракта и его расторжения в случае разногласия сторон по контракту подлежат рассмотрению в суде.

Комиссия Тамбовского УФАС России в рамках своей компетенции в ходе проверки обстоятельств одностороннего отказа Заказчика от исполнения государственного контракта № 0164100010416000046-0385878-01 от 27.09.2016 с ООО «Первая Торговая Компания», рассмотрев материалы Заказчика и документы и пояснения Общества, установила следующее.

Межрайонной ИФНС России № 4 по Тамбовской области 27.09.2016 был заключен контракт № 0164100010416000046-0385878-01 с ООО «Первая Торговая Компания» на поставку комплектующих к компьютерной технике (жесткие диски) по цене 102 461, 12 рублей.

Согласно п. 1.1 контракта Заказчик поручает, а поставщик принимает на себя обязательства по поставке по поставке комплектующих к компьютерной технике (жесткий диск), именуемых в дальнейшем Товар в количестве и ассортименте согласно Спецификации (Приложение №1), прилагаемой к настоящему Контракту и являющейся его неотъемлемой частью.

В соответствии с п. 1.2 контракта поставляемый товар должен быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе, который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства) и соответствовать заявленным требованиям.

Согласно п. 3.1 контракта товар в полном объеме должен быть поставлен в течение 10 рабочих дней после подписания контракта, т.е. по 11.10.2016 включительно.

Согласно пояснениям Заказчика в указанный срок обязательства по контракту Обществом не были выполнены.

В нарушение п. 3.1 контракта ООО «Первая Торговая компания» поставило товар с просрочкой исполнения и тремя партиями - 27.10.2016, 09.11.2016, 14.11.2016.

Заказчиком в соответствии с пп. 4.2, 4.4 контракта была произведена экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, по итогам которой были выявлены факты несоответствия товара требованиям контракта и аукционной документации, что подтверждается Актами выявленных недостатков от 27.10.2016, от 15.11.2016, от 09.11.2016, а также последующими письмами-претензиями в адрес Поставщика.

В связи с чем, Заказчик отказался от приёма товара (письмо от 09.11.2016 № 01.3-34/18651), а также выразил Поставщику неоднократную претензию с требованиями устранить выявленные недостатки и осуществить замену товара (письмо от 15.11.2016 № 0.1-3-34/19107; от 02.11.2016 № 03-12/18191; от 11.11.2016 №

01.3-34/18894).

Представители Заказчика на рассмотрении дела пояснили, что поставщиком данные требования выполнены в установленный в письмах срок до 17.11.2016 не были.

Из письменных пояснений Общества следует, что указанные письма Заказчика и его претензии были получены ООО «Первая Торговая Компания».

В соответствии с [частью 8 статьи 95](#) 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](#) 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.

Согласно пункту 11.1 контракта допускается расторжение контракта в связи с односторонним отказом стороны от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 11.2 контракта определено, что решение стороны об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через 10 календарных дней с даты надлежащего уведомления такой стороной другой стороны об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Пунктом 11.3 контракта установлено, что заказчик вправе отказаться от исполнения контракта в одностороннем внесудебном порядке в случаях:

- поставки Товара ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в течение 14 дней с момента их обнаружения.
- нарушения Поставщиком срока поставки Товара, более чем на 5 (пять) календарных дней.

17.11.2016 Межрайонной ИФНС России № 4 по Тамбовской области было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0164100010416000046-0385878-01 от 27.09.2016 по причине невыполнения ООО «Первая Торговая Компания» своих обязательств по контракту.

Согласно [части 12 статьи 95](#) 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.

Решение об одностороннем отказе было размещено Заказчиком 17.11.2016 в Единой информационной системе в сфере закупок (Заказчиком представлена подтверждающая распечатка с официального сайта), то есть в установленные сроки (в течение 3-х рабочих дней от принятия решения). Данное обстоятельство подтверждается также открытыми сведениями официального сайта Единой информационной системы в сфере закупок.

17.11.2016 Заказчик направил решение об одностороннем отказе ООО «Первая Торговая Компания» по почте заказным письмом с уведомлением о вручении на адрес, указанный в контракте. Согласно уведомлению о вручении данное письмо с почтовым идентификатором 39200005194038 было получено директором ООО «Первая Торговая Компания» 28 ноября 2016 года.

Также решение об одностороннем отказе было направлено Заказчиком по электронной почте ООО «Первая Торговая Компания»: oooptk18@gmail.com.

Таким образом, Межрайонная ИФНС России № 4 по Тамбовской области надлежащим образом уведомила ООО «Первая Торговая Компания» об одностороннем расторжении контракта, то есть в соответствии с ч. 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с [частью 13 статьи 95](#) Закона о контрактной системе 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.

Неисполнение обязательств по государственному контракту является существенным нарушением условий контракта.

В силу ч. 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ 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.

В силу части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе датой расторжения контракта от 27.09.2016 № 0164100010416000046-0385878-01 является 8 декабря 2016 года.

Согласно ч. 14 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик обязан отменить

не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с ч. 10 настоящей статьи.

ООО «Первая Торговая Компания», согласно его пояснениям, а также Заказчика, в десятидневный срок после надлежащего его уведомления со стороны Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не устранило выявленные Заказчиком недостатки поставленного товара и не осуществило замену товара на соответствующий условиям контракта. Установлено, что возражений по одностороннему отказу в адрес Заказчика Общество не направляло.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным (ч. 3 статьи 450 Гражданского кодекса РФ).

Согласно части 16 статьи 95 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 недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), 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 изложенного и руководствуясь ч.ч. 2,3,7 статьи 104 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Тамбовского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью ООО «Первая Торговая Компания» (426072, г. Ижевск, ул. 40 лет Победы, д. 64, кв. 56, ИНН 1840051041), учредителе ООО «Первая Торговая Компания» - <.....>, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа Общества – директоре <.....> в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении ООО «Первая Торговая Компания», его учредителе и лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа Общества, в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте в Единой информационной системе в сфере закупок.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.