

Решение № РНП-55-45/2016

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

26 сентября 2016 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;

<...> – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные Федеральным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» (далее - заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Торгово-Производственная Компания НОВАТОР» (далее - Общество, ООО «ТПК НОВАТОР») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 092/16 от 11.05.2016, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку медицинских инструментов и контейнера для стерилизации (извещение № 0352100002016000096) (далее – электронный аукцион, контракт № 092/16 от 11.05.2016),

в присутствии представителя заказчика – <...> (доверенность № 30 от 26.09.2016);

в отсутствие представителя Общества, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

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. № 6944 от 12.09.2016) материалы электронного аукциона, информация и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 092/16 от 11.05.2016.

Из представленных материалов и информации следует, что 12.04.2016 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение № 0352100002016000096 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой

контракта 274232,00 руб.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 25.04.2016 было подано две заявки на участие в аукционе; оба участника закупки допущены к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения электронного аукциона от 28.04.2016 указано, что в электронном аукционе приняли участие два участника закупки, наименьшая цена контракта 195075,04 руб. предложена участником закупки с порядковым номером 2, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 28,86 %.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 29.04.2016 следует, что заявки участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, при этом победителем признан участник закупки с порядковым номером 2 – ООО «ТПК НОВАТОР» с ценой контракта 195075,04 руб.

Согласно хронологии заключения контракта в соответствии с информацией, представленной (вх. 7025э от 14.09.2016) оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер», 29.04.2016 заказчиком направлен проект контракта ООО «ТПК НОВАТОР».

04.05.2016 Обществом направлен протокол разногласий к проекту контракта. Причина отклонения проекта контракта: «Опечатки в тексте (имя директора) и редактирование спецификации с ценами».

04.05.2016 заказчиком повторно направлен проект контракта победителю.

10.05.2016 Обществом были размещены подписанные проект контракта и документ в обеспечение его исполнения в виде информации, подтверждающей добросовестность такого участника на дату подачи заявки.

11.05.2016 проект контракта подписан заказчиком.

13.05.2016 на официальном сайте ЕИС размещена информация о заключенном с ООО «ТПК НОВАТОР» контракте № 092/16 от 11.05.2016.

19.08.2016 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 092/16 от 11.05.2016 в связи с ненадлежащим исполнением Обществом обязательств по контракту, которое в этот же день было размещено на официальном сайте ЕИС.

07.09.2016 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении контракта № 092/16 от 11.05.2016.

2. В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта № 092/16 от 11.05.2016, Комиссия считает, что **сведения об ООО «ТПК НОВАТОР» 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.

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 2.4.6 контракта № 092/16 от 11.05.2016 следует: *«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».*

Пунктом 8.3 контракта № 092/16 от 11.05.2016 также установлено: *«Расторжение настоящего контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в*

связи с односторонним отказом Стороны от исполнения контракта в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации».

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 19.08.2016 об одностороннем отказе от исполнения контракта № 092/16 от 11.05.2016 в этот же день было размещено на официальном сайте и направлено следующими способами:

- 22.08.2016 по почте заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64403398178487) по адресу ООО «ТПК НОВАТОР», указанному в контракте: 606120, Нижегородская обл., г. Ворсма, пер. Чапаева, д.1;

- 22.08.2016 по указанному в контракте адресу электронной почты ООО «ТПК НОВАТОР» innov_grup@bk.ru;

- 22.08.2016 телеграммой (**27.08.2016** заказчиком получено уведомление о невозможности вручения телеграммы по адресу, указанному в контракте).

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.

Касательно правовых оснований для одностороннего расторжения контракта № 092/16 от 11.05.2016 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 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

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 договоров поставки.

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.

В разделе «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения № 0352100002016000096, в пункте 5.3 документация об электронном аукционе и пункте 6.1 контракта № 092/16 от 11.05.2016 указано: *«Не позднее 30 (тридцати) дней с даты заключения контракта».*

В соответствии с пунктом 8.1 контракта № 092/16 от 11.05.2016 срок действия договора установлен по 31.12.2016.

В письменном обосновании причин одностороннего отказа от исполнения контракта, представленного в Омское УФАС России в составе обращения заказчика (вх. № 6944 от 12.09.2016), в том числе указано:

«Максимальный срок поставки товара – не позднее 30 (тридцати) дней с даты заключения контракта, то есть не позднее 11 июня 2016 г.

Однако в указанную дату товар поставлен не был.

Заказчиком в адрес поставщика были направлены соответствующие претензии от 29.06.2016 № 939, 07.07.2016 № 998, которые были оставлены без ответа.

Таким образом, ООО «ТПК НОВАТОР» фактически не исполнило договорные обязательства по контракту в полном объеме».

Также заказчиком представлено письмо ООО «ТПК НОВАТОР» (исх. № 2/120516 от 12.05.2016) следующего содержания: *«Настоящим письмом Общество с ограниченной ответственностью «Торгово-Производственная Компания НОВАТОР» в лице директора <...>, действующего на основании Устава предлагает Вам заключить соглашение и расторгнуть контракт № 092/16 от 11.05.2016 в соответствии с положениями частей 8-26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе в связи с ошибкой в расчетах по причине повышения цен производителя инструментов».*

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в установленные пунктом 6.1 контракта № 092/16 от 11.05.2016 сроки Обществом не была осуществлена поставка медицинских инструментов и контейнера для стерилизации, следовательно, Обществом нарушено существенное условие контракта – условие о сроках поставки товара.

Омским УФАС России было направлено в адрес Общества (исх. № 03-6310 от 14.09.2016) письмо о представлении в срок не позднее 23.09.2016 письменных пояснений по факту одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта с приложением подтверждающих документов, в данном письме также содержалось уведомление о рассмотрении 26.09.2016 в 10:00 час. настоящего обращения

заказчика.

В срок до 23.09.2016 Обществом письменных пояснений и каких-либо документов не представлено, на заседание Комиссии представитель Общества не явился.

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.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Омское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках заключенного контракта, Общество должно осознавать то обстоятельство, что оно вступило в правоотношения по расходованию публичных финансов, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

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), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Торгово-Производственная Компания НОВАТОР» (ИНН <...>), представленные Федеральным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 092/16 от 11.05.2016 по результатам проведения электронного аукциона на поставку медицинских инструментов и контейнера для стерилизации (извещение № 0352100002016000096), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

2. Сведения о генеральном директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Торгово-Производственная Компания НОВАТОР» <...> (ИНН <...>), представленные Федеральным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Западно-Сибирский медицинский центр Федерального медико-биологического агентства» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 092/16 от 11.05.2016 по результатам проведения электронного аукциона на поставку медицинских инструментов и контейнера для стерилизации (извещение № 0352100002016000096), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

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

<...>

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>