

## Решение № РНП-55-100/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном исполнителе

17 октября 2017 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 «Ледокол» (далее – ООО «Ледокол», общество, исполнитель), представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Клиническая психиатрическая больница имени Н.Н. Солодниковой» (далее – БУЗОО «КПБ им. Н.Н. Солодниковой», заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № Ф.2018.184897 от 04.05.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования узлов учета тепловой энергии, автоматизированных тепловых узлов, циркуляционных насосов, теплообменников (извещение № [0352200032618000073](#)) (далее – электронный аукцион, контракт № Ф.2018.184897 от 04.05.2018, контракт),

в присутствии представителей:

заказчика – «...» (доверенность № 95-ПР от 09.01.2018);

общества – «...» (доверенность № 2 от 11.10.2018)

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. № 8574 от 03.10.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2018.184897 от 04.05.2018.

Из представленных материалов и информации следует, что 07.04.2018 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком были размещены извещение № [0352200032618000073](#) и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 407083,32 руб.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 17.04.2018

указано, что на участие в электронном аукционе было подано десять заявок, все участники были допущены к участию в аукционе.

Согласно протоколу проведения аукциона от 20.04.2018 в процедуре проведения электронного аукциона приняли участие восемь участников закупки, наименьшее ценовое предложение 144193,42 руб. сделано участником с номером заявки 7.

23.04.2018 размещен протокол подведения итогов электронного аукциона, который свидетельствует о том, что победителем электронного аукциона признано ООО «Ледокол».

Согласно хронологии заключения и исполнения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 8647э от 05.10.2018):

23.04.2018 заказчиком направлен на подпись проект контракта ООО «Ледокол».

26.04.2018 обществом размещен протокол разногласий по проекту контракта; в этот же день проект контракта вновь был отправлен участнику на подпись.

28.04.2018 ООО «Ледокол» подписало проект контракта.

04.05.2018 контракт заключен.

14.09.2018 решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено на официальном сайте ЕИС.

04.10.2018 информация о расторжении контракта размещена на официальном сайте ЕИС.

**2.** В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта № Ф.2018.184897 от 04.05.2018 Комиссия считает, что **сведения об ООО «Ледокол» 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.

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 с абзацем третьим пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг).

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ 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 ГК РФ 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**.

Поставщик (подрядчик, **исполнитель**) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, **если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта** (часть 19 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе).

В контракте № Ф.2018.184897 от 04.05.2018 содержится информация следующего содержания:

- *8.1. Настоящий контракт может быть расторгнут досрочно по соглашению сторон, по решению суда по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством, в одностороннем порядке по требованию одной из сторон в порядке, предусмотренном гражданским законодательством, Федеральным законом от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».*

4.3. **Исполнитель** вправе:

4.3.2. **Принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта** в порядке и основаниям, установленным гражданским законодательством РФ.

4.4. **Заказчик** вправе:

#### 4.4.4 **Принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в порядке и основаниям, установленным гражданским законодательством РФ**».

В соответствии с пунктом 1.1 раздела 1 «Предмет контракта» контракта:

*«Заказчик поручает, а Исполнитель обязуется оказать услуги по техническому обслуживанию оборудования узлов учета тепловой энергии, автоматизированных тепловых узлов, циркуляционных насосов, теплообменников».*

Контрактом № Ф.2018.184897 от 04.05.2018 определены срок оказания услуг и срок действия контракта:

- 1.2. **Сроки оказания услуг: с 01.07.2018 г. по 31.12.2018 года, включительно.**

1. **Настоящий контракт вступает в силу с 01.07.2018 г. и действует до полного исполнения обязательств сторонами».**

Пунктом 4.1 раздела 4 «Права и обязанности сторон» установлены **обязанности исполнителя**, в частности:

*«4.1.1. Исполнитель обязан поддерживать узел учета тепловой энергии (далее – УУТЭ), автоматизированные тепловые узлы в работоспособном состоянии, соответствующем установленным техническим нормативам (условиям эксплуатации) и выполнять в полном объеме техническое обслуживание УУТЭ, автоматизированных тепловых узлов (чистка узлов, устранение негерметичности, устранение неисправности электрической схемы и т.д.) в период эксплуатации».*

Пунктом 4.2 раздела 4 «Права и обязанности сторон» регламентированы **обязанности заказчика**, в том числе:

*«4.2.1. Заказчик обязан обеспечить сохранность оборудования, входящего в состав УУТЭ, автоматизированных тепловых узлов, и контрольных пломб на нем, обеспечить нормальные условия эксплуатации УУТЭ, автоматизированных тепловых узлов в соответствии с требованиями эксплуатационной документации».*

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.

В соответствии с частями 20 и 21 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **решение** поставщика (подрядчика, **исполнителя**) об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия такого решения, **направляется заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику. Выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. **Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления. Решение** поставщика (подрядчика, **исполнителя**) об одностороннем отказе от исполнения контракта **вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком** (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией установлено, что 20.08.2018 (исх. № 76) уведомление общества о расторжении контракта в одностороннем порядке было доставлено в канцелярию заказчика, в уведомлении указана причина расторжения:

*«В соответствии с п. 4.2.1. Заказчик обязан обеспечить сохранность оборудования, входящего в состав УУТЭ, автоматизированных тепловых узлов, и контрольных пломб на нем, обеспечить нормальные условия эксплуатации УУТЭ, автоматизированных тепловых узлов в соответствии с требованиями эксплуатационной документации, однако своих обязанностей не исполнил, отремонтировав теплообменник, не поставив нашу организацию в известность, который впоследствии вышел из строя и нарушил работу прибора учета, из-за чего «ОмскРТС» произвел перерасчет и выставил Вам счет на 451841,40. И Ваша организация письмом № 2723 от 10.08.2018 года уведомила нас о взыскании убытков с нашей организации, необоснованно обвинив нас в ненадлежащем исполнении контракта».*

В ответ на указанное уведомление общества заказчиком было направлено письмо ООО «Ледокол» 28.08.2018 (исх. № 2935), в котором БУЗОО «КПБ им. Н.Н. Солодникова» сообщает о том, что не принимает уведомление, так как считает его незаконным и необоснованным ввиду отсутствия в нем даты принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, а также несоблюдения порядка надлежащего уведомления.

Датой уведомления обществом заказчика в соответствии с требованиями части 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе является **20.08.2018**.

Учитывая положения части 21 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, решение общества об одностороннем отказе от исполнения контракта, вступило в силу и контракт считается расторгнутым **31.08.2018**.

Указанное свидетельствует о том, что общество, расторгнув контракт в одностороннем порядке, вполне обоснованно имело право прекратить оказывать услуги, являющиеся предметом контракта.

В связи с тем, что ООО «Ледокол» прекратило исполнять обязанности, предусмотренные контрактом, 14.09.2018 заказчик также принимает решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2018.184897 от 04.05.2018, в соответствии с требованиями части 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе в этот же день размещает его на официальном сайте ЕИС.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено обществу следующими способами:

- 14.09.2018 (исх. № 3160 от 14.09.2018) заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64407027005380) по адресу общества, указанному в контракте: 644073, г. Омск, ул. 2-я Солнечная, д. 29, корпус 2. Согласно представленной заказчиком в обращении копии уведомления о вручении данное почтовое отправление вручено 19.09.2018; уведомление о вручении обществу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2018.184897 от 04.05.2018 получено заказчиком 20.09.2018;

- 14.09.2018 по адресу электронной почты ООО «Ледокол» Ledokol.omsk@mail.ru.

Относительно правовых оснований для одностороннего расторжения контракта от 07.08.2017 № Ф.2017.331984 по инициативе исполнителя Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 1 статьи 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, **за исключением случаев, предусмотренных** настоящим Кодексом, **другими законами** или иными правовыми актами.

Исполнитель, реализуя свое право, предусмотренное частью 19 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта явилось невыполнение заказчиком обязанности, предусмотренной пунктом 4.2.1 контракта № Ф.2018.184897 от 04.05.2018.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения (часть 22 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе).

Учитывая, что датой уведомления исполнителем заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта являлось 20.08.2018, БУЗОО «КПБ им. Н.Н. Солодникова» в период с 20.08.2018 по 30.08.2018 имело право устранить нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе исполнителя от его исполнения.

На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-8682 от 04.10.2018) обществом представлены (вх. № 8862 от 11.10.2018) письменные пояснения, в которых, в частности указано:

*«29.08.2018г. Исполнитель сообщил, что в течение десятидневного срока Заказчику*

*необходимо устранить нарушения, послужившие основанием для расторжения контракта в одностороннем порядке. В противном случае, 31 августа 2018 года специалист Исполнителя по наладке и регулированию оборудования, приборов учета тепловой энергии прекратит ежедневное дежурство, также будут демонтированы модемы для снятия показаний с приборов учета. (Письмо исх. № 50 от 29.08.2018 года).*

*В период с 20.08.2018г. по 29.08.2018г. Заказчиком не было предпринято мер для разрешения сложившейся ситуации».*

Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ 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 ГК РФ, 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.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

По мнению Комиссии, все вышеизложенное в совокупности свидетельствует о том, что ООО «Ледокол» прекратило исполнять обязательства в связи с тем, что контракт № Ф.2018.184897 от 04.05.2018 был расторгнут по его инициативе 31.08.2018.

Учитывая, что вопросы исполнения контракта регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, то Комиссия Омского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия сторон 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, 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

РЕШИЛА:

В связи с односторонним отказом бюджетного учреждения здравоохранения Омской области «Клиническая психиатрическая больница имени Н.Н. Солодникова» от исполнения контракта № Ф.2018.184897 от 04.05.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на оказание услуг по техническому обслуживанию оборудования узлов учета тепловой энергии, автоматизированных тепловых узлов, циркуляционных насосов, теплообменников, (извещение № [0352200032618000073](#)) **не включать в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)** сведения:

- об обществе с ограниченной ответственностью «Ледокол» (ИНН 5507243881, 644073, г. Омск, ул. 2-я Солнечная, д. 29, корпус 2),

- о директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Ледокол» Петтай Надежде Леонардовне (ИНН 550704042940).

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

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»