

Решение № РНП-55-35/2016

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

18 июля 2016 г.

г. Омск

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

<...> – и.о. заместителя руководителя управления, заместителя Председателя Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Факел Сибири» (далее – ООО «Факел Сибири», Общество, победитель, поставщик), представленные казенным учреждением Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» (далее – КУ «ЦУС», заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта от 19.04.2016 № 07/04/16, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку мягкого инвентаря: спецодежды и спецобуви (извещение № 0352200019916000020) (далее – электронный аукцион, контракт от 19.04.2016 № 07/04/16),

в присутствии представителей:

заказчика - <...> (доверенность от 14.01.2016 № 3);

Общества – <...> (доверенность от 04.07.2016),

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. № 4987 от 05.07.2016, вх. № 5017 от 06.07.2016) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 19.04.2016 № 07/04/16.

Из представленных материалов и информации следует, что 18.03.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0352200019916000020 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 386774,57 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 01.04.2016 на участие в аукционе подано четыре заявки, все участники допущены к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения электронного аукциона от 04.04.2016 указано, что в аукционе приняли участие четыре участника, наименьшая цена контракта 256080 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 2 - ООО «Факел Сибири», при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 33,8%.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 07.04.2016 следует, что заявка ООО «Факел Сибири» соответствует требованиям документации об электронном аукционе; ООО «Факел Сибири» признано победителем электронного аукциона.

19.04.2014 между заказчиком и ООО «Факел Сибири» заключен контракт № 07/04/16.

17.06.2016 в связи с нарушением сроков поставки товара по контракту от 19.04.2014 № 07/04/16 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от его исполнения.

20.06.2016 на официальном сайте размещено решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 19.04.2016 № 07/04/16 в связи с нарушением условий, предусмотренных контрактом.

2. В целях проверки фактов указанных сведений Омским УФАС России направлено в адрес ООО «Факел Сибири» письмо (исх. от 06.07.2016 № 03-4514э) с предложением о представлении письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), данное письмо содержало также уведомление о рассмотрении 18.07.2016 в 10:40 часов настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом представлены (вх. от 14.07.2016 № 5275) возражения следующего содержания: *«Государственный контракт был прекращен 16 мая 2016 года в связи с отказом ООО «Факел Сибири» от исполнения обязательств по Государственному контракту. Соответствующее уведомление было получено Заказчиком 04 мая 2016 года. В связи с отсутствием действий по устранению нарушений со стороны Заказчика решение об одностороннем отказе вступило в силу 16 мая 2016 года.*

После 16 мая 2016 года обязательства сторон по Государственному контракту считаются прекращенными. Дальнейшие действия Заказчика по заявлению Претензий и расторжению Государственного контракта по своей инициативе лишены всякого смысла с юридической точки зрения. Решение об отказе имело место через месяц после вступления в силу Решения об одностороннем отказе от исполнения обязательств по Государственному контракту принятому Поставщиком. Прекращенный Государственный контракт нельзя прекратить дважды. Получение уведомления от Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Государственного контракта 23 июня 2016 года правового значения не имеет. Датой расторжения Государственного контракта, указанной Заказчиком как «04 июля 2016 года», в действительности является «16 мая 2016 года». Расторгнут Государственный контракт был не по инициативе Заказчика, а по инициативе Поставщика.

Государственный контракт № 07/04/16 (далее - «Контракт») был заключен 19 апреля

2016 года между КУ «ЦУС» (далее именуемое - «Заказчик») и ООО «Факел Сибири» (далее - «Поставщик»). Государственный контракт вступил в силу с момента его заключения (п.7.1 Контракта).

06 апреля 2016 года платежным поручением №37 Заказчику в качестве обеспечения исполнения контракта Поставщиком было перечислено 30 000 (Тридцать тысяч) рублей.

В рамках заключенного 19 апреля 2016 года Государственного контракта № 07/04/16 на основании Протокола подведения итогов электронного аукциона от 07 апреля 2016 года № 2 Обществом с ограниченной ответственностью «Факел Сибири» 19 апреля 2016 года в 14 часов 05 минут и 29 апреля 2016 года в 14 часов 00 минут была осуществлена поставка мягкого инвентаря: спецодежды и спецобуви в соответствии со Спецификацией (Приложением к контракту) в оговоренном Государственным контрактом количестве (согласно прилагаемому к настоящей претензии проекту Акта приема-передачи) (далее - «Товар») по адресу: г.Омск, ул.Красногвардейская, д.42. Поставки Товара 19 апреля и 29 апреля 2016 года признаны Заказчиком и в сообщении сведений, и в другой корреспонденции.

В соответствии с п.4.1.3 Контракта Заказчик обязался обеспечить приемку поставленного товара в соответствии с условиями Контракта и требованиями законодательства. В соответствии с п. 5.2 Контракта Казенное учреждение должно было обеспечить приемку товара, но своих обязательств Заказчик не исполнил.

Аналогичная обязанность закреплена ст.ст. 484, 513 ГК РФ, в соответствии с которой Покупатель (Заказчик) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки. Принятые покупателем (получателем) товары должны быть им осмотрены в срок, определенный законом, иными правовыми актами, договором поставки или обычаями делового оборота. Дважды в десятидневный срок Заказчик нарушил обязательства по приемке Товара.

Пункт 5.3 Контракта определяет, что при приемке товара по количеству Заказчик проверяет соответствие количества поставленного товара и товара, указанного в товарной накладной, количеству, указанному в спецификации.

В нарушение взятых на себя обязательств Заказчик 19 апреля 2016 года от приемки Товара отказался. В нарушение положений ст.9 Федерального закона «О бухгалтерском учете» каких-либо документов, подтверждающих приемку Товара и возврат Товара Поставщику, как на это указывается в сообщении от 05 июля 2016 года, Заказчик не представляет.

В силу ст. 309 ГК РФ 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 делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 310 ГК РФ).

В этот же день 19 апреля 2016 года в адрес Заказчика была отправлена Претензия, в которой Поставщик просил исполнить обязанность по приемке товара по количеству в течение семи дней с момента получения претензии (ч.2 ст.314 ГК РФ). Также Заказчик был поставлен в известность о том, что в случае отказа в удовлетворении требования о приемке Товара Поставщик оставляет за собой право отказаться от исполнения договора. Заказчик не ответил на Претензию от 19 апреля 2016 года, которая была получена Заказчиком 21 апреля 2016 года.

28 апреля 2016 года в адрес Заказчика была отправлена телеграмма, в которой было указано на необходимость исполнить свои обязательства по приемке Товара 29 апреля 2016 года в 14 часов по адресу нахождения Заказчика.

По прибытии Поставщика с Товаром по адресу: г.Омск, ул.Красногвардейская, д.42, в 14 часов 00 минут 29 апреля 2016 года выяснилось, что Заказчик не обеспечил наличие представителя с доверенностью, который бы мог принять Товар. В связи с тем, что по месту передачи Товара у представителей Заказчика отсутствовали доказательства того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им на это лицом, с учетом риска последствий отсутствия доверенности у принимающей товар стороны (ст.312 ГК РФ), приемка Товара была повторно сорвана Заказчиком.

В соответствии с ч. 3 ст. 523 ГК РФ данное обстоятельство является основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта при наличии существенного нарушения Заказчиком - неоднократного (два и более раза) нарушения обязательства по приемке Товара.

Пунктами 4.2.1, 7.3 Контракта предусмотрено право Заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, что в соответствии с п.19 ст.95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о закупках) предоставляет аналогичное право Поставщику.

29 апреля 2016 года после повторного нарушения обязательства по приемке Товара со стороны Заказчика в адрес последнего было отправлено Уведомление об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

В порядке, предусмотренном ч.20 ст.95 Закона о закупках, в адрес Заказчика было отправлено заказное письмо с уведомлением о вручении и телеграмма. Корреспонденция поступила в адрес Заказчика 04 мая 2016 года. Десятидневный срок на устранение препятствий для исполнения обязательств по поставке Товара закончился 16 мая 2016 года (с учетом ст.193 ГК РФ), в этот же день государственный контракт №07/04/16 от 19 апреля 2016 года был прекращен в связи с отказом Поставщика от исполнения обязательств.

Статья 165.1 ГК РФ предусматривает, что заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

17 мая 2016 года истцом было получено письмо № 993 в ответ на Уведомление об одностороннем отказе от исполнения, в котором, ссылаясь на положения п.22 ст.95 Закона о закупках, Заказчик просил отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, т.к. в течение десятидневного срока устранены нарушения условий Контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения. В своей Претензии № 1075 от 18 мая 2016 года Заказчик повторно ссылается на п.22 ст.95 Закона о закупках.

Оригинал доверенности на представителя Заказчика, упомянутый в Письме, полученном 17 мая 2016 года, во вложении отсутствовал.

В адрес Заказчика был направлен Акт об отсутствии вложения в почтовой корреспонденции. Ни подлинник (в письме, полученном 17 мая 2016 года), ни копия доверенности (с Претензией от 18 мая 2016 года) на представителя Заказчика в адрес Поставщика не направлялась. Ответа на направленный Акт об отсутствии вложения в адрес Поставщика не было.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ лицом, действующим без доверенности является начальник КУ «ЦУС» <...>/ В представленной копии доверенности в качестве руководителя указан некто <...> Какое последний имеет отношение к КУ «ЦУС» не указано. Для представления КУ «ЦУС» перед третьими лицами должна быть выдана доверенность (ст.185 ГК РФ). Согласно ч. 4 ст. 185.1 ГК РФ Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это в соответствии с законом и учредительными документами. Расписка в получении доверенности отсутствует. Образец подписи поверенного в доверенности отсутствует.

В своей Претензии от 18 мая 2016 года Заказчик отказался от возврата обеспечения исполнения контракта, о котором Поставщик просил в Уведомлении об отказе.

Статья 95 Федерального закона от 05.04.2013 №44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" регулирует порядок расторжения контрактов.

Выполнение Поставщиком требований части 20 ст.95 Закона о закупках считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления, которое имело место 04 мая 2016 года, о чем имеется ссылка в Претензии от 18 мая 2016 года, а также подтверждается данными ФГУП «Почта России» и почтовым уведомлением о вручении.

04 мая 2016 года представителем Заказчика было получено Уведомление об одностороннем отказе от исполнения договора. Десятидневный срок, предусмотренный законодательством, истек с учетом положения ст.193 ГК РФ (об окончании срока в нерабочий день) 16 мая 2016 года.

В соответствии с п.21 ст.95 Закона о закупках решение Поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и Контракт считается

расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления Поставщиком Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно п.22 ст.95 Закона о закупках Поставщик 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. В указанный срок нарушения Заказчиком не были устранены.

Действующее законодательство не предусматривает восстановление 10-ти дневного срока, в который должны быть предприняты действия по устранению препятствий для исполнения договора.

Ссылка Заказчика в Претензии от 18 мая 2016 года на своевременное устранение нарушений условий контракта не соответствует действительности. Письмо о возможности приемки Товара с видеозаписью было получено Поставщиком только 17 мая 2016 года - уже за пределами десятидневного срока.

Согласно правовой позиции указанной в п. 10 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 13 сентября 2011 г. №146 "Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с применением к банкам административной ответственности за нарушение законодательства о защите прав потребителей при заключении кредитных договоров" в случае, если законом установлено право стороны отказаться от исполнения договора, отказавшаяся сторона не может быть понуждена к исполнению договора.

В Уведомлении об отказе от исполнения обязательств по Контракту от 29 апреля 2016 года, полученном Заказчиком 04 мая 2016 года, Поставщик требовал вернуть 30 000 (Тридцать тысяч) рублей обеспечения до 27 мая 2016 года, но этого сделано не было.

В соответствии с п. 7.5 Государственного контракта истец вправе в одностороннем порядке расторгнуть Государственный контракт от 19 апреля 2016 г. № 07/04/16 по причине неоднократного нарушения Заказчиком обязанности по приемке Товара.

Согласно ст. 450.1 ГК РФ предоставленное настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310 ГК РФ) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором. В случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым.

Сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором предоставлено право на отказ от договора (исполнения договора), должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором. В соответствии сп.5 ст.10 ГК РФ

добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Законодатель, закрепляя принцип свободы договора, исходит и из необходимости стабильности таких обязательственных отношений. Предоставление сторонам права самостоятельно определять условия договора подразумевает, что воля одного лица на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей по договору без согласия другой стороны может иметь место только в пределах, установленных законом, либо самим соглашением сторон. Вне указанных рамок действия или бездействие лица, содержащее волеизъявление данной стороны, не будет носить для контрагента по договору обязательный характер.

Гражданский кодекс РФ в общих положениях о расторжении договора установил, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным (пункт 3 статьи 450).

При расторжении соглашения обязательства сторон прекращаются (пункт 1 статьи 453 ГК РФ). Наряду с основными прекращаются и дополнительные обязательства. Заказчик не мог отказаться от исполнения уже несуществующего обязательства. Такая сделка не соответствует законодательству и является ничтожной - не порождающей никаких правовых последствий (ст. 168 ГК РФ).

Расторжение Государственного контракта было осуществлено по инициативе Поставщика по причине существенного нарушения обязательств со стороны Заказчика 16 мая 2016 года».

3. В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения заказчиком контракта от 19.04.2016 № 07/04/2016 Комиссия считает, что **сведения об ООО «Факел Сибири» не подлежат включению в реестр**, учитывая следующее.

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 № 0352200019916000020 указано: «В течение 10 (десяти) дней с момента заключения Государственного контракта».

Аналогичный срок поставки товара установлен в пункте 3.1 контракта от 19.04.2016 № 07/04/2016.

Таким образом, поставка товара должна быть осуществлена с 19.04.2016 по

28.04.2016 включительно.

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 (далее – ГК РФ), 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 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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.

На основании части 6 указанной статьи в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов (часть 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе).

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 силу части 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.

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 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.

Согласно пункту 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.

Пунктом 7.5 контракта от 19.04.2016 № 07/04/2016 предусмотрено: «*Расторжение*

контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством».

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ 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.

Пунктом 3 указанной статьи установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

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.

Статьей 309 ГК РФ 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.

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.

Частями 1 и 2 статьи 513 Гражданского кодекса Российской Федерации покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки. Принятые покупателем (получателем) товары должны быть им осмотрены в срок, определенный законом, иными правовыми актами, договором поставки или обычаями делового оборота.

Согласно пункту 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](#)).

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон (пункт 4 статьи 523).

Пунктами 5.2 - 5.5 контракта от 19.04.2014 № 07/04/16 установлено следующее:

«5.2. Приемка товара по качеству и количеству производится не позднее 10 (десяти) рабочих дней с момента поставки товара. Результаты приемки товара в этот же срок оформляются актом приема-передачи товара, который подписывается Государственным заказчиком и Поставщиком, либо Поставщику Государственным заказчиком направляется мотивированный отказ.

5.3. При приемке товара по количеству Государственный заказчик проверяет соответствие количества поставленного товара и товара, указанного в товарной накладной, количеству, указанному в спецификации.

5.4. При приемке товара по качеству Государственный заказчик проверяет соответствие характеристик поставляемого товара, характеристикам, указанным в акте приема-передачи товара и контракте. В случае выявления Государственным заказчиком факта поставки товара, несоответствующего требованиям по количеству и/или качеству, об этом делается отметка в товарной накладной.

5.5. Государственный заказчик вправе не отказывать в приемке поставленного товара в случае выявления несоответствия товара условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке товара и устранено Поставщиком».

Из представленных материалов следует, что 21.04.2016 в адрес заказчика поступила (вх. № 858) претензия ООО «Факел Сибири» от 19.04.2016, в которой указано, что 19.04.2016 в 14 часов 05 минут Обществом была осуществлена поставка мягкого инвентаря: спецодежды и спецобуви в соответствии со спецификацией в количестве согласно акту приема-передачи от 19.04.2016. От приемки товара заказчик отказался, при этом акт приема-передачи заказчиком не был подписан. В связи с чем, Общество просит заказчика исполнить обязанность по приемке товара по количеству в течение семи дней с момента получения

настоящей претензии.

К настоящей претензии Обществом были приложены следующие документы:

- проект акта приема-передачи от 19.04.2016;
- товарная накладная от 19.04.2016 № 194 на общую сумму 256080 руб.;
- счет-фактура от 19.04.2016 № 194 на сумму 256080 руб.

На заседании Комиссии представителем заказчика даны пояснения о том, что при поставке товара было выявлено несоответствие товара спецификации, товар был возвращен поставщику. Заказчик был готов осуществить частичную приемку товара, от которой поставщик отказался.

При этом заказчиком и Обществом не были представлены Комиссии подтверждающие документы о несоответствии поставленного товара спецификации с отметкой о таком несоответствии.

В подтверждение поставки товара в адрес заказчика Обществом представлена копия путевого листа легкового автомобиля серии ПП № 001 от 19.04.2016 марки СУЗУКИ ЛЭНДИ, государственный номерной знак Т 125 ЕХ 55, удостоверение № 55 ВА № 277946, с указанием места отправления: ООО «Факел Сибири» г. Омск, ул. Путевая, д. 100/3 и назначения: КУ «ЦУС» г. Омск, ул. Красногвардейская, д. 42, время выезда: 13-00, время возвращения: 15-30.

28.04.2016 Обществом по адресу заказчика: 644099, г. Омск, ул. Красногвардейская, д. 42, указанному в контракте от 19.04.2014 № 07/04/16, направлена телеграмма:

«ОМСК 350/4283001 55 28/04 0851= УВЕДОМЛЕНИЕ ТЕЛЕГРАФОМ Г ОМСК ЧЗ УЛ КРАСНОГВАРДЕЙСКАЯ Д Ч2 КАЗЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ОМСКОЙ ОБЛАСТИ ЦЕНТР УЧЕТА И СОДЕРЖАНИЯ СОБСТВЕННОСТИ ОМСКОЙ ОБЛАСТИ=ПРОСИМ ВАМ ОБЕСПЕЧИТЬ ПРИЕМКУ МЯГКОГО ИНВЕНТАРЯ СОГЛАСНО ГОСУДАРСТВЕННОМУ КОНТРАКТУ НР 07/04/16 ОТ 19.04.16 Г ПО АДРЕСУ КРАСНОГВАРДЕЙСКАЯ Д Ч2 ДАТА ПРИЕМКИ 29 АПРЕЛЯ 2016 ГОДА В 14.00 ОМСКОГО ВРЕМЕНИ=ДИРЕКТОР ООО ФАКЕЛ СИБИРИ <...>- НННН 09095546 28.04.2016 09.12».

Данная телеграмма получена заказчиком 28.04.2016, в подтверждение чего Обществом представлена квитанция о вручении:

«ОМСК 99/517013 Ч2 2804 1622=ОМСК 30 ЧЕРЕДОВАЯ 26/1 КВ 96 <...>=ТЕЛЕГРАММА ПОДАННАЯ ВАМИ ПО КВИТАНЦИИ 350/4283001 28/Ч АДРЕСУ КРАСНОГВАРДЕЙСКАЯ Ч2 КАЗЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ОМСКОЙ ОБЛАСТИ ЦЕНТР УЧЕТА И СОДЕРЖАНИЯ СОБСТВЕННОСТИ ОМСКОЙ ОБЛАСТИ ВРУЧЕНА ВЕДУЩЕМУ ИНЖЕНЕРУ <...> 28/Ч 13 ЧАС 50 МИН=МЕНЕДЖЕР <...>-НННН09095722 28.04.2016 16.28».

В обращении (вх. от 05.07.2016 № 1126) заказчик указывает: «29 апреля 2016 года при повторной поставке Поставщик сослался на отсутствие доверенности у представителя, не став дожидаться подготовки доверенности бухгалтерией КУ «ЦУС», покинул склад Заказчика».

На заседании Комиссии представителем Общества даны пояснения о том, что

заказчик не обеспечил наличие представителя с надлежаще оформленной доверенностью, который бы смог принять товар, и вследствие чего товар принят не был. При этом поставка товара 29.04.2016 осуществлялась сторонней организацией, в подтверждение чего представителем Общества представлены следующие документы:

- копия акта от 29.06.2016 № 169 об исполнении ООО «КАР СЕРВИС КС» договора с заказчиком ООО «Факел Сибири» на оказание автотранспортных услуг в сумме 1500 руб.;

- копия квитанции ООО «КАР СЕРВИС КС» к приходному кассовому ордеру № 894 от 29.04.2016 на автотранспортные услуги (перевозка спец. одежды для КУ «ЦУС» в объеме 2,8 м) по маршруту: ул. 1 Путевая, д. 100 – ул. Красногвардейская, д. 42 и обратно на сумму 1500 руб.;

- копия чека об оплате ООО «КАР СЕРВИС КС» суммы 1500 руб.

Данные обстоятельства, а именно повторное нарушение заказчиком обязательств по приемке товара, явились для Общества основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта.

В соответствии с частью 19 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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.

Согласно части 20 указанной статьи 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 (частью 21 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе).

Частью 22 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

29.04.2016 Обществом по почте заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64403094000105) по адресу заказчика: 644099, г. Омск, ул. Красногвардейская, д. 42, указанному в контракте от 19.04.2014 № 07/04/16, направлено уведомление об одностороннем отказе от исполнения контракта поставки, в котором указано: «В соответствии с п. 5. 2 Договора Ваше учреждение должно было обеспечить приемку товара, однако своих обязательств не исполнило, тем самым нарушив ст. 484 ГК РФ. Настоящим извещаем Вас, что государственный контракт от 19 апреля 2016 г. № 07/04/2016 на основании п. 4 ст. 523 ГК РФ, а также п. 7.5 государственного контракта считается расторгнутым по истечении десяти дней с момента получения Вашим учреждением настоящего уведомления. Требуем вернуть в срок до 27 мая 2016 г. денежную сумму в размере 30000 (Тридцать тысяч) рублей 00 копеек на основании платежного документа № 37 от 06.04.2016 на банковские реквизиты Поставщика, указанные в государственном контракте».

Согласно уведомлению о вручении данное почтовое отправление было получено 04.05.2016 представителем заказчика по доверенности № 495. Обществом **04.05.2015 получено подтверждение о вручении заказчику указанного почтового отправления.** Таким образом, датой надлежащего уведомления заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта является **04.05.2016**.

Кроме того, 29.04.2016 Обществом была направлена телеграмма, копия которой приложена к настоящему обращению Заказчика, в которой указано: «ОМСК 350/4294201 73 29/04 1154= УВЕДОМЛЕНИЕ ТЕЛЕГРАФОМ Г ОМСК 99 УЛ КРАСНОГВАРДЕЙСКАЯ Д 42 ЦЕНТР УЧЕТА И СОДЕРЖАНИЯ СОБСТВЕННОСТИ ОМСКОЙ ОБЛАСТИ КАЗЕННОГО УЧРЕЖДЕНИЯ ОМСКОЙ ОБЛАСТИ <...>= УВЕДОМЛЯЕМ ОБ ОДНОСТОРОННЕМ ОТКАЗЕ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ГОСУДАРСТВЕННОМУ КОНТРАКТУ НР 07/04/16 ОТ 19 АПРЕЛЯ 2016 ГОДА В СООТВЕТСТВИИ С П.7.5 ПО ПРИЧИНЕ НЕОДНОКРАТНОГО НАРУШЕНИЯ ОБЯЗАННОСТИ ПО ПРИЕМКЕ ТОВАРА И РАСТОРЖЕНИИ ГОСУДАРСТВЕННОГО КОНТРАКТА В ТЕЧЕНИЕ ДЕСЯТИ ДНЕЙ С МОМЕНТА ПОЛУЧЕНИЯ НАСТОЯЩЕГО УВЕДОМЛЕНИЯ=ДИРЕКТОР ООО ФАКЕЛ СИБИРИ <...>-НННН 09095864 29.04.2016 12.28».

Данная телеграмма получена заказчиком 04.05.2016 за входящим номером 933.

Обществом в полной мере исполнены императивные меры части 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе по направлению заказчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 19.04.2016 № 07/04/16.

Поскольку в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом Обществом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта от 19.04.2016 № 07/04/16 нарушения условий контракта заказчиком не устранены, в соответствии с частью 21 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 19.04.2016 № 07/04/16 вступило в силу и контракт считается расторгнутым 15.05.2016.

Между тем, 06.05.2016 заказчиком после получения уведомления Общества об

одностороннем отказе от исполнения контракта, в адрес Общества направлено письмо (исх. № 993) о том, что заказчик не отказывается от приемки товара и готов приступить к ней в любое для Общества время, для чего направляет оригинал доверенности на представителя. В данном письме заказчик указывает на обязанность поставщика отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

Вместе с тем, данное письмо направлено заказчиком заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64409903525098) и было вручено **17.05.2016** представителю Общества <...> по доверенности № 1 от 03.01.2016 и вернулось заказчику 18.05.2016.

При этом в представленном в обращении заказчика акте Общества об отсутствии документов или других вложений в почтовых отправлениях от 17.05.2016 указано, что при вскрытии письма с почтовым идентификатором 64409903525098 в нем не оказалось упомянутого в тексте письма подлинника доверенности на представителя КУ «ЦУС» для приемки товара.

Комиссия отмечает, что опись отправленного заказчиком письма с почтовым идентификатором 64409903525098 в материалах дела отсутствует, и проверить, был ли вложен на самом деле подлинник доверенности на представителя КУ «ЦУС» Комиссии не представляется возможным.

18.05.2016 заказчиком по почте заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64409903592526) по адресу Общества: 644030, г. Омск, ул. 10-я Чередовая, д. 26/1, кв. 96, указанному в контракте от 19.04.2014 № 07/04/16, направлена претензия (исх. № 1075) о том, что в связи с направлением в адрес Общества письма (исх. от 06.05.2016 № 993) с приложением копии доверенности на представителя КУ «ЦУС» для получения товара и учитывая своевременное устранение нарушений условий контракта, у Общества отсутствуют основания для одностороннего отказа от исполнения контракта, с уведомлением о необходимости произвести поставку товара, предусмотренного спецификацией к заключенному контракту, в кратчайшие сроки. В случае невыполнения условий поставки товара, а также последующего нарушения существенных условий заключенного контракта КУ «ЦУС» оставляет за собой право расторгнуть контракт в одностороннем порядке и взыскать убытки.

Данное письмо вручено **24.05.2016** представителю Общества <...> по доверенности № 1 от 03.01.2016 и вернулось заказчику 25.05.2016.

17.06.2016 в связи с тем, что Обществом поставка товара не была осуществлена и отсутствовала какая-либо информация от заказчика о планируемых сроках поставки, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (исх. № 1240), которое было направлено 17.06.2016 следующими способами:

- по почте заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64409903982051) по адресу Общества: 644030, г. Омск, ул. 10-я Чередовая, д. 26/1, кв. 96, указанному в контракте от 19.04.2014 № 07/04/16. Согласно уведомлению о вручении 23.06.2016 данное почтовое отправление было получено <...>.

Подтверждение о вручении Обществу указанного почтового отправления получено заказчиком 23.06.2016;

- телеграммой: «КОПИЯ ТЕЛЕГРАММЫ ОМСК 350/Ч166201 29 17/06 1141=УВЕДОМЛЕНИЕ ТЕЛЕГРАФОМ ОМСК 30 10 ЧЕРЕДОВАЯ 26 КОРП 1 КВ 96 ФАКЕЛ СИБИРИ <...>=КУ ЦУС УВЕДОМЛЯЕТ ОБ ОДНОСТОРОННЕМ ОТКАЗЕ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОГО КОНТРАКТА НР 07/04/16 ОТ 19.04.2016-С ПОДЛИННЫМ ВЕРНО 17 ИЮНЯ 2016 Г ОМСК МЕНЕДЖЕР <...>».

Данная телеграмма была получена Обществом 23.06.2016, в подтверждение чего заказчиком представлена копия квитанции о вручении: «ОМСК 99/Ч12013 34 23/06 0852= ОМСК ЧЗ КРАСНОГВАРДЕЙСКАЯ Ч2 КУ ЦУС=ТЕЛЕГРАММА ПОДАННАЯ ВАМИ ПО КВИТАНЦИИ 350/Ч166201 17/06 АДРЕСУ 10 ЧЕРЕДОВАЯ 26 КОРП 1 КВ 96 ООО ФАКЕЛ СИБИРИ <...> ВРУЧЕНА ЛИЧНО 23/6 08 ЧАС 35 МИН=МЕНЕДЖЕР <...>-НННН 09103737 23.06.2016 08.57».

20.06.2016 заказчиком размещено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на официальном сайте ЕИС.

04.07.2016 размещена информация о расторжении контракта на официальном сайте ЕИС.

Вместе с тем, на дату получения (**17.05.2016**) Обществом вышеуказанного письма заказчика (исх. от 06.05.2016 № 993) решение ООО «Факел Сибири» об одностороннем отказе от исполнения контракта от 19.04.2016 № 07/04/2016 вступило в силу и контракт был расторгнут по инициативе Общества.

При указанных обстоятельствах Комиссия считает, что сведения об ООО «Факел Сибири» не подлежат включению в реестр.

Помимо указанного, Комиссия отмечает, что из возражений Общества (вх. от 14.07.2016 № 5276) следует, что 10.06.2016 в адрес заказчика направлено исковое заявление о взыскании неосновательного обогащения по прекращенному договору поставки.

К вышеуказанным возражениям ООО «Факел Сибири» приложены копии следующих документов:

- искового заявления о взыскании неосновательного обогащения по прекращенному договору поставки (вх. № 55163 от 15.06.2016);

- копия определения о принятии искового заявления к производству и рассмотрению дела в порядке упрощенного производства от 21.06.2016 № А46-8524/2016.

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:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Факел Сибири» (ИНН 5505213264, 644030, г. Омск, ул. 10-я Чередовая, д. 26/1, кв. 96.), представленные казенным учреждением Омской области «Центр учета и содержания собственности Омской области» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта от 19.04.2016 № 07/04/16, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку мягкого инвентаря: спецодежды и спецобуви (извещение № 0352200019916000020), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>