

Решение № РНП-55-33/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном исполнителе

13 марта 2018 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 «Аудиторская компания «Финансист» (далее – ООО «Аудиторская компания «Финансист», общество, поставщик, победитель), представленные бюджетным учреждением Омской области «Клинический родильный дом № 6» (далее – заказчик, БУЗОО «КРД № 6») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168, заключенного по результатам осуществления закупки способом электронного аукциона на поставку мягкого инвентаря (извещение № 0352300037816000071) (далее – электронный аукцион, договор от 17.01.2017 № 2016.430168),

в присутствии представителя заказчика – <...> (доверенность от 26.02.2018);

в отсутствие представителя общества, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения сведений,

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. № 1694 от 26.02.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168.

Из представленных материалов и информации следует, что 29.11.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение № 0352300037816000071 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой договора 468133,78 руб.

09.12.2016 размещен протокол рассмотрения первых частей заявок, в котором указано, что на участие в аукционе поступило шесть заявок, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 12.12.2016 в электронном аукционе приняли участие четыре участника закупки, наименьшая цена контракта предложена участником с порядковым номером заявки 6 с ценой договора 213592,33 руб., при этом снижение начальной (максимальной) цены договора составило 54,37 %.

В протоколе подведения итогов электронного аукциона от 14.12.2016 указано, что заявки всех участников признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, участник с порядковым номером 6 - ООО «Аудиторская компания «Финансист» признано победителем с ценой договора 213592,33 руб.

Из информации, представленной оператором электронной торговой площадкой ООО «РТС-тендер» (вх. № 1767э от 28.02.2018), а также заказчиком о хронологии действий БУЗОО «КРД № 6» и ООО «Аудиторская компания «Финансист», связанных с заключением договора от 17.01.2017 № 2016.430168, следует:

15.12.2016 - заказчиком направлен проект договора победителю на подпись;

20.12.2016 - обществом опубликован протокол разногласий по проекту договора;

21.12.2016 - заказчиком по адресу электронной почты ООО «Аудиторская компания «Финансист» было направлено письмо с просьбой согласовать цвета с БУЗОО «КРД № 6»;

23.12.2016 - проект договора был повторно отправлен победителю на подпись, а также было направлено письмо по адресу электронной почты общества с просьбой определить цены по видам продукции в соответствии со спецификацией;

28.12.2016 - обществом вновь был опубликован протокол разногласий по проекту договора;

09.01.2017 - проект договора был повторно отправлен заказчиком победителю на подпись;

11.01.2017 - заказчик повторно направил победителю письмо по адресу электронной почты с просьбой согласовать требуемые к поставке цвета и размеры мягких изделий;

12.01.2017 - БУЗОО «КРД № 6» направило по электронной почте общества письмо, информирующее победителя о том, что 12.01.2017 является последним днем для подписания договора; в этот же день ООО «Аудиторская компания «Финансист» подписало проект договора;

17.01.2017 - заказчиком подписан проект договора;

17.01.2017 и 24.01.2017 - заказчиком направлялись письма по адресу электронной почты общества, информирующие победителя о необходимости согласования требуемых к поставке цветов и размеров мягких изделий в рамках договора от 17.01.2017 № 2016.430168;

19.12.2017 - заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168, которое 21.12.2017 было размещено на официальном сайте ЕИС;

21.02.2018 - на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении

договора от 17.01.2017 № 2016.430168.

2. Рассмотрев представленные материалы и заслушав пояснения представителя заказчика, в результате проверки сведений, представленных заказчиком, на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об Обществе с ограниченной ответственностью ООО «Аудиторская компания «Финансист» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

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 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.

На основании [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.

[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 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.

Пунктом 9.3 договора от 17.01.2017 № 2016.430168 предусмотрено: *«Расторжение настоящего Договора возможно по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с*

действующим законодательством».

Также пунктом 9.4 договора от 17.01.2017 № 2016.430168 было предусмотрено: «9.4. Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Договора или обратиться в суд с требованием о расторжении настоящего Договора в случае существенных нарушений Поставщиком обязательств по настоящему Договору, к которым в том числе относится:

- неоднократное нарушение Поставщиком сроков поставки;
- отказ или уклонение Поставщика от исполнения обязательств по устранению недостатков в сроки, установленные настоящим Договором».

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.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий **не допускаются**, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статья 310 Гражданского кодекса Российской Федерации).

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.

В силу пункта 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 Гражданского кодекса Российской Федерации).

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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации).

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.

Пунктом 1.2 договора от 17.01.2017 № 2016.430168 установлено: «Заказчик обязуется принять и оплатить поставленный товар на условиях и в порядке, установленных настоящим Договором».

В пункте 2.2 договора от 17.01.2017 № 2016.430168 указано: «Сроки (периоды) поставки товара: поставка товара осуществляется Поставщиком в срок - не позднее 15 (пятнадцати) календарных дней с момента заключения Договора».

Таким образом, началом срока поставки мягкого инвентаря считается 18.01.2017, датой окончания поставки – по 01.02.2017 включительно.

Из представленных БУЗОО «КРД № 6» материалов следует, что 13.02.2017 заказчиком по адресу общества, указанному в контракте, а именно: Тюменская область, г. Тюмень, ул. Пржевальского, д. 36, офис 314, а также по адресу электронной почты общества: srez87@mail.ru направлялось претензионное письмо от 13.02.2017 № 77 о неисполнении обязательств, предусмотренных договором от 17.01.2017 № 2016.430168, в котором указано: «17 января 2017 года между БУЗОО «КРД № 6» (далее – Заказчик) и общество с ограниченной ответственностью «Аудиторская компания «Финансист» (далее – Поставщик) с соблюдением требований Федерального закона РФ от 05.04.2013 № 44-ФЗ «о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», на основании результатов закупки путем проведения электронного аукциона № ППИ 0352300037816000071 заключен договор поставки мягкого инвентаря № 2016.430168 (далее Договор).

Согласно п. 2.2. Договора поставка товара осуществляется Поставщиком в срок – не позднее 15 (пятнадцати) календарных дней с момента заключения Договора.

Вместе с тем, в нарушение вышеизложенных норм закона и условий заключенного сторонами Договора по состоянию на 08 февраля 2017 года, Поставщиком не исполнены обязательства по поставке мягкого инвентаря в соответствии со спецификацией (Приложение № 1 к Договору) на общую сумму 213 592,33 рубля (двести тридцать тысяч пятьсот девяносто два рубля 33 копейки).

Согласно п. 5 ст. 34 ФЗ № 44-ФЗ, пунктов 7.1, 7.2, 7.6. Договора нарушение Поставщиком срока поставки является ненадлежащим исполнением обязательств по договору, вследствие чего последний обязан уплатить Заказчику пени за каждый день просрочки исполнения обязательства в размере, установленном постановлением Правительства РФ № 1063 от 25.11.2013 года.

Сумма неустойки по состоянию на 08 февраля 2017 года составляет: 1495200 (Одна тысяча четыреста девяносто пять рублей 20 копеек), расчет прилагается.

Учитывая вышеизложенное, просим Вас незамедлительно предпринять действия к надлежащему исполнению обязательств по Договору, осуществить поставку товара не позднее 22.02.2017 года, оплатить установленную Договором неустойку на день поставки товара»

Также в данной претензии заказчик предлагал ООО «Аудиторская компания «Финансист» дать письменный ответ по существу претензии не позднее 10 календарных дней с момента ее получения обществом.

01.03.2017 БУЗОО «КРД № 6» направило по адресу электронной почты общества письмо, информирующее поставщика о том, что ООО «Аудиторская компания «Финансист» ожидает почтовое отправление в почтовом отделении связи.

Поскольку товар в соответствии с договором от 17.01.2017 № 2016.430168 поставщиком по состоянию на 01.03.2017 поставлен не был, заказчиком 19.12.2017 было принято решение об одностороннем отказе № 717 от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168, в котором, в частности указано следующее:

«В связи с неисполнением ООО «Аудиторская компания «Финансист» обязательства по поставке товара в срок, предусмотренный п. 2.2. Договора (не позднее 15 календарных дней с момента заключения Договора) БУЗОО «КРД № 6» была направлена претензия № 77 от 13.02.2017 года, ответа по существу претензии не последовало.

По состоянию на 01.03.2017 года товар по Договору БУЗОО «КРД № 6» не поставлен, таким образом ООО «Аудиторская компания «Финансист» не исполнило обязанности по поставке товара, чем нарушило условия Договора...

...Договором предусмотрена однократная поставка товара, поэтому длительное неисполнение соответствующей обязанности ООО «Аудиторская компания «Финансист» свидетельствует о существенном нарушении им обязательств по Договору».

В целях проверки указанных сведений Омским УФАС России направлено в адрес ООО «Аудиторская компания «Финансист» заказное письмо (исх. № 03-1787 от 27.02.2018) с предложением о представлении в срок не позднее 12.03.2018 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в реестр с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 13.03.2018 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика, однако указанные документы обществом не были представлены, на заседание Комиссии директор общества либо его представитель не явились.

В соответствии с частью 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 соответствии с частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе принятое 19.12.2017 решение об одностороннем отказе от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168 размещено заказчиком на официальном сайте ЕИС в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах» 21.12.2017.

Во исполнение части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168 направлено обществу следующими способами:

- 21.12.2017 по адресу электронной почты ООО «Аудиторская компания «Финансист»: spez87@mail.ru;

- 21.12.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64409918167351) по адресу местонахождения общества, указанному в договоре от 17.01.2017 № 2016.430168: Тюменская область, г. Тюмень, ул. Пржевальского, д. 36, офис 314; распечатка с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» свидетельствует о том, что данное почтовое отправление с идентификационным номером 64409918167351 было выслано обратно отправителю 25.01.2018 в связи с истечением срока хранения и было получено БУЗОО «КРД № 6» 09.02.2018.

Таким образом, заказчиком полностью исполнены требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168.

Датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168 является 09.02.2018, т.е. дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика по его адресу, указанному в договоре, следовательно, датой расторжения договора является 20.02.2018.

Информация, о расторжении договора от 17.01.2017 № 2016.430168 была размещена заказчиком на официальном сайте ЕИС 21.02.2018.

Вместе с тем Комиссия считает, что действия заказчика по принятию решения от 19.12.2017 № 717 об одностороннем отказе от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168 в одностороннем порядке не соответствуют нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и статье 95 Федерального закона о контрактной системе.

Пунктом 12.1 договора от 17.01.2017 № 2016.430168 было установлено: «Срок действия Договора устанавливается с момента его заключения по 31 декабря 2017 года».

В результате осуществления проверки на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе одностороннего отказа заказчика от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168 Комиссия считает, что сведения об ООО «Аудиторская компания «Финансист» не подлежат включению в реестр, поскольку к моменту вступления в силу решения заказчика от 19.12.2017 № 717 об одностороннем отказе от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168, данный договор уже прекратил свое действие. Возможность же расторжения договора, срок действия которого истек, нормами гражданского законодательства Российской Федерации не предусмотрена.

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:

В связи с односторонним отказом бюджетного учреждения Омской области «Клинический родильный дом № 6» от исполнения договора от 17.01.2017 № 2016.430168, заключенного по результатам осуществления закупки способом электронного аукциона на поставку мягкого инвентаря (извещение № 0352300037816000071) **не включать в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения:**

- **об обществе с ограниченной ответственностью «Аудиторская компания «Финансист» (ИНН 7203089328, 625023, Тюменская область, г. Тюмень, ул. Пржевальского, д. 36, офис. 314),**

- **о директоре общества с ограниченной ответственностью «Аудиторская компания «Финансист» <...> (ИНН <...>),**

- **об учредителях (участниках) общества с ограниченной ответственностью «Аудиторская компания «Финансист»:**

<...> (ИНН <...>),

<...> (ИНН <...>).

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

<...>

<...>

<...>:

<...>

<...>