

Решение
по делу №06/232-17-РНП
о включении информации в реестр недобросовестных
поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

14.02.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг
Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике
Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее –
Комиссия) в составе:

<...>

представителя интересов государственного бюджетного
учреждения Республики Крым «Многофункциональный центр
предоставления государственных и муниципальных услуг» (далее –
ГБУ РК «Многофункциональный центр предоставления
государственных и муниципальных услуг», Заявитель, Заказчик)
Е. Н. Дидук (по доверенности),

при участии представителя интересов общества с ограниченной
ответственностью «Талант» (далее – Ответчик, ООО «Талант»)
директора
В. В. Малюгина, —

рассмотрев обращение Заявителя от 01.02.2017 № 01-06/07/217 (вх.
№404 от 01.02.2017) о включении информации об ООО «Талант» (<...>
в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков,
исполнителей) в связи с принятием Заказчиком решения об
одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по
результатам проведения аукциона в электронной форме «Поставка
многофункционального устройства А-4» (номер извещения
0175200000416000600) (далее – Аукцион), в соответствии со статьей
104 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
контрактной системе), Правилами ведения реестра
недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),
утвержденными постановлением Правительства Российской
Федерации от 25.11.2013 №1062,

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступило обращение

ГБУ РК «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» по Республике Крым о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об ООО «Талант» - победителе Аукциона в виду принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам Аукциона.

Из обращения Заявителя следует, что Заказчиком 22.12.2016 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с не исполнением ООО «Талант» взятых обязательств по поставке многофункциональных устройств.

Крымским УФАС России принято уведомление о рассмотрении дела №06/232-17-РНП от 01.02.2017 №06/715, направленное Заявителю, Ответчику.

Заседание по рассмотрению обращения Заявителя назначено на 15:20 13.02.2017. В связи с выяснением обстоятельств, имеющих значение для принятия решения, Комиссией объявлен перерыв до 14:20 14.02.2017.

В ходе заседания Комиссии представитель Ответчика не согласился с доводами Заявителя и сообщил, что Ответчик добросовестно действовал при исполнении контракта.

В результате рассмотрения обращения, на основании документов и сведений, предоставленных Заявителем и Ответчиком, Комиссия установила следующее.

Согласно извещению о проведении закупки, документации об Аукционе, протоколам, составленным при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение размещено Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт, единая информационная система, ЕИС) - 22.09.2016;
- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) – электронный аукцион;
- начальная (максимальная) цена контракта – 5 194 800,00 рублей;
- дата и время окончания подачи заявок: 17.10.2016 08:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей: 24.10.2016; дата проведения Аукциона: 27.10.2016;

- на участие в Аукционе подано 7 заявок, 2 заявки не допущены к участию в Аукционе;

- в ходе проведения Аукциона предложение о цене контракта подавали 5 участников, снижение от максимальной (цены контракта) составило 24,76%.

По итогам заседания Единой комиссией Комитета конкурентной политики Республики Крым (далее — Уполномоченный орган) принят Протокол подведения итогов электронного аукциона [от 27.10.2016 №0175200000416000600-3](#) (далее – Итоговый протокол), согласно которому заявка ООО «Талант» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об Аукционе, и Ответчик признан победителем Аукциона.

Итоговый протокол Аукциона размещен Уполномоченным органом в единой информационной системе 27.10.2016 16:35.

В силу статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона.

Между ГБУ РК «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» и ООО «Талант» 14.11.2016 заключен контракт № 0175200000416000600.2016.324305 (далее - Контракт), размещенный Заказчиком на официальном сайте 14.11.2016 17:42, номер реестровой записи 29102068727 16 000174.

Из обращения Заказчика следует: «...

...в соответствии со ст. 95 Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее закон 44-ФЗ), ст. 523 Гражданского Кодекса Российской Федерации и на основании раздела 10 настоящего контракта, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта №353 от 14 ноября 2016 года на поставку многофункционального устройства А-4 (приказ об одностороннем отказе от исполнении контракта №1017 от 22.12.2016). 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 соответствии со ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон. Непоставка товара, предусмотренного контрактом, является существенным нарушением условий контракта. Таким образом, ООО «Талант» допустил существенное нарушение условий контракта.

Во исполнение ч.12 ст.95 Закона 44-ФЗ Заказчиком было размещено уведомление об

одностороннем отказе от исполнения контракта 23.12.2016, не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, (дата принятия данного решения-22.12.2016) в единой информационной системе и направлено поставщику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика, указанному в контракте, а также посредством электронной почты на электронный адрес:mw-8l@mail.ru. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч. 13 ст. 95 закона 44-ФЗ 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 ч.12 ст. 95 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. Дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления- 17.01.2017 (уведомление о вручении прилагается), о чем сделана соответствующая запись в журнале отделения почтовой связи. Соответственно датой расторжения контракта является 27.01.2017.

Согласно ч. 13 ст. 95 закона 44-ФЗ 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. Заказчик обязан отменить не вступившее в силу) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения. Данные нарушения не были устранены поставщиком.

...» (цитата обращения).

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В силу части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Крымским УФАС России изучен Контракт, указанное условие предусмотрено разделом 10 Контракта.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе решение

заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Согласно документам, предоставленным Заказчиком, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 22.12.2016 (Уведомление о расторжении контракта в одностороннем порядке от 22.12.2016 №01-06/07/1171) направлено ГБУ РК «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг» 22.12.2016 заказным письмом с уведомлением по адресу места нахождения ООО «Талант», указанному в Контракте (номер почтового отправления 29500006488376), которое вручено Малюгину В. В. 06.01.2017. Таким образом, Заказчиком выполнено требование части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе о надлежащем уведомлении Ответчика об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, решение Заказчика об одностороннем отказе от

исполнения Контракта вступило в силу и Контракт расторгнут 17.01.2017.

Согласно части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе 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 статьи 104 Закона о контрактной системе, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Заказчик письмом № 01-06/07/217 от 01.02.2017 обратился в Крымское УФАС России о включении информации в отношении ООО «Талант» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в виду неисполнения Ответчиком условий Контракта. Заказчиком также предоставлены сведения, предусмотренные пунктами 1 - 3 части 3 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Крымское УФАС России, с целью объективного рассмотрения сложившейся ситуации, Уведомлением о рассмотрении дела №06/232-17-РНП по включению информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 01.02.2017 № 06/715, направленное ООО «Талант» в письменном и электронном виде, указало о необходимости предоставления возражений на обращение либо письменных пояснений по факту не исполнения контракта с документальным подтверждением причин и иных документов, материалов, имеющих отношение к рассматриваемому вопросу, а также обеспечить явку в Крымское УФАС России представителя на представление интересов Ответчика на заседании Комиссии.

В своих возражениях Ответчик указал: «...В настоящий момент Решение о расторжении контракта в одностороннем порядке еще не вступило в силу, поскольку отсутствует факт надлежащего уведомления.

Согласно пункту 11.1 контракта настоящий контракт вступает в силу с момента подписания Заказчиком и размещения его в единой информационной системе и действует до 31 декабря 2016 года, а в части взаиморасчетов, гарантийных обязательств, уплате пеней, штрафов - до полного исполнения условий Контракта.

Срок действия контракта истек 31.12.2016. Дополнительные соглашения о продлении срока действия контракта не заключались.

Если действие договора прекращено - такой договор расторжению не подлежит. Это подтверждается и судебной практикой (Постановления ФАС Волго-Вятского округа от 30.06.2014 по делу N А29-4089/2013, ФАС Уральского округа от 27.05.2013 N Ф09-3367/13 по делу N А50-14484/2012, Арбитражного суда Северо-Западного округа от 29.08.2014 N

Ф07- 6207/2014 по делу N А56-63494/2013).

Изложенное подтверждает, что принятое заказчиком решение об одностороннем расторжении контракта противоречит частям 8, 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, статьям 425 и 450 Гражданского кодекса Российской Федерации, и пункту 11.1. контракта.

Исходя из части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков 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.

Однако обязательства сторон по контракту прекращены не по причине одностороннего отказа от исполнения контракта, а в связи с истечением срока его действия.

Таким образом, правовые основания для включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

.....

3. Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Однако решение о расторжении контракта не было направлено в адрес Общества по почте заказным письмом с уведомлением о вручении, 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), что является нарушением процедуры расторжения контракта ...» (ЦИТАТЫ ИЗ ПИСЬМЕННЫХ ВОЗРАЖЕНИЙ Ответчика).

При этом на заседании Комиссии Ответчик заявил, что поставка товара, указанного в Контракте (МФУ А4 Brother MFC-8520dn) невозможна, так как данный товар снят с производства, о чем свидетельствует письмо официального импортера от 18.11.2016 №3466 от, а так же изображения страницы официального сайта производителя.

Вместе с тем, Ответчик 12.12.2016 направил Заказчику письмо, в котором указал: «...07 декабря 2016г. Вам была организована поставка первой партии МФУ А4 Brother MFC-8520dn в количестве 6шт. Представители МФЦ г. Симферополя отказались принимать товар (в том числе и на ответственное хранение). В связи с частой остановкой паромной переправой в зимнее время товар планировалось поставлять частями и передавать товар заказчику согласно контракта. Данное соглашение было достигнуто в ходе переговоров с представителями МФЦ г. Симферополя.

В связи с этим просим согласовать порядок приема-передачи товара согласно контракту ...» (цитата письма Ответчика).

В соответствии с абзацем третьим части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, при принятии решения об участии в закупке, осуществляемой согласно Закону о контрактной системе, в т.ч. способом электронного аукциона, участник должен осознавать возможность наступления неблагоприятных последствий при уклонении от заключения контракта либо неисполнении обязательств по контракту.

В соответствии частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков 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.

Учитывая изложенное выше, руководствуясь статьями 95, 104 Закона о контрактной системе, постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра

недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Информацию, предоставленную государственным бюджетным учреждением Республики Крым «Многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг», об обществе с ограниченной ответственностью «Талант» (<...>) включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам закупки «Поставка многофункционального устройства А-4» (номер извещения 0175200000416000600), сроком на два года.

2. Датой включения информации об обществе с ограниченной ответственностью «Талант» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанной информации на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.