

## Решение № РНП-55-47/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

21 августа 2017 г.

г. Омск

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

<...> – <...>;

<...> – <...>;

<...> – <...>,

рассмотрев представленные Администрацией Октябрьского административного округа города Омска (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ФорТэ плюс» (далее - общество, ООО «ФорТэ плюс») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку жестких дисков (Реестровый номер «31.0219.17») (извещение № 0152300011917000223) (далее – электронный аукцион, муниципальный контракт № 31.0219.17 от 22.05.2017),

в присутствии представителей:

заказчика – <...> (доверенность № ИСХ-ОАО/01-33/2046 от 15.08.2017), <...> (доверенность № ИСХ-ОАО/01-33/2047 от 15.08.2017), <...> (доверенность № ИСХ-ОАО/01-33/2049 от 15.08.2017);

уполномоченного органа – <...> (доверенность № 6 от 03.08.2017);

общества – <...> (доверенность от 09.01.2017),

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. № 6355 от 07.08.2017) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 13.04.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152300011917000223 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 40000,00 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 13.04.2017 на участие в аукционе поступило шесть заявок, все участники закупки были допущены к участию в электронном аукционе.

02.05.2017 в электронном аукционе приняли участие пять участников закупки; наименьшая цена контракта 19800,00 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 3 – ООО «ФорТэ плюс», при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 50,50 %.

В протоколе подведения итогов электронного аукциона от 05.05.2017 указано, что заявка участника с порядковым номером 6 признана не соответствующей требованиям документации об электронном аукционе; ООО «Форэ плюс» признано победителем.

22.05.2017 заказчиком заключен муниципальный контракт № 31.0219.17 с ООО «ФорТэ плюс».

04.08.2017 на официальном сайте ЕИС была размещена информация о расторжении муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017.

**2.** В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, Комиссия считает, что сведения об ООО «ФорТэ плюс» **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.

[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.

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 8.7 муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017 предусмотрено: **«Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в соответствии с гражданским законодательством».**

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).

В силу пункта 2 указанной статьи нарушение договора поставки поставщиком предполагается **существенным** в случаях:

**поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;**

неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

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 3.1.2 муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017 установлено, что поставщик обязуется *«Поставить Муниципальному заказчику в установленный настоящим контрактом срок новый товар (товар, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе, который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства) надлежащего качества в соответствии со спецификацией к настоящему контракту, соответствующей требованиям, установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке к такому товару».*

При этом пунктом 2.2 муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017 определены сроки поставки товара: *«2.2. Сроки (периоды) поставки товара – единовременно, в течение 5 (Пяти) рабочих дней с момента заключения муниципального контракта».*

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**.

Комиссией установлено, что 03.07.2017 простым письмом по юридическому адресу

ООО «ФорТэ плюс», указанному в муниципальном контракте № 31.0219.17 от 22.05.2017, а именно: 5-я Кировская ул., д.58, г. Омск, 644082, заказчиком направлено уведомление об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017 (№ Исх-ОАО/01-15/1686 от 30.06.2017), в котором указано следующее:

*«Предметом муниципального контракта № 31.0219.17 (далее – Контракт) предусмотрена поставка муниципальному заказчику жестких дисков (далее – товар) в полной комплектации производителя (изготовителя), а также с полным комплектом эксплуатационных документов.*

*В связи с тем, что поставщиком товара не представлен комплект эксплуатационных документов, а также в целях подтверждения подлинности поставленного товара администрацией Октябрьского административного округа города Омска (далее – администрация округа) направлен запрос руководителю службы технической поддержки IBM в России и СНГ.*

*По результатам рассмотрения запроса указанного выше, администрацией округа получен ответ в соответствии с которым, поставленные жесткие диски не являются подлинными IBM дисками и не подлежат замене в случае их неисправности по гарантии.*

*Согласно пункту 6.8 Контракта на поставщика возлагается обязанность по предоставлению гарантии качества на полный объем поставляемого товара, а также к такому товару в соответствии с пунктом 6.6 Контракта предоставляется минимальный гарантийный срок производителем в размере 12 месяцев».*

В данном уведомлении заказчиком было предложено поставщику устранить нарушение условий контракта, а именно поставить товар надлежащего качества.

Вместе с тем в нарушение требований части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе данное уведомление об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта иным способом обществу заказчиком не было направлено и не размещено на официальном сайте ЕИС.

Согласно представленному в обращении заказчика письму Руководителя службы технической поддержки IBM в России и СНГ от 27.06.2017, на основании запроса заказчика от 06.06.2017 ООО «IBM Восточная Европа/Азия» выявлено, что жесткие диски не являются оригинальными и не подлежат замене по гарантии.

17.07.2017 «ФорТэ» плюс направило заказчику заказное письмо с уведомлением, в котором общество выразило свое несогласие с уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017 в связи со следующим: *«На Ваши № Исх-ОАО/01-15/1686 от 30.06.2017 и Исх-ОАО/01-15/1694 от 03.07.2017 сообщаем, что при исполнении муниципального контракта № 31.0219.17 от 22 мая 2017 года (далее – Контракт) со стороны ООО «ФорТэ плюс» не было допущено нарушений, указанных в вышеуказанных письмах:*

*- жесткие диски не подлежат обязательной сертификации, а информация о качественных и иных характеристиках располагается непосредственно на жестких дисках, соответственно, никаких отдельных «комплектов эксплуатационных документов» с ними не предоставляется. Иные сопроводительные документы в виде товарной накладной, счета-фактуры и гарантийный талон были предоставлены в соответствии с положениями Контракта, о чем свидетельствует подпись ответственного со стороны Заказчика лица и печать;*

- предоставленный Вами ответ от компании IBM не может являться доказательством «неоригинальности» жестких дисков, поскольку в январе 2014 года в результате сделки между компаниями IBM и Lenovo, Lenovo выкупило у IBM System X, blade-серверы и коммутаторы BladeCenter и Flex System, интегрированные x86-системы Flex, серверы NeXTScale и iDataPlex, сетевое оборудование в blade-конструктиве, а также сопутствующие ПО и услуги техобслуживания (информация о сделке доступна в открытых источниках). Таким образом, разработка, производство и техобслуживание, в частности, серверов линейки System X и комплектующих, ввезенных в РФ только до 30 января 2014 года. Соответственно у IBM нет и не быть не может информации о жестких дисках, ввезенных и, тем более, выпущенных после указанного срока;

- согласно п. 5.1 Контракта «Приемка товара по количеству и качеству осуществляется Муниципальным заказчиком в месте доставки товара путем подписании акта приема-передачи товара при поставке товара в срок не более 1-го рабочего дня с момента такой поставки, либо Муниципальным заказчиком в тот же срок направляется Поставщику в письменной форме мотивированный отказ от подписания акта приема-передачи товара». Жесткие диски были поставлены 06.06.2017 года, как уже было указано выше, ответственное должностное лицо Заказчика подписало и накладную, и акт передачи товара. Мотивированного отказа от подписания акта предоставлено не было, следовательно, со стороны ООО «ФортЭ плюс» Контракт был исполнен в полном объеме в соответствии с п.5.7 Контракта».

Комиссия отмечает, что 20.07.2017 заказчиком в адрес ООО «ФортЭ плюс», указанному в контракте: 5-я Кировская ул., д. 58, г. Омск, 644082, было повторно направлено уведомление от 20.07.2017 об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017 заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64402196330264), которое было получено обществом 24.07.2017. При этом уведомлении о вручении данного почтового отправления вернулось заказчику 26.07.2017.

Кроме того, 24.07.2017 данное уведомление направлено по указанному в контракте адресу электронной почты общества [4Tplus@mail.ru](mailto:4Tplus@mail.ru).

Вместе с тем Заказчиком не было представлено доказательств, подтверждающих факт получения обществом уведомления об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017, направленного по указанному адресу электронной почты.

Таким образом, Комиссия делает вывод о том, что в силу части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **датой надлежащего уведомления** общества об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017 является **26.07.2017**, то есть **дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику указанного уведомления**.

Учитывая, что **26.07.2017** заказчиком получено подтверждение о вручении обществу вышеуказанного почтового отправления, то в соответствии с частью 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт считается расторгнутым **06.08.2017**, соответственно, в силу требований части 26 указанной статьи информация о расторжении контракта могла быть размещена заказчиком на официальном сайте ЕИС **07.08.2017**.

Однако в нарушение части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе

информация о расторжении муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017 размещена заказчиком на официальном сайте ЕИС **04.08.2017**.

В связи с тем, что заказчиком не был соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017, предусмотренный указанной нормой Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что при данных обстоятельствах сведения об ООО «ФорТэ плюс» не подлежат включению в Реестр.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

#### Р Е Ш И Л А:

**1.** Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ФорТэ плюс» (ИНН 5507106853, КПП 550701001, 644082, Омская область, г. Омск, ул. 5-я Кировская, д. 58), представленные Администрацией Октябрьского административного округа города Омска в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку жестких дисков (Реестровый номер «31.0219.17») (извещение № 0152300011917000223), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

**2.** Сведения о директоре, а также единственном учредителе общества с ограниченной ответственностью «ФорТэ плюс» <...> (ИНН <...>), представленные Администрацией Октябрьского административного округа города Омска в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № 31.0219.17 от 22.05.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку жестких дисков (Реестровый номер «31.0219.17») (извещение № 0152300011917000223), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

**3.** Признать в действиях Администрации Октябрьского административного округа города Омска нарушение требований части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

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

<...>

<...>:

<...>

<...>

<...>