

Решение № РНП-55-113/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

28 ноября 2018 г.

г. Омск

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

«.....»;

«.....»;

«.....»

рассмотрев представленные бюджетным учреждением города Омска «Детский оздоровительный лагерь «Дружные ребята» (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Меркурий» (далее также Общество, ООО «Меркурий», победитель, поставщик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с односторонним отказом от исполнения договора от 20.03.2018 № Ф.2018.93107, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку топлива печного бытового светлого (Реестровый номер «31.0175.18») (извещение № 0152300011918000219) (далее – электронный аукцион, договор),

в присутствии представителей:

заказчика – «.....» (доверенность от 09.08.2018 № 7), «.....» (доверенность от 26.11.2018 № 8);

Общества – «.....» (без надлежаще оформленной доверенности);

уполномоченного органа – Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска – «.....» (доверенность № 5 от 03.08.2018)

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 9997 от 14.11.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

Из представленных материалов и информации следует, что 14.02.2018 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение и документация об электронном аукционе с начальной

(максимальной) ценой контракта 1266000 руб.

02.03.2018 размещен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, согласно которому на участие в аукционе было подано 2 заявки, оба участника допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 05.03.2018 в процедуре проведения электронного аукциона приняли участие 2 участника, наименьшее ценовое предложение сделано участником с порядковым номером заявки 1, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 10,5%

07.03.2018 размещен протокол подведения итогов электронного аукциона, согласно которому заявки всех участников признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе, победителем признано ООО «Меркурий» с ценой контракта 1133070 руб.

20.03.2018 между заказчиком и ООО «Меркурий» заключен договор № Ф.2018.93107.

10.05.2018 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора; информация о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения договора размещена на официальном сайте ЕИС в тот же день. Указанное решение было отменено в связи с допоставкой товара.

19.09.2018 после повторного нарушения сроков поставки товара заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора. Данное решение размещено на официальном сайте ЕИС 21.09.2018.

11.11.2018 договор расторгнут. В этот же день заказчиком на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении договора.

2. В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения договора, Комиссия считает, что **сведения об ООО «Меркурий» подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

На основании 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.

Согласно 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.

Пунктом 8.7 договора от 20.03.2018 № Ф.2018.93107 предусмотрено: *«Расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством».*

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.

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, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с [частью 10](#) настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе).

В обращении Заказчика указано следующее:

«20.03.2018 между БУ г. Омска «ДОЛ «Дружные ребята» и ООО «Меркурий» заключен договор № Ф.2018.93107 на сумму 1133070 руб. со сроком исполнения – отдельными партиями один раз в два месяца с момента заключения договора по 15.09.2018, в количестве согласно заявке заказчика. Срок действия договора с момента его заключения по 31 декабря 2018 года.

В связи с неоднократным нарушением Обществом с ограниченной ответственностью «меркурий» сроков поставки (пункт 2 статьи 523 ГК РФ), Заказчик, реализуя свое право на односторонний отказ от исполнения договора, предусмотренное пунктом 8.8. договора № Ф.2018.93107 от 20.03.2018, пункт 1 статьи 523 ГК РФ и ч. 9 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ от 05.04.2013, 19.09.2018г. принял решение об одностороннем отказе от исполнения договора № Ф.2018.93107 от 20.03.2018».

Представленные заказчиком документы и сведения свидетельствуют о следующем.

30.08.2018 в адрес ООО «Меркурий» была направлена заявка на поставку товара. Указанная заявка не была исполнена.

17.09.2018 заказчиком направлена претензия в адрес ООО «Меркурий», в которой было указано следующее: «30.08.2018 в Ваш адрес была направлена заявка на поставку товара по договору № Ф.2018.93107 от 20.03.2018г.

Поскольку в настоящее время поставка товара таки не произведена, обращаем Ваше внимание, что Вашей организацией уже нарушались сроки поставки товара (о чем было указано в наших письмах исх. № 29 от 30.03.2018, исх. № 25 от 03.05.2018г., исх. № 26 от 07.05.2018г.)».

Поскольку товар в соответствии с договором так и не был поставлен, заказчиком 19.09.2018 было принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе принятое 19.09.2018 решение об одностороннем отказе от исполнения договора 21.09.2018 размещено заказчиком на официальном сайте ЕИС.

Во исполнение части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено Обществу 21.09.2018 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64451816000438) по адресу ООО «Меркурий», указанному в договоре: ул. 2-я Союза Молодежи, 31, офис 555, город Новосибирск, 630082, распечатка от 14.11.2018 с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» свидетельствуют о том, что данное почтовое отправление получено ООО «Меркурий» 31.10.2018. Данное решение также было направлено Обществу по электронной почте 21.09.2018.

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.

Датой надлежащего уведомления заказчиком Общества об одностороннем отказе от исполнения договора является 31.10.2018, то есть дата, когда заказчик узнал о том, что соответствующее решение получено ООО «Меркурий».

Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора вступило в силу, данный договор в соответствии с частью 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе считается расторгнутым с 11.11.2018. В соответствии с частью 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация о расторжении договора была размещена заказчиком в единой информационной системе 11.11.2018.

В целях проверки фактов, указанных в рассматриваемом обращении Заказчика, Омским УФАС России было направлено в адрес ООО «Меркурий» письмо (исх. № 03-10082э от 16.11.2018) с предложением о представлении в срок не позднее 26.11.2018 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 28.11.2018 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

На заседании Комиссии представителем Общества были представлены:

- копия договора поставки нефтепродуктов от 13.03.2018, заключенного между ООО «Меркурий» и ООО «Группа компаний «Новосибирск Престиж»;

- копия платежного поручения № 57 от 25.04.2018;

- копия договора № ГСМ/4 от 20.04.2018, заключенного между ООО «Меркурий» ООО «Сибирская сервисная компания»;
- копия платежного поручения № 38 от 13.03.2018;
- копии товарных накладных;
- копия договора беспроцентного займа от 07.09.2018, заключенного между ООО «Меркурий» и ООО «Форсаж»;
- договор поставки ГСМ от 20.09.2018, заключенного между ООО «Меркурий» и ООО «Абсолют»;
- копия платежного поручения № 112 от 18.07.2018;
- копия письма в адрес заказчика (исх. № 121 от 21.09.2018), в котором указано следующее: *«ООО «Меркурий» сообщает, что в связи с тем, что задержка поставки была вызвана недобросовестными действиями со стороны сторонней организации, мы полностью берем на себя риски, связанные с просрочкой поставки, но готовы поставить товар согласно вашей Заявки»;*
- копия письма в адрес заказчика (исх. № 123 от 30.09.2018).

В силу части 16 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр.

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 контракта.

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.

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.

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.

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.

В соответствии с пунктом 1.1. от 20.03.2018 № Ф.2018.93107 договора поставщик обязуется передать заказчику топливо печное бытовое светлое, заказчик обязуется принять и оплатить поставленный товар.

При этом в пункте 2.2 договора от 20.03.2018 № Ф.2018.93107 указано: *«отдельными партиями один раз в два месяца с момента заключения договора по 15.09.2018, в количестве согласно заявке заказчика».*

В соответствии с пунктом 2 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, условие о сроках поставки товара является существенным для договора поставки.

Комиссией установлено, что обществом неоднократно нарушались сроки поставки товара.

В соответствии с пунктом 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является **самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность**, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. **К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.**

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределённостью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств наличия у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Омское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках заключенного договора, Общество должно осознавать то обстоятельство, что оно вступило в правоотношения по расходованию публичных финансов, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Комиссия считает, что при указанных обстоятельствах сведения об ООО «Меркурий» **подлежат включению в Реестр.**

При этом Комиссия особо отмечает, что в ходе исполнения контракта решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с нарушением срока поставки товара принималось заказчиком дважды: 10.05.2018 и 19.09.2018.

На основании части 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с [частью 10](#) настоящей статьи. **Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта**, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Первоначально принятое решение от 10.05.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта было отменено заказчиком в связи с допоставкой товара.

Повторно принятое решение от 19.09.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта в силу императивного требования части 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе не могло быть отменено в связи с намерением Общества поставить товар (письма Общества в адрес заказчика от 21.09.2018 исх. № 121, от 30.09.2018 исх. № 123).

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

РЕШИЛА:

В связи с односторонним отказом бюджетного учреждения города Омска «Детский оздоровительный лагерь «Дружные ребята» от исполнения договора от 20.03.2018 № Ф.2018.93107, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона а поставку топлива печного бытового светлого (Реестровый номер «31.0175.18») (извещение № 0152300011918000219) **включить в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года** сведения:

- об обществе с ограниченной ответственностью «Меркурий» («.....»),

- о директоре общества с ограниченной ответственностью «Меркурий» и единственном участнике «.....».

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

Председатель Комиссии

«.....»

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»