Решение № РНП-55-149/2015

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

21 апреля 2015 г. г. Омск

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

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

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

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

рассмотрев сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Мясная гора» (далее – ООО «Мясная гора», Общество), представленные бюджетным дошкольным образовательным учреждение города Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» (далее – БДОУ г. Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250», заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 26.12.2014 № 2014.406642, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Центрального административного округа города Омска (извещение № 0152300011914001468) (далее – электронный аукцион, договор от 26.12.2014 № 2014.406642),

в присутствии представителей:

заказчика – <...>, заведующего,

ООО «Мясная гора» – <...> (доверенность от 02.06.2014),

в отсутствие представителя Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее - уполномоченный орган), надлежащим образом извещенного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

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. № 3399 от 08.04.2015) материалы аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора от 26.12.2014 № 2014.406642.

Из представленных материалов и информации следует, что 14.11.2014 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) уполномоченным органом было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152300011914001468 и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 19250591,83 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 05.12.2014 на участие в аукционе поступило девять заявок, все участники закупки допущены к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения электронного аукциона от 08.12.2014 указано, что в аукционе приняли участие три участника, наименьшая цена контракта 16074244,15 руб. была предложена участником № 5 - ООО «Мясная гора», при этом снижение начальной (максимальной) цены составило 16,5%.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 11.12.2014 следует, что заявки всех участников признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе. ООО «Мясная гора» признано победителем электронного аукциона.

26.12.2014 между заказчиком и ООО «Мясная гора» был заключен договор № 2014.406642.

16.03.2015 на официальном сайте размещено решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

06.04.2015 на официальном сайте размещена информация об одностороннем расторжении договора в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных договором, стороной договора.

2. В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения заказчиком договора и проведения на основании пункта 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия считает, что **сведения об ООО «Мясная гора» не подлежат включению в реестр**, учитывая следующее.

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.

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.

Пунктом 8.5 договора предусмотрено, что *расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.*

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.

Комиссией установлено, что 02.03.2015 по адресу поставщика, указанному в договоре: г. Омск, Губкина проспект, д.22, корпус 1, заказчиком по почте заказным письмом с уведомлением была направлена претензия (исх. от 02.03.2015 рег. № 20), в которой указывалось на неисполнение Обществом обязательства по договору поставки, а именно*: «Согласно п. 2.2 Договора Поставщик обязался поставлять товар в срок с 12 января 2015 по 31 декабря 2015 по предварительной заявке Заказчика, направленной поставщику письменно или по телефону за 3 (три) рабочих дня до начала поставки.*

27 февраля 2015г. Заказчиком оформлена заявка на поставку говядины в кол-ве 40 кг на 02 марта 2015г.

Однако 02 марта 2015г. поставка заказанного Заказчиком товара говядины Поставщиком не произведена, что является существенным нарушением условий договора.

Согласно п. 7.5 договора Заказчик вправе потребовать уплаты пени, что составляет ___ рублей.

Таким образом, согласно п.4.7 Договора оплата по договору поставщику будет произведена за поставленный товар за вычетом размера штрафных неустоек (пени).

В процессе исполнения договорных обязательств Поставщиком неоднократно допускалось нарушение обязательств, взятых им по данному договору, а именно: не поставка товара (говядины), что подтверждается телефонограммой кладовщика учреждения от 17.02.2015г.

Руководствуясь п. 8.5 Договора заказчик вправе отказаться от исполнения договора

в одностороннем порядке в соответствии с гражданским законодательством».

К вышеуказанному обращению заказчика приложена также копия претензии (исх. от 05.03.2015 рег. № 22) следующего содержания: «*Согласно п. 2.2 Договора Поставщик обязался поставлять товар в срок с 12 января 2015 по 31 декабря 2015 по предварительной заявке Заказчика, направленной поставщику письменно или по телефону за 3 (три) рабочих дня до начала поставки.*

02 марта 2015г. Заказчиком оформлена заявка на поставку говядины в кол-ве 40 кг на 04 марта 2015г.

Однако 04 марта 2015г. поставка заказанного Заказчиком товара говядины Поставщиком не произведена, что является существенным нарушением условий договора.

Согласно п. 7.5 договора Заказчик вправе потребовать уплаты пени, что составляет ___ рублей.

Таким образом, согласно п.4.7 Договора оплата по договору поставщику будет произведена за поставленный товар за вычетом размера штрафных неустоек (пени).

В процессе исполнения договорных обязательств Поставщиком неоднократно допускалось нарушение обязательств, взятых им по данному договору, а именно: не поставка товара (говядины), что подтверждается телефонограммой кладовщика учреждения от 17.02.2015г.

Руководствуясь п. 8.5 Договора заказчик вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в соответствии с гражданским законодательством».

06.03.2015 заказчиком принято решение о расторжении договора от 26.12.2014 № 2014.406642 в одностороннем порядке, которое было направлено 12.03.2015 в адрес ООО «Мясная гора» заказным письмом с уведомлением о вручении, 10.03.2015 и 12.03.2015 посредством электронной почты по адресу ooo_miasolyb@mail.ru. Комиссия отмечает, что заказчиком было получено уведомление о вручении 26.03.2015 указанного почтового отправления Обществу.

Подтверждением получения решения заказчика о расторжении договора от 26.12.2014 № 2014.406642 посредством электронной почты является направленный Обществом в адрес заказчика по электронной почте от 10.03.2015 ответ на решение о расторжении договора, в котором указано следующее: «*В ответ на Ваше решение о расторжении договора в одностороннем порядке, оформленное письмом без номера и даты, полученным ООО «Мясная гора» 10.03.2015, сообщаю следующее.*

Ранее в адрес Вашего учреждения было направлено уведомление о приостановлении поставок до полного погашения задолженности за поставленную продукцию.

В установленный срок задолженность погашена не была, в связи с чем ООО «Мясная гора» отказалось от исполнения договора, о чем Вы были уведомлены надлежащим образом.

На основании изложенного какое-либо решение с Вашей стороны о расторжении договора от исполнения которого ранее отказалась другая сторона, является незаконным».

16.03.2015 данное решение о расторжении договора от 26.12.2014 № 2014.406642 в одностороннем порядке размещено заказчиком на официальном сайте.

Вышеуказанная хронология свидетельствует о том, что заказчиком не был соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, поскольку в установленной процессуальный срок указанное решение своевременно не было направлено в адрес поставщика заказным письмом с уведомлением о вручении и своевременно не было размещено на официальном сайте.

На запрос Омского УФАС России (исх. от 09.04.2015 № 03-3567э) Обществом представлены (вх. от 16.04.2015 № 3742/1) письменные пояснения следующего содержания:

«Поставщик ООО «Мясная Гора» надлежащим образом исполняло свои обязательства по договору, осуществляло поставки мясной продукции в адрес Заказчика:

-15.01.2015г. на сумму 14386,56 рублей (товарная накладная № 196),

- 19.01.2015г. на сумму 17348,83 рублей (товарная накладная № 304),

- 27.01.2015г. на сумму 17011,82 рублей (товарная накладная № 544),

- 10.02.2015г. на сумму 10147,06 рублей (товарная накладная № 904),

- 13.02.2015г. на сумму 12571,25 рублей (товарная накладная № 1011).

Было поставлено мясной продукции па сумму 71465,52 рублей, оплату за поставленную продукцию Заказчик не произвел.

По состоянию на 16.02.2015 года за БДОУ г.Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» имелась задолженность перед ООО «Мясная Гора» за поставленную продукцию в размере 71465,52 рублей, в связи с чем Поставщик направил в адрес Заказчика претензию.

В соответствии с п.3.2.2 Договора Заказчик обязан оплатить поставленный товар.

В соответствии с п. 4.6. Договора оплата товара производится Заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика в течение 30 дней с момента приемки каждой партии товара и подписания сторонами товарной накладной на основании выставленного поставщиком счета-фактуры (счета).

То есть по первой поставке - до 15.02.2015 года.

В установленный срок Заказчик оплату за поставленную продукцию не произвел.

В соответствии со ст. 328 ГК РФ, в случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения итого обязательства и потребовать возмещения убытков.

Если обусловленное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

В связи с образовавшейся задолженность в адрес БДОУ г.Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» была направлена претензия от 16.02.2015г. с требованием погасить образовавшуюся задолженность. Данная претензия вручена 16.02.2015г. заведующей БДОУ г.Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» <...>.

В ввиду наличия задолженности ООО «Мясная гора» с 16.02.2015 года приостановило поставки продукции БДОУ г.Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250», о чем Заказчику вручено соответствующее уведомление от 16.02.2015 г, при этом повторно было предложено погасить имеющуюся задолженность до 19.02.2015 года.. Данное уведомление вручено 16.02.2015г. заведующей БДОУ г.Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» Бейнерт Е.Б.

В уведомлении Поставщик указал, что при неоплате со стороны БДОУ «Центр развития ребенка - детский сад № 250» в течение 3-х дней задолженности за поставленную продукцию, ООО «Мясная Гора» будет вынуждено отказаться от дальнейшего исполнения договора.

В соответствии со ст. 532 ГК РФ, 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).

Нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях:

неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;

неоднократной невыборки товаров.

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.

В соответствии с п. 8, 19 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 31.12.2014) «О контрактной системе в сфере закупок», расторжение контракта

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

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.

В соответствии с изложенным ООО «Мясная Гора» уведомило БДОУ г. Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку мясной продукции в адрес Заказчика с момента получения уведомления по электронной почте.

Соответствующее уведомление было направлено Заказчику 20.02.2015 года заказным письмом исх. № 2-37; согласно почтовому уведомлению 26.02.2015г. получено Заказчиком.

До настоящего времени задолженность в полном объеме не погашена и составляет 71465,52 рублей, в связи с чем заявление БДОУ г. Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» о включении сведений об ООО «Мясная гора» в Реестр недобросовестных поставщиков является необоснованным».

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.

На основании части 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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.

Комиссия отмечает, что ООО «Мясная гора» не представлены документы, подтверждающие факт направления уведомления от 20.02.2015 исх. № 2-37 об одностороннем отказе от исполнения контракта в адрес заказчика одним из вышеуказанных способов (помимо заказного письма с уведомлением о вручении).

Таким образом, Обществом также не был соблюден процессуальный порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный частью 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 15 статьи 99, статьей 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», 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 «Мясная гора», представленные БДОУ г. Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» в связи с односторонним отказом от исполнения договора от 26.12.2014 № 2014.406642, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Центрального административного округа города Омска (извещение № 0152300011914001468), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях БДОУ г. Омска «Центр развития ребенка - детский сад № 250» нарушение требований части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

3. Признать в действиях ООО «Мясная гора» нарушение требований части 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

4.По факту выявленных нарушений передать материалы должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 6 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

<...>

Председатель Комиссии

<...>

<...>

Члены Комиссии: