

Решение № РНП-55-39/2019

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном исполнителе

05 февраля 2019 г.

г. Омск

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

«...»;

«...»;

«...»
рассмотрев представленные бюджетным учреждением Омской области «Городская детская клиническая больница № 2 имени В.П. Бисяриной» (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Перспектив» (далее - Общество, ООО «Перспектив», победитель, исполнитель) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с односторонним отказом от исполнения договора от 17.09.2018 № ЭА.113.2018, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по повышению квалификации «Физиотерапия» (ЭА.113.2018) (извещение № 0352300082818000050) (далее – электронный аукцион, договор), в отсутствие представителей Общества, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте проведения заседания Комиссии, в присутствии представителя заказчика – «.....» (доверенность № 3 от 05.02.2019)

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. № 515 от 22.01.2019) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

Из представленных материалов и информации следует, что 14.08.2018 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком были размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 15666,67 руб.

24.08.2018 размещен протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе, согласно которому на участие в аукционе было подано две заявки, оба участника допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 27.08.2018 в процедуре проведения электронного аукциона приняли участие два участника закупки, наименьшее ценовое предложение 15066,67 руб. сделано двумя участниками.

29.08.2018 размещен протокол подведения итогов электронного аукциона, согласно которому заявки участников признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе, победителем признано ООО «Перспектив».

17.09.2018 между заказчиком и ООО «Перспектив» заключен договор № ЭА.113.2018.

12.12.2018 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора, информация о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения

договора размещена на официальном сайте ЕИС 14.12.2018.

2. В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения договора, Комиссия считает, что **сведения об ООО «Проспект» не 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.

В соответствии с пунктом 8.8. договора расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом 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.

Во исполнение части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора направлено Обществу 14.12.2018 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64409932510775) по адресу ООО «Проспект», указанному в контракте: 692754, Российская Федерация, Приморский край, г. Артем, ул. Солнечная, д. 26 А (распечатка от 11.01.2019 с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» свидетельствуют о том, что данное почтовое отправление ООО «Проспект» не получено). 09.01.2019 указанное письмо вернулось отправителю с пометкой «адресат отсутствует по указанному адресу».

Данное решение также было направлено Обществу по электронной почте 14.12.2018.

Таким образом, заказчиком полностью исполнены требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления исполнителя об одностороннем отказе от исполнения договора.

Следовательно, датой надлежащего уведомления исполнителя считается дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте, то есть 09.01.2019.

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.**

Таким образом, в соответствии с частью 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора вступило в силу с 22.01.2019, с указанной даты договор считается расторгнутым.

Однако информация о расторжении договора была размещена заказчиком в единой информационной системе 21.01.2019, т.е. ранее истечения десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчиком исполнителя.

В соответствии с частью 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.

Таким образом, заказчиком в нарушение указанных норм был ограничен десятидневный срок на устранение исполнителем нарушений условий договора.

Процессуальное нарушение, допущенное заказчиком, является препятствием для включения сведений об ООО «Перспект» в реестр.

В целях проверки фактов, указанных в рассматриваемом обращении заказчика, Омским УФАС России было направлено в адрес ООО «Перспект» письмо (исх. № 03-618э от 23.01.2019) с предложением о представлении в срок не позднее 01.02.2019 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 05.02.2019 в 10:40 час. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом не было представлено пояснений. Представитель Общества на заседание Комиссии также не явился.

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 статьи 450 ГК РФ 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.

В соответствии со статьей 783 Гражданского кодекса Российской Федерации общие положения о подряде (статьи 702 - 729) и положения о бытовом подряде (статьи 730 - 739) применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит статьям 779 - 782 настоящего Кодекса, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Согласно пункту 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Таким образом, для договора возмездного оказания услуг срок является существенным условием.

При этом Комиссия отмечает, что согласно пункту 1.3. Срок оказания услуг: в соответствии с Приложением №1 к договору (Техническое задание).

В техническом задании (Приложение № 2 к договору) указано следующее:

«Срок оказания услуг: согласно графику учебного заведения, 4 квартал 2018 г.

Объем оказания услуг:

№ п/п	Наименование услуги	Количество часов обучения	Кол-во, чел.
1	Повышение квалификации «Физиотерапия»	Не менее 144 часов	1

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в договоре не содержались конкретные сроки начала и окончания оказания услуг.

Вместе с тем из объема часов обучения, Комиссия может сделать вывод о том, что с момента принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения договора услуга не могла быть оказана до окончания максимально возможного срока оказания услуг (31.12.2018).

Комиссия Омского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия заказчика и Общества на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Федеральным законом о контрактной системе, и установив при этом

нарушение процессуальных сроков заказчиком, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при заключении договора (в части согласования существенного условия о сроках оказания услуги) с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

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 допущенным процессуальным нарушением при одностороннем отказе бюджетного учреждения Омской области «Городская детская клиническая больница № 2 имени В.П. Бисяриной» от исполнения договора от 17.09.2018 № ЭА.113.2018, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по повышению квалификации «Физиотерапия» (ЭА.113.2018) (извещение № 0352300082818000050), **не включать** в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения:

об ООО «Перспект» «.....»;

о директоре и единственном участнике Общества «.....»

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

Председатель Комиссии

«.....»

«.....»

Члены Комиссии:

«.....»