

Решение № РНП-55-148/2015

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

20 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 учреждением города Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» (далее – БДОУ г. Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида», заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 22.12.2014 № 2014.398131, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Ленинского административного округа города Омска (извещение № 0152300011914001465) (далее – электронный аукцион, договор от 22.12.2014 № 2014.398131),

в присутствии представителей:

заказчика – <...> (доверенность от 20.04.2015 № 1),

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

Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее - уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 20.01.2015 № 2),

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, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 3360 от 07.04.2015) материалы аукциона и решение заказчика (далее – обращение) об одностороннем отказе от исполнения договора от 22.12.2014 № 2014.398131.

Из представленных материалов 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 № 0152300011914001465 и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 13615334,33 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном

аукционе от 05.12.2014 поступило восемь 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 шесть участников, наименьшая цена контракта 11164574,21 руб. была предложена участником № 5 - ООО «Мясная гора», при этом снижение начальной (максимальной) цены составило 18%.

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.

22.12.2014 между заказчиком и ООО «Мясная гора» был заключен договор № 2014.398131.

13.03.2015 на официальном сайте размещено решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

06.04.2015 на официальном сайте размещена информация о расторжении договора в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора.

2. В результате осуществления проверки по факту одностороннего отказа от исполнения заказчиком договора 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 было 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 была направлена претензия (исх. от 25.02.2015 № 09), в которой указывалось на неисполнение Обществом обязательства по договору поставки, а именно: *«Вами нарушаются условия договора, а именно п. 2.2 – сроки (периоды) поставки товара, пункт 3.1.2 – поставка товара ненадлежащего качества.*

20.02.2015 года кладовщиком БДОУ г. Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» по телефону произведена корректировка предварительной заявки на поставку товара (мясо) в количестве 60 кг. Однако поставка данного товара на 24.02.2015 года в учреждение не осуществлена.

Данное нарушение является существенным. Согласно п. 2 ст. 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, если влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В случае повторного нарушения Вами пунктов данного договора, руководствуясь ст. 450 ГК РФ учреждение будет вынуждено отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в соответствии с гражданским законодательством».

Одновременно этим же заказным письмом заказчиком направлена претензия (исх. от 27.02.2015 № 10), в которой указывается следующее: *«Вами нарушаются условия договора, а именно п. 2.2 – сроки (периоды) поставки товара, пункт 3.1.2 – поставка товара ненадлежащего качества.*

25.02.2015 года кладовщиком БДОУ г. Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» по телефону произведена корректировка предварительной заявки на поставку товара (мясо) в количестве 60 кг. Однако поставка данного товара на 27.02.2015 года в учреждение не осуществлена.

Данное нарушение является существенным. Согласно п. 2 ст. 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, если влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В случае повторного нарушения Вами пунктов данного договора, руководствуясь ст. 450 ГК РФ учреждение будет вынуждено отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в соответствии с гражданским законодательством».

13.03.2015 заказчиком принято решение о расторжении договора от 22.12.2014 № 2014.398131 в одностороннем порядке, которое в тот же день было размещено на официальном сайте и направлено в адрес ООО «Мясная гора» заказным письмом с уведомлением о вручении, посредством электронной почты.

Комиссия отмечает, что заказчиком получено уведомление о вручении 19.03.2015 указанного почтового отправления Обществу.

Вместе с тем, документов, подтверждающих факт получения ООО «Мясная гора» решения о расторжении договора от 22.12.2014 № 2014.398131 посредством электронной почты заказчиком не представлено.

Таким образом, заказчиком не был соблюден процессуальный порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Следует отметить, что на запрос Омского УФАС России (исх. от 09.04.2015 № 03-3566э) Обществом представлены (вх. от 16.04.2015 № 3743) письменные пояснения следующего содержания:

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

-12.01.2015г. на сумму 9447,37 рублей (товарная накладная № 17),

-15.01.2015г. на сумму 8629,88 рублей (товарная накладная № 217),

- 19.01.2015г. на сумму 19665,82 рублей (товарная накладная № 270),

-23.01.2015г. на сумму 16682,76 рублей (товарная накладная № 429),

-27.01.2015г. на сумму 3598,38 рублей (товарная накладная № 565),

-06.02.2015г. на сумму 14705,25 рублей (товарная накладная № 851).

Итого в адрес Заказчика было поставлено мясной продукции на сумму 75536,912 рублей, оплату за поставленную продукцию Заказчик не произвел.

По состоянию на 16.02.2015 года за БДОУ г.Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» имелась задолженность перед ООО «Мясная Гора» за поставленную продукцию в размере 75536,91 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 12.02.2015 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 задолженностью в адрес БДОУ г.Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» была направлена претензия от 16.02.2015г. исх. 2-19/1 с требованием погасить образовавшуюся задолженность. Согласно почтового уведомления БДОУ г.Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» получило указанную претензию 18.02.2015.

Ввиду наличия задолженности ООО «Мясная гора» с 16.02.2015 года приостановило поставки продукции БДОУ г.Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида», о чем направило Заказчику соответствующее уведомление от 16.02.2015г. исх. 2-20/1 заказным письмом, при этом повторно было предложено погасить имеющуюся задолженность до 19.02.2015 года. Согласно почтовому уведомлению БДОУ г.Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» получило указанное уведомление 18.02.2015г.

В уведомлении Поставщик указал, что при неоплате со стороны БДОУ «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» 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 «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» 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. № 2-36. Согласно уведомлению БДОУ г. Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» получило указанное уведомление 24.02.2015г.

07.04.201, 08.04.2015 БДОУ г. Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» погасила имеющуюся задолженность в полном объеме».

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 19.02.2015 исх. № 2-36/1 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.

Кроме того, Комиссия отмечает, что в ходе проведения заседания Комиссии представителем заказчика было устно заявлено о намерении отзыва представленных сведений об ООО «Мясная гора» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании части 6 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе 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](#) настоящей статьи.

При этом в силу части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в [частях 4 - 6](#) настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную [частью 3](#) настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Таким образом, нормы Федерального закона о контрактной системе устанавливают императивный порядок предоставления сведений в контрольный орган в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, при этом не предусматривают возможность в ходе рассмотрения сведений заявлять какие-либо ходатайства об отзыве ранее представленных заказчиком документов.

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

РЕШИЛА:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Мясная гора», представленные БДОУ г. Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» в связи с односторонним отказом от исполнения договора от 22.12.2014 №

2014.398131, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Ленинского административного округа города Омска (извещение № 0152300011914001465), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях БДОУ г.Омска «Детский сад № 3 общеразвивающего вида» 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:

<...>