

Решение № РНП-55-42/2016

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

19 сентября 2016 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;

<...> – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

<...> – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Городская поликлиника № 12» (далее - заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Байкал Плюс» (далее - Общество, ООО «Байкал Плюс») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на оказание услуг по заправке и восстановлению картриджей (извещение № 0352300014216000001) (далее – электронный аукцион, договор № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016),

в присутствии представителя заказчика – <...> (доверенность от 16.09.2016);

в отсутствие представителя Общества, надлежащим образом уведомленного 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. № 6523 от 29.08.2016, вх. № 6764 от 05.09.2016) материалы электронного аукциона, информация и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016.

Из представленных материалов и информации следует, что 11.01.2016 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение № 0352300014216000001 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 261800 руб.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 19.01.2016 было подано восемь заявок на участие в аукционе; все участники закупки допущены к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения электронного аукциона от 25.01.2016 указано, что в электронном аукционе приняли участие шесть участников закупки, наименьшая цена контракта 24871 руб. предложена участником закупки с порядковым номером 6, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 90,5 %.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 25.01.2016 следует, что заявки участников закупки с порядковыми номерами 6 и 8 признаны не соответствующими требованиям документации об электронном аукционе; победителем признан участник закупки с порядковым номером 7 ООО «Байкал Плюс» с ценой контракта 127000 руб.

Согласно хронологии заключения контракта в соответствии с информацией, представленной (вх. 6861э от 08.09.2016) оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер», 29.01.2016 заказчиком направлен проект договора для подписания Обществом.

03.02.2016 Обществом направлен протокол разногласий к проекту договора.

04.02.2016 заказчиком повторно направлен проект договора ООО «Байкал Плюс».

09.02.2016 заказчиком получены подписанные Обществом проект договора и документ в обеспечение исполнения договора.

10.02.2016 проект договора подписан заказчиком и на официальном сайте ЕИС размещена информация о заключенном с ООО «Байкал Плюс» договоре № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016.

11.07.2016 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016, которое в этот же день было размещено на официальном сайте ЕИС.

26.08.2016 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении договора №2016.40228 (16001) от 10.02.2016.

2. В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 Комиссия считает, что **сведения об ООО «Байкал Плюс» 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.

В силу 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.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях [Конституции](#) Российской Федерации, Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации, 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.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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.

На основании пункта 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.

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.

Пунктом 9.3 договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 установлено:
«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.

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 в соответствии с требованиями части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика от 11.07.2016 об одностороннем отказе от исполнения договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 было размещено на официальном сайте 11.07.2016 и в этот же день направлено двумя способами:

- по почте заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64400195017445) по адресу ООО «Байкал Плюс», указанному в договоре: 644007, г. Омск, ул. Булатова, д.99. Согласно информации с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» данное почтовое отправление 24.08.2016 вернулось заказчику с пометкой «Истек срок хранения»;

- по указанному в договоре адресу электронной почты ООО «Байкал Плюс» baikalplus@bk.ru.

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

Относительно правовых оснований для одностороннего расторжения договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 по инициативе заказчика Комиссия отмечает

следующее.

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.

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 силу статьи 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)**.

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, **подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы**.

Таким образом, условие о сроках оказания услуг является существенным для договора подряда, в том числе для договора строительного подряда.

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.

В разделе «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения № 0352300014216000001 указано: «Срок исполнения контракта: год 2016 месяц Декабрь Периодичность поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг): Ежемесячно, по заявкам Заказчика».

В пункте 8 «Условия и сроки оказания услуг» документация об электронном аукционе установлено: «С момента заключения договора по 31.12.2016 года, в соответствии с Приложением № 1 к документации».

Из пункта 1.1. договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 также следует: «Исполнитель обязуется оказать услуги по заправке и восстановлению картриджей (далее - Услуги) в соответствии с условиями договора и Техническим заданием (Приложение № 1 к договору)».

В Приложении № 1 «Техническое задание» к документации к документации об аукционе, в частности указано: «Сроки оказания услуг: с даты заключения договора по 31 декабря 2016 года. Услуги по заправке и восстановлению картриджей должны оказываться по заявке Заказчика, переданную с использованием любого вида связи, включая телефонную. Срок реагирования на заявку – 1 рабочий день.

Заправка и восстановление картриджей должны осуществляться в течение 1 рабочего дня на территории Исполнителя.

Исполнитель самостоятельно осуществляет вывоз у Заказчика картриджей на заправку и восстановление, доставку обратно заправленных и восстановленных картриджей Заказчику с 9 час. 00 мин. до 15 час. 00 мин., в рабочие дни Заказчика (суббота, воскресенье – выходные дни)».

Пунктом 1.3 договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 предусмотрено: «Срок оказания услуг: Исполнитель оказывает услуги по заправке и восстановлению картриджей по заявкам Заказчика, в течение срока действия договора, срок исполнения каждой заявки Заказчика не может превышать два рабочих дня с момента получения заявки на выполнение работы».

В соответствии с пунктом 11.1 договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 срок действия договора установлен по 31.12.2016.

В письменном обосновании причин одностороннего отказа от исполнения контракта, представленного в Омское УФАС России в составе обращения заказчика (вх. № 6764 от 05.09.2016), в том числе указано: «Фактически Исполнителем обязательства были исполнены частично, а именно: 11.02.2016 акт № 6523 была оказана услуга на сумму 7550,00 рублей, вторая услуга по заправке и восстановлению картриджей была оказана 23.03.2016 г. акт № 6650 на сумму 6350,00

рублей.

С апреля 2016 года в нарушение пункта 1.3 договора оказание услуг производилось более 2-х рабочих дней (до 5-ти, 7-ми дней); в мае 2016 г. заявки Заказчика не принимались к исполнению (заправка и восстановление картриджей со стороны Исполнителя – не производилась) в течение 3-х недель. Ни в апреле, ни в мае 2016 года не были представлены акты выполненных работ, ни счета-фактуры. С июня 2016 года Исполнитель перестал выходить на контакты с представителем Заказчика (связаться с Исполнителем не представляется возможным ни по адресу, указанному в договоре, ни по телефону, ни посредством электронной почты).

Таким образом, со стороны Исполнителя имели место неоднократные нарушения и неисполнение условий договора, а именно, были нарушены пп. 1.3; 4.1.1 и 4.1.2 Договора.

Указанные нарушения условий договора подтверждаются служебными записками от представителя Заказчика от 25.04.2016 г.; от 27.05.2016 г. и от 16.06.2016 г.».

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в установленные пунктом 1.3 договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 сроки услуги по заправке и восстановлению картриджей Обществом не были выполнены и не были сданы заказчику, следовательно, Обществом нарушено существенное условие контракта – условие о сроках оказания услуг.

Омским УФАС России было направлено в адрес Общества (исх. от 07.09.2016 № 03-6152) письмо о представлении в срок не позднее 16.09.2016 письменных пояснений по факту одностороннего отказа заказчика от исполнения договора с приложением подтверждающих документов, в данном письме также содержалось уведомление о рассмотрении 19.09.2016 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

В срок до 19.09.2016 Обществом письменных пояснений и каких-либо документов не представлено, на заседание Комиссии представитель Общества не явился.

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.

Доказательств возникновения 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 контракта, 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.

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:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Байкал Плюс» (ИНН <...>), представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Городская поликлиника № 12» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 по результатам проведения электронного аукциона на оказание услуг по заправке и восстановлению картриджей (извещение № 0352300014216000001), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

2. Сведения о генеральном директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Байкал Плюс» <...> (ИНН <...>), представленные бюджетным учреждением здравоохранения Омской области «Городская поликлиника № 12» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора № 2016.40228 (16001) от 10.02.2016 по результатам проведения электронного аукциона на оказание услуг по заправке и восстановлению картриджей (извещение № 0352300014216000001), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

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

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

Член Комиссии

<...>