

РЕШЕНИЕ РНП № 67-27/18

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок, в составе:

Заместитель Председателя Комиссии:	<...>	- Заместитель руководителя Смоленского УФАС России;
Члены Комиссии:	<...>	- начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;
	<...>	- ведущий специалист- эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;
	<...>	- специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти Смоленского УФАС России;

при участии представителей:

от государственного заказчика: <...> представителя по доверенности от 16.08.2017; <...> представителя по доверенности от 18.11.2016; <...> представителя по доверенности от 30.07.2018; <...> представителя по доверенности от 07.08.2018;

от ответчика: <...> представителя по доверенности от 05.08.2018;

в целях осуществления возложенных на Комиссию Смоленского УФАС

России по контролю в сфере закупок (приказ Смоленского УФАС России от 27.07.2018 № 49) функций по рассмотрению вопросов о включении сведений об участниках закупок в реестр недобросовестных поставщиков и в соответствии с ч. 7 ст. 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 – Закон о контрактной системе), рассмотрев обращение СОГБУ «Смоленскавтодор» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Сибирская Деловая Компания» в связи с односторонним отказом государственного заказчика от исполнения Контракта от 27.04.2018 № 61, заключенного по итогам аукциона в электронной форме на поставку нерудных материалов для нужд СОГБУ «Смоленскавтодор» (извещение № 0163200000318001053),

УСТАНОВИЛА:

СОГБУ «Смоленскавтодор» 25.07.2018 представило в Смоленское УФАС России сведения в отношении ООО «Сибирская Деловая Компания» для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) на основании ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, п. 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила № 1062) в результате осуществления проверки информации и документов установила следующее.

22.03.2018 в единой информационной системе были размещены извещение № 0163200000318001053 о проведении аукциона в электронной форме № 0257-аэф/тк на поставку нерудных материалов для нужд СОГБУ «Смоленскавтодор» и проект контракта.

Начальная (максимальная) цена контракта – 13 862 430 рублей 00 копеек.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона в электронной форме от 16.04.2018 ООО «Сибирская Деловая Компания» признано победителем данного электронного аукциона (предложение о цене контракта – 12 892 062,00 руб.)

27.04.2018 между СОГБУ «Смоленскавтодор» (далее – Заказчик) и

ООО «Сибирская Деловая Компания» (300028, г. Тула, ул. Оружейная, д.14А; ИНН 7107540851, КПП 710301001; сведения об учредителях (участниках) юридического лица – физическом лице – <...> (ИНН 420515452273) (далее – Поставщик) был заключен государственный Контракт № 61 на поставку нерудного материала, (далее – Контракт).

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что в соответствии с пунктами 1.1 и 1.2 Контракта Поставщик обязуется передать Заказчику в обусловленный Контрактом срок, а Заказчик обязуется принять и оплатить необходимый ему товар в соответствии с заявкой на партию товара (Приложение № 2 к Контракту) и в соответствии с Приложением № 1 к Контракту («Спецификация товара») (далее-товар). Существенными условиями Контракта являются наименование и количество товара, срок поставки, цена.

В частности, Контрактом предусматривалась поставка следующего товара:

- щебень гранитной фракции 5-10мм;
- щебень гранитной фракции 5-20мм;
- отсев гранитного дробления.

По условиям Контракта поставка товара осуществляется партиями по заявкам Заказчика, в течение 10 (десяти) дней с даты подачи заявки (п.5.1. Контракта).

Перечень обязательных документов, передаваемых от Поставщика, в том числе подтверждающих качество товара (паспорт от завода изготовителя), закреплен п. 2.3.1 Контракта.

23.05.2018 Заказчиком были поданы три заявки на поставку (срок поставки до 02.06.2018):

- щебня гранитной фракции 5-10мм в количестве 300 тн. на сумму 578 925,00 рублей (место поставки – г. Рославль);
- щебня гранитной фракции 5-10мм в количестве 222 тн., отсева гранитного дробления в количестве 210 тн., щебня гранитной фракции 5-20мм в количестве 205 тн. на общую сумму 1 070 966,85 рублей (место поставки – г. Вязьма);
- щебня гранитной фракции 5-10мм в количестве 3 960 тн., отсева гранитного дробления в количестве 1 158 тн., щебня гранитной фракции 5-20мм в количестве 1 163 тн. на общую сумму 11 242 170,15

рублей (место поставки – г. Смоленск).

Однако, Поставщик не выполнил свои обязательства по поставке товара в соответствии с условиями Контракта и полученными заявками.

Так до настоящего времени Поставщиком полностью не поставлен щебень гранитной фракции 5-10мм в г. Вязьма и г. Рославль, щебень гранитной фракции 5-20мм в г. Вязьма, а также отсев гранитного дробления в г. Вязьма и г. Смоленск, что является неоднократным нарушением сроков поставки товара.

Помимо нарушений сроков поставки товара, Поставщиком также допущены нарушения требований Контракта по качеству и количеству товара.

Представитель ООО «Сибирская Деловая Компания» не согласился с доводами представителя СОГБУ «Смоленскавтодор», указав на то, что товар был поставлен Заказчику и соответствует условиям контракта.

В соответствии с Контрактом период подачи заявок Заказчиком: с даты подписания Контракта по 20 декабря 2018 года. Заявка заказчика направляется Поставщику телефонограммой, факсимильной связью, электронной почтой по номерам и адресам Поставщика, указанным в Контракте. В течение одного рабочего дня со дня направления заявки Поставщик направляет Заказчику уведомление о получении заявки с использованием факсимильной связи и (или) электронной почты по номерам и адресу Заказчика, указанным в контракте. В случае если Поставщик не уведомил Заказчика о получении заявки, заявка считается полученной Поставщиком при подтверждении факта ее направления Заказчиком в соответствии с условиями Контракта. Поставщик обязуется не позднее, чем за 24 часа уведомить Заказчика о дате и времени поставки товара по заявке Заказчика (пункты 5.1., 5.1.2., 5.1.3. Контракта).

На основании п. 5.1.5. Контракта поставка товара осуществляется путем его доставки Заказчику по адресу:

Смоленская область, Смоленский район, г. Смоленск, ул. Новомосковская.

Смоленская область, Смоленский район, г. Вязьма, Элеваторня.

Смоленская область, Смоленский район, г. Рославль, ул. Коненкова.

Конкретное место поставки указывается в заявке Заказчика.

Согласно Приложению № 1 к Контракту требуется поставить:

- Щебень гранитный фракции 5-10 мм - 4 482 тонны, качественные характеристики которого должны соответствовать требованиям ГОСТ 8267-93 - не ниже 2 группы преимущественно кубовидной формы, содержание зерен пластинчатой и игольчатой формы, % по массе - до 15;
- Отсев гранитный дробления - 1 368 тонн, отсев дробления соответствует требованиям ГОСТ 31424-2010 для групп крупного и повышенной крупности не ниже 2 класса, модуль крупности, мм - от 2,5 до 3,5;
- Щебень гранитный фракции 5-20 мм - 1 368 тонн, качественные характеристики которого должны соответствовать требованиям ГОСТ 8267-93 - не ниже 2 группы преимущественно кубовидной формы, содержание зерен пластинчатой и игольчатой формы, % по массе - до 15.

Согласно ч. 3 ст. 94 Закона о контрактной системе для проверки предоставленных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться [эксперты](#), экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с настоящим Федеральным законом.

Во исполнение указанной нормы 25.05.2018 и 04.06.2018 Заказчиком был проведен отбор проб щебня гранитного фракции 5-10мм и щебня гранитного фракции 5-20мм для проверки на соответствие качества поставленного товара условиям Контракта.

25.05.2018 Представитель Поставщика на отборе проб не присутствовал.

По результатам проведенных испытаний товара было обнаружено несоответствие качества поставленного товара по ряду показателей требованиям Контракта (протоколы испытаний дорожно-строительных материалов от 28.05.2018 № 351/015 и № 352/015, от

04.06.2018 № 407/015), а именно:

Содержание зерен пластинчатой и игловатой формы соответствует 3 группе, хотя в Приложении № 1 к Контракту в качественных характеристиках заявлено соответствие 2 группе.

В нарушение п. 2.3.1 Контракта, Заказчику также не были представлены документы, подтверждающие качество товара (паспорт от завода изготовителя).

В соответствии с пунктом 6.6. Контракта «Если при приемке товара будет обнаружено несоответствие качества, комплектности, количества, маркировки, тары или упаковки требованиям Контракта, документам, поставляемым вместе с товаром, Заказчик приостанавливает дальнейшую приемку, обеспечивает сохранность товара и составляет акт, в котором указываются выявленные при приемке несоответствия и дефекты. Заказчик уведомляет Поставщика телефонограммой, факсимильной связью, электронной почтой по номерам и адресам Поставщика, указанным в настоящем Контракте, о необходимости явиться для составления двухстороннего акта о выявлении при приемке несоответствия и дефекта. Сроки прибытия представителя Поставщика для составления двухстороннего акта составляют не более 3 (трех) рабочих дней с момента получения уведомления для иногороднего поставщика, не более 1 (одного) рабочего дня с момента получения уведомления для одногороднего поставщика».

Статьями 469, 475 ГК РФ предусмотрено, что продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи. В случае существенного нарушения требований к качеству товара покупатель вправе потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

В связи с указанными выше нарушениями, 28.05.2018 Заказчиком было направлено требование Поставщику (исх. от 28.05.2018 № 2489) устранить выявленные несоответствия, а именно: провести замену товара на товар, соответствующий требованиям контракта до 02.06.2018, а также новую партию товара сопроводить документами, подтверждающими качество в соответствии с условиями контракта.

30.05.2018 Поставщиком было направлено письмо Заказчику, в котором ООО «Сибирская Деловая Компания» сообщила, что не согласилась с выводами экспертизы, проведенной Заказчиком, и

заказала свою независимую экспертизу в испытательной лаборатории ООО «Смол-ДорНИИ-Проект». Поставщик в письме так же указал, что согласно протоколу № 134-18 от 28.05.2018 испытания строительных материалов и изделий щебень фр. от 5 до 10 мм по содержанию зерен пластинчатой и игловатой формы соответствует 2 группе по ГОСТ 8267-93, что в свою очередь соответствует требованиям контракта, а именно:

- Содержание зерен пластинчатой и игловатой формы (проба 1),% - 13,3 (2 группа);

- Содержание зерен пластинчатой и игловатой формы (проба 2),% - 14,9 (2 группа);

Однако Заказчик не принял данный товар.

Согласно п. 3 ст. 307 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) при установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию.

На основании ст. ст. 309, 310 ГК РФ 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. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

В соответствии с ч. 1 ст. 457 ГК РФ срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи.

Пунктом 5.1.4. Контракта установлено, что при нарушении срока поставки товара Заказчик вправе утратить интерес к товару.

Согласно части 8 статьи 95 Закона N 44-ФЗ расторжение контракта допускается, в том числе в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. При этом частью 9 статьи 95 Закона N 44-ФЗ предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об

одностороннем отказе от исполнения контракта только по основаниям, предусмотренным Гражданским [КОДЕКСОМ](#) Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом. По смыслу закона для одностороннего отказа от исполнения договора (одностороннего расторжения договора) достаточно самого факта указания об этом в соглашении сторон (Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16.02.2010 № 13057/09).

Пунктом 8.1. Контракта предусмотрено, что расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ч. 19 ст. 95 Закона о контрактной системе Поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ 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 п. 3 ст. 484 ГК РФ в случаях, когда покупатель в нарушение закона, иных правовых актов или договора купли-продажи не принимает товар или отказывается его принять, продавец вправе потребовать от покупателя принять товар или отказаться от исполнения договора.

В соответствии с гражданским законодательством отношения между поставщиком и заказчиком при поставке товара для государственных и муниципальных нужд регулируются специальными положениями ГК РФ, применимыми к гражданским отношениям подобного рода, а именно положениями статей 525-534 ГК РФ.

Согласно правовой позиции ВАС РФ, изложенной постановлении Президиума от 25.10.2011 №9382/11, определении от 23.07.2010 № ВАС8344/10 в случае, если специальными нормами, регулирующими порядок заключения контрактов для обеспечения муниципальных и государственных нужд не предусмотрены специальные условия отказа от договора, его расторжения, применению подлежат общие нормы гражданского законодательства.

09.06.2018 Поставщиком было принято решение об одностороннем

отказе Поставщика от исполнения контракта № 61 от 27.04.2018 на поставку нерудного материала.

В то же время 13.06.2018 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта №61 от 27.04.2018.

Руководствуясь ч. 12 ст. 95 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.

Подтверждения у заказчика о надлежащем уведомлении Поставщика о вручении заказного письма не представлено.

Согласно ч. 20 ст. 95 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.

Решение об одностороннем отказе Поставщика от исполнения контракта № 61 от 27.04.2018 на поставку нерудного материала было передано Заказчику и было получено Заказчиком 18.06.2018 (накладная (экспедиторская расписка) о доставке № 12044806748).

В соответствии с ч. 21 ст. 95 Закона о контрактной системе решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу, и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Решение об одностороннем отказе Поставщика от исполнения контракта № 61 от 27.04.2018 на поставку нерудного материала вступило в силу, и Контракт был расторгнут Поставщиком 29.06.2018.

Согласно информации, размещенной в единой информационной системе срок вступления в силу решения Заказчика 24.07.2018, в то время как 29.06.2018 обязательства сторон были прекращены в связи с принятием Поставщиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 09.06.2018.

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков 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.

Согласно ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 ст. 104 Закона о контрактной системе, 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 ч. 3 ст. 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно пунктам 11 и 12 Правил № 1062 уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 – 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

В результате осуществления Комиссией проверки факта одностороннего расторжения Заказчиком контракта и проведения на основании ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе внеплановой проверки, установлено, что Контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Поставщика от исполнения обязательств, в соответствии с ст. 484 ГК РФ и в связи с неисполнением Заказчиком своих обязательств по принятию товара. Указанное решение Заказчиком не оспаривалось и вступило в силу 29.06.2018. Таким образом, обязательства по Контракту были прекращены и Контракт прекратил свое действие 29.06.2018 в связи с вступлением в силу решения об одностороннем отказе Поставщика. Согласно вышеизложенному, расторжение Контракта по инициативе Заказчика невозможно, т.к. на момент принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения обязательств по Контракту, последний уже был расторгнут Поставщиком. Расторжение Контракта, прекратившего свое действие нормами гражданского законодательства не предусмотрено, а решение о расторжении такого Контракта не имеет юридической силы.

При таких обстоятельствах у Комиссии Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок предусмотренных ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе оснований для внесения сведений об ООО

«Сибирская Деловая Компания» в реестр недобросовестных поставщиков не имеется.

Руководствуясь п. 2 ч. 15 ст. 99, ст. 104 Закона о контрактной системе, Правилами № 1062, Комиссия Смоленского УФАС России по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

Сведения об ООО «Сибирская Деловая Компания», представленные СОГБУ «Смоленскавтодор» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Сибирская Деловая Компания» (300028, г. Тула, ул. Оружейная, д.14А; ИНН 7107540851, КПП 710301001; сведения об учредителях (участниках) юридического лица – физическом лице – <...> (ИНН 420515452273) в связи с односторонним отказом от исполнения Контракта от 27.04.2018 № 61, заключенного по итогам аукциона в электронной форме на поставку нерудных материалов для нужд СОГБУ «Смоленскавтодор» (извещение № 0163200000318001053), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.