

Решение № РНП-55-55/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

04 октября 2017 г.

г. Омск

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

«...» – заместитель руководителя управления, Председатель Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«...» – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные Федеральным бюджетным учреждением «Администрация Обь-Иртышского бассейна внутренних водных путей» (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Регион-Инвест» (далее - общество, ООО «Регион-Инвест») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку троса стального (извещение № 0352100012717000183) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заказчика – «...»;

общества – «...»,

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. № 7604 от 20.09.2017) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 19.06.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0352100012717000183 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 980000 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 30.06.2017 на участие в аукционе поступило пять заявок, все участники закупки были допущены к участию в электронном аукционе.

03.07.2017 в электронном аукционе приняли участие четыре участника закупки; наименьшая цена контракта 563200 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 2 – ООО «Регион-Инвест», при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 42,53 %.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 06.07.2017 вторые части всех заявок участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; ООО «Регион-Инвест» признано победителем.

Заказчиком предоставлена хронология переписки и документы, связанные с односторонним отказом от исполнения договора:

19.07.2017 был заключен договор № 95-ЭА/2017, информация о котором размещена на официальном сайте ЕИС 19.07.2017;

24.07.2017, т.е. в установленный договором срок товар не поставлен;

31.08.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора; данное решение размещено в ЕИС 05.09.2017;

04.09.2017 за пределами срока действия договора поставщиком поставлен товар, который не принят заказчиком;

13.09.2017 поставщиком в адрес заказчика направлено письмо с просьбой предоставить доступ к складу для разгрузки троса;

15.09.2017 заказчиком в адрес поставщика направлено письмо с обоснованием отказа от принятия поставленного товара.

2. В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017, Комиссия считает, что сведения об ООО «Регион-Инвест» **не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

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.

Согласно [пункту 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.

На основании [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.

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 7.1 договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017 предусмотрено: «*Расторжение настоящего договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения Договора в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и Федеральным законом от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».*

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.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий **не допускаются**, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статья 310 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации).

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.

В силу пункта 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации **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 Гражданского кодекса Российской Федерации](#)).

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 ([абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации](#)).

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.

Пунктом 1.1 договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017 установлено: *«По настоящему договору Поставщик обязуется поставить соответствующий спецификации (приложение № 1 к Договору) трос стальной (далее по тексту договора – Товар), а Заказчик обязуется принять указанный Товар и оплатить его».*

В пункте 1.2 договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017 указано: *«Поставка Товара осуществляется Поставщиком в соответствии с законодательством Российской Федерации и условиями настоящего Договора».*

При этом пунктом 3.3 договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017 определен срок поставки товара: *«Поставка товара производится в срок: с момента заключения договора и до «24» июля 2017 г.».*

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.**

31.08.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017, которое 05.09.2017 в соответствии с требованиями части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе размещено на официальном сайте ЕИС.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора было направлено Обществу следующими способами:

- 05.09.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64402414042757) по адресу Общества, указанному в договоре: «...»;

- 05.09.2017 по адресу электронной почты, указанному в договоре: «...».

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

Частью 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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.

Датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта является 08.09.2017, т.е. дата, когда заказчиком была получена информация о вручении Обществу вышеуказанного заказного письма, в связи с чем через 10 дней с указанной даты договор считается расторгнутым - с 18.09.2017.

В соответствии с требованием части 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.

Учитывая, что датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения договора является 08.09.2017, ООО «Регион-Инвест» в период с 09.09.2017 по 19.09.2017 **имела право устранить нарушения условий договора**, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от его исполнения.

На заседании Комиссии представителем ООО «Регион-Инвест» даны пояснения о том, что 04.09.2017 по указанному в договоре № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017 адресу был поставлен товар, который не был принят заказчиком.

Однако, несмотря на то, что ООО «Регион-Инвест» предпринимались действия по надлежащему исполнению договора, представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в нарушение части 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе заказчик фактически не предоставил поставщику в десятидневный срок с 09.09.2017 по 19.09.2017 возможность для устранения существенных нарушений договора. Каких-либо документальных подтверждений отмены не вступившего в силу решения об одностороннем отказе от исполнения договора заказчиком не представлено.

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**.

В нарушение части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация о расторжении договора была размещена заказчиком в единой информационной системе лишь 28.09.2017, т.е. с нарушением установленного процессуального срока на 7 рабочих дней.

Кроме того, Комиссия считает, что действия заказчика по принятию указанного решения о расторжении договора № 87-ЭА/2017 от 10.07.2017 в одностороннем порядке не соответствуют нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и статье 95 Федерального закона о контрактной системе.

Пунктом 11.1 договора № 87-ЭА/2017 от 10.07.2017 было установлено: «*Настоящий Договор вступает в силу с момента его подписания и действует до 31.08.2017 г.*». Решение об одностороннем отказе от исполнения договора было принято заказчиком 31.08.2017, соответственно к моменту вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта договор № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017 уже прекратил свое действие.

Учитывая вышеизложенное, в результате осуществления проверки на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе Комиссия считает, что сведения об ООО «Регион-Инвест» не подлежат включению в реестр.

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:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Регион-Инвест» «...», представленные Федеральным бюджетным учреждением «Администрация Обь-Иртышского бассейна внутренних водных путей» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора № 95-ЭА/2017 от 19.07.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку троса стального (извещение № 0352100012717000183), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

2. Признать в действиях Федерального бюджетного учреждения «Администрация Обь-Иртышского бассейна внутренних водных путей» нарушение части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

3. По факту выявленных нарушений передать материалы должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 1.4 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Т.П.Шмакова

Председатель Комиссии

Д.О.Кучмелёв

Члены Комиссии:

В.В.Шитов