Р Е Ш Е Н И Е РНП - №37 - 67

по делу №07-02/2018-067 о включении сведений о недобросовестном поставщике в Реестр

Дата принятия решения: 22 октября 2018 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 24 октября 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <…>,

в присутствии представителей:

Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области (далее – Заказчик): <…>,

в отсутствие представителей ООО «Ивнефтеторг-контракт» (далее – Поставщик, Общество), Департамента конкурсов и аукционов Ивановской области (копия обращения Заказчика, информация о месте, дате и времени его рассмотрения были направлены указанным лицам),

у с т а н о в и л а:

08.10.2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области от Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области поступило обращение с просьбой о включении информации об ООО «Ивнефтеторг-контракт» (ИНН: 3702737270; ОГРН: 1143702020362; КПП: 370201001; адрес (место нахождения) юридического лица: 153048, Ивановская обл., г. Иваново, микрорайон Московский, д. 5, оф. 1001), а также о генеральном директоре (учредителе) Общества – <…>, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на поставку бензина автомобильного с применением пластиковых карт для нужд Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области (извещение №0133200001717003640, реестровый номер контракта 2372801300017000052).

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области на основании 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) и ч. 11 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013

года №1062 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)» было решено провести проверку по факту обращения Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области на наличие либо отсутствие оснований для одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта и включения сведений об ООО «Ивнефтеторг-контракт» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Рассмотрев представленные Заказчиком, Уполномоченным органом документы, установлено следующее.

23.11.2018 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) размещено извещение №0133200001717003640 о проведении электронного аукциона на поставку бензина автомобильного с применением пластиковых карт для нужд Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 05.12.2017 №0133200001717003640-5-1 по окончании срока подачи заявок на участие в электронном аукционе подана единственная заявка от участника закупки – ООО «Ивнефтеторг-контракт», указанная заявка была признана соответствующей требованиям документации о закупке.

По итогам проведения указанной закупки 20.12.2018 между Департаментом сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области и ООО «Ивнефтеторг-контракт» заключен контракт №846301 на поставку бензина автомобильного с применением пластиковых карт для нужд Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области (далее – контракт).

В соответствии с п. 2.1 контракта Поставщик обязуется **поставить бензин автомобильный с применением пластиковых карт для нужд Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области** Заказчику на условиях, в порядке и в сроки, определяемые Сторонами в контракте, а Заказчик обязуется обеспечить приемку и оплату поставленного товара.

В соответствии с п. 4.1 контракта Поставщик обязан:

- В течение суток после подписания контракта Поставщик представляет перечень торговых точек, на которых осуществляется отпуск товара посредством магнитных карт, который будет являться неотъемлемой частью контракта (Приложение №2 к контракту).

- Предоставить Заказчику возможность получения с использованием карт товара в торговых точках на условиях контракта с момента его заключения.

- В течение 24 часов, в торговых точках, указанных в Приложение №2 к

контракту, после получения соответствующего заявления от Заказчика приостановить (прекратить) отпуск товаров по карте, выданной Заказчику.

- Своевременно информировать Заказчика обо всех изменениях в перечне торговых точек.

Согласно п. 4.2.1 контракта Поставщик имеет право вносить изменения в перечень торговых точек (Приложение №2 к контракту) с обязательным последующим уведомлением Заказчика.

В соответствии с п. 4.3 контракта Заказчик обязан:

- Соблюдать установленный настоящим контрактом порядок и условия получения товара в торговых точках.

- На основании получаемых в торговых точках терминальных чеков, осуществлять самостоятельный контроль за отпуском товаров по выданным клиенту картам.

Поставка товара осуществляется с 01.01.2018 по 31.12.2018. Передача нефтепродуктов производится круглосуточно через АЗС Поставщика путём заправки конкретного автотранспорта Заказчика. **Отпуск нефтепродуктов производится с применением Карт.** Карта является техническим средством учёта операций получения топлива Заказчиком, предназначенным для оплаты нефтепродуктов на автозаправочных станциях Поставщика, указанных в перечне торговых точек (Приложение №2 к контракту). Отпуск товара производится круглосуточно через торговые точки Поставщика, расположенные в Ивановской области в пределах городских округов: Иваново, Вичуга, Шуя, Кинешма и городских поселений: Гаврилов-Посад, Родники, Заволжск, Комсомольск, Фурманов, Приволжск, Лежнево, Пестяки. Количество нефтепродуктов определяется потребностью Заказчика с учетом наличия данного товара на конкретных АЗС, и указывается в товарно-транспортных накладных и счетах-фактурах, выставляемых Поставщиком. **Получение Заказчиком товара в торговой точке подтверждается терминальным чеком.** Терминальный чек выдается при получении товара в торговой точке Заказчику, второй экземпляр чека остается в торговой точке. Отсутствие у Заказчика терминального чека на полученные товара не является основанием для отказа Заказчиком от оплаты полученных товаров, выдаваемых Заказчику и подписания актов сверок и товарных накладных на отпущенные товары (п. 5.1, 5.2, 5.3, 5.5, 5.12 контракта).

28.03.2018 Департаментом сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области в адрес Поставщика было направлено письмо №исх-901-010/05-09 с просьбой об уточнении торговых точек, на которых возможно получение товара с использованием карт. Указанное письмо вернулось в адрес Заказчика.

22.08.2018 в адрес ООО «Ивнефтеторг-контракт» Заказчиком была

направлена претензия о нарушении контрактных обязательств, согласно которой с 01.06.2018 служебные автомобили Заказчика перестали обслуживаться на АЗС «Ивнефтеторг», расположенной по адресу ул. Суворова, д. 41, 13.06.2018 водители Департамента не смогли произвести заправку автомобилей ни на одной из заправок «Газпромнефть», расположенных в г. Иваново, на момент написания указанной претензии заправка автотранспорта Заказчика на АЗС не проводилась. 27.08.2018 указанная претензия была получена Обществом.

В подтверждение нарушения Обществом условий контракта Заказчиком на заседание Комиссии Ивановского УФАС России были представлены чеки отказа, которые были получены водителями Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области при попытке осуществить заправку служебных автомобилей на заправках, указанных в контракте.

В соответствии с ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

На основании п. 10.4 контракта Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

В силу ч. 2 ст. 450 ГК РФ 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.

Согласно ч. 1 ст. 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон.

В соответствии с ч. 2 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случаях:

- поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

- неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

В связи с тем, что в нарушение условий контракта бензин неоднократно не был поставлен Заказчику, 07.09.2018 Департаментом сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и проведена процедура

расторжения контракта в соответствии с положениями ст. 95 Закона о контрактной системе.

В решении Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, в том числе указано, что на основании ч. 4 ст. 523 ГК РФ контракт считается расторгнутым с момента получения Поставщиком решения Заказчика об одностороннем отказе.

В соответствии с 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.

Согласно представленным Заявителем документам, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено ООО «Ивнефтеторг-контракт» 10.09.2018 заказным письмом с уведомлением о вручении по двум адресам Общества. 10.09.2018 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком было передано генеральному директору ООО «Ивнефтеторг-контракт» нарочным.

На официальном сайте решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено 07.09.2018. Размещено указанное решение было в разделе «Информация об исполнении (о расторжении) контракта». Также Департаментом сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области на официальном сайте была размещена информация о расторжении контракта, в ней Заказчиком было указано, что датой расторжения контракта является 07.09.2018.

Между тем, как было установлено Комиссией Ивановского УФАС России, датой надлежащего уведомления Общества об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта является 10.09.2018.

Согласно ч. 4 ст. 523 ГК РФ 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.

Между тем, ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе предусмотрена специальная норма, регулирующая отношения в сфере закупок, согласно которой 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.**

В связи с этим, в рассматриваемом случае гражданско-правовые последствия в виде расторжения контракта на поставку бензина автомобильного с применением пластиковых карт для нужд Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области наступили 21.09.2018.

Исходя из правового подхода, сформулированного в п. 16 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 28.06.2017, размещение в единой информационной системе сведений, предусмотренных ст. 95 Закона о контрактной системе, не влияет на определение даты расторжения контракта, так как соответствующее размещение необходимо для обеспечения открытости и прозрачности функционирования государственных закупок и установлено, прежде всего, в публичных целях для осуществления надлежащего контроля в сфере закупок. Для возникновения гражданско-правовых последствий в виде расторжения договора достаточно доставки исполнителю сообщения Заказчика об отказе от исполнения договора с использованием любого средства связи и доставки.

Таким образом, независимо от факта размещения Заказчиком на официальном сайте в карточке контракта 07.09.2018 в разделе «Информация об исполнении (расторжении) контракта» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, с указанием даты расторжения контракта 07.09.2018, исчисление десятидневного срока в силу прямого указания ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе осуществляется с даты надлежащего уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Действия Заказчика по размещению 07.09.2018 в Единой информационной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в разделе «Информация об исполнении (о расторжении) контракта» с указанием даты расторжения 07.09.2018 не могли привести к сокращению десятидневного срока, который подлежит исчислению с даты надлежащего уведомления Заказчиком Поставщика об одностороннем отказе от

исполнения контракта, то есть в рассматриваемом случае с 10.09.2018.

ООО «Ивнефтеторг-контракт» ненадлежащим образом выполняло условия контракта по поставке бензина, нарушение условий контракта не устранило. Кроме того, пояснений относительно нарушений условий контракта в Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области Общество не предоставило, а также не направило представителей для участия в заседании Комиссии Ивановского УФАС России.

В соответствии с ч. 16 ст. 95, ч. 2 ст. 104 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 Законом о контрактной системе порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При указанных обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения рассматриваемого контракта, в связи с существенным нарушением ООО «Ивнефтеторг-контракт» его условий, является правомерным.

Вместе с тем, в силу п. 11 ч. 2 ст. 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается, в том числе информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Согласно ч. 3 ст. 103 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты заключения контракта заказчик направляет указанную в п. 1 – 7, 9, 12 и 14 ч. 2 ст. 103 Закона о контрактной системе информацию в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации. В случае, если в соответствии с Законом о контрактной системе были внесены изменения в условия контракта, заказчики направляют в указанный орган информацию, которая предусмотрена ч. 2 ст. 103 Закона о контрактной системе и в отношении которой были внесены изменения в условия контракта, в течение пяти рабочих дней с даты внесения таких изменений. **Информация, указанная в п. 8, 10, 11 и 13 ч. 2 ст. 103 Закона о контрактной системе, направляется заказчиками в указанный орган в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта, расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.**

Учитывая изложенное, Заказчик должен был разместить на официальном сайте информацию о расторжении контракта не ранее 21.09.2018.

Заказчиком информация о расторжении контракта была размещена 07.09.2018, что нарушает требования ч. 3 ст. 103 Закона о контрактной

системе. На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представитель Заказчика пояснил, что опубликование информации об исполнении (о расторжении) контракта раньше положенного срока является технической ошибкой.

Учитывая изложенное, а также тот факт, что выявленное нарушение Закона о контрактной системе свидетельствует о наличии признаков состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, руководствуясь ст. 95, 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Сведения, представленные Департаментом сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области в отношении ООО «Ивнефтеторг-контракт» (ИНН: 3702737270; ОГРН: 1143702020362; КПП: 370201001; адрес (место нахождения) юридического лица: 153048, Ивановская обл., г. Иваново, микрорайон Московский, д. 5, оф. 1001), а также о генеральном директоре (учредителе) Общества – <…>, **включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.**

2. Датой включения сведений в отношении ООО «Ивнефтеторг-контракт», а также о генеральном директоре (учредителе) Общества – <…>, в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте.

3. Установить в действиях Департамента сельского хозяйства и продовольствия Ивановской области нарушение ч. 3 ст. 103 Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы настоящего обращения уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с КоАП РФ.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Подписи членов Комиссии