

## Решение № РНП-55-49/2017

### по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

29 августа 2017 г.

г. Омск

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

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

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

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

рассмотрев представленные муниципальным унитарным предприятием Администрации Исилькульского муниципального района Омской области «Коммунальное хозяйство «Социальное»

(далее – заказчик) сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Барнаульский завод котельного оборудования «ЭНЕРГИЯ» (далее – ООО «БЗКО «ЭНЕРГИЯ», поставщик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 22.05.2017 № 0552600001717000011.2017.164575 (далее – договор от 22.05.2017), заключенного по результатам осуществления закупки способом электронного аукциона на поставку котлов (извещение № 0552600001717000011) (далее – электронный аукцион)

в присутствии представителей заказчика - директора <...> (распоряжение Администрации Исилькульского муниципального района от 30.07.2015 № 195 о назначении на должность), <...> (доверенность от 04.08.2016 № 165);

в отсутствие представителя Общества, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения обращения,

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. № 6595 от 15.08.2017) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора от 22.05.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 25.04.2017 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком были размещены извещение о проведении электронного аукциона № 0552600001717000011 и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 513022,60 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе ООО «БЗКО «ЭНЕРГИЯ» от 05.05.2017 заявка данного участника соответствовала требованиям документации об электронном аукционе. В соответствии с частью 16 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе электронный

аукцион признан несостоявшимся. ООО «БЗКО «ЭНЕРГИЯ» признано победителем.

Информация о заключении договора, представленная оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. от 21.08.2017 № 6725э), свидетельствует о том, что 22.05.2017 заказчиком заключен с ООО «БЗКО «ЭНЕРГИЯ» договор № 0552600001717000011.2017.164575 на поставку котлов с ценой договора 513022,60 руб.

При исполнении указанного договора заказчиком 16.06.2017 в адрес Общества направлялась претензия о неисполнении договорных обязательств.

29.06.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора от 22.05.2017 в связи с неисполнением поставщиком обязательств по договору, данное решение 30.06.2017 было размещено на официальном сайте ЕИС.

24.08.2017 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении договора от 22.05.2017.

**2.** В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения договора от 22.05.2017 Комиссия считает, что **сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Барнаульский завод котельного оборудования «ЭНЕРГИЯ» не подлежат включению в Реестр**, исходя из следующего.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) 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.

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.

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 8.4 договора от 22.05.2017 было предусмотрено следующее: «Расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством».

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 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.

На основании части 6 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или 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, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В 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 (часть 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе).

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).

В силу пункта 2 указанной статьи 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.

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 от 22.05.2017 установлено, что «Поставщик обязуется поставить котлы в соответствии со Спецификацией (Приложение к контракту) (далее – товар), а Заказчик обязуется обеспечить оплату поставленного товара в соответствии с условиями договора».

При этом пунктом 3.1 определен срок поставки товара:

«3.1. Срок поставки товара: со дня подписания контракта в течение 10 календарных дней».

Таким образом, в срок по 01.06.2017 включительно Обществу необходимо было поставить котлы в соответствии с условиями договора.

Согласно подпунктам 4.3.1, 4.3.2 пункта 4.3 договора от 22.05.2017 поставщик обязан:

«4.3.1. Поставить Заказчику товар на условиях, установленных договором.

4.3.2. При передаче товара передать Заказчику товарную накладную, акт-приема передачи, документы, подтверждающие качество товара и оформленные в соответствии с законодательством, счет-фактуру (счет), оформленные надлежащим образом документы, подтверждающие предоставление гарантии Поставщиком, Производителем (Изготовителем)».

Описание объекта закупки, количество поставляемого товара указаны в табличной форме в Приложении № 1 к документации об электронном аукционе.

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 16.06.2017 заказчиком по адресу Общества, указанному в договоре от 22.05.2017, 656037, Российская Федерация, Алтайский край, г. Барнаул, пр-кт Калинина, дом 116, стр. 39, а/я 2223 заказным письмом с уведомлением направлялась претензия о нарушении поставщиком условий договора, а именно не осуществлена поставка котлов. В связи с чем заказчиком направлено требование об оплате неустойки (штрафов, пеней) и назначен новый срок поставки товара Обществом - 26.06.2017.

В ответ на претензию заказчика от 16.06.2017 Обществом направлено уведомление (исх. от 27.06.2017 № 372) о готовности поставить товар в ближайшее время, поскольку товар находится на складе и готов к отгрузке.

В связи с не поставкой Обществом товара в срок, то есть по 26.06.2017, заказчиком 29.06.2017 принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора от 22.05.2017, которое 30.06.2017 в соответствии с требованиями части 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе размещено на официальном сайте ЕИС.

Решение заказчика исх. от 29.06.2017 об одностороннем отказе от исполнения договора было направлено Обществу следующими способами:

- 30.06.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64602487070910) по адресу Общества, указанному в договоре от 22.05.2017: 656037, Российская Федерация, Алтайский край, г. Барнаул, пр-кт Калинина, дом 116, стр. 39, а/я 2223. Согласно представленной заказчиком в обращении копии распечатки с сайта ФГУП

«Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» данное почтовое отправление с идентификационным номером 64602487070910 вручено адресату, о чем имеется запись «27 июля 2017, 11:26 Получено адресатом 656037, Барнаул»;

- 29.06.2017 по адресу электронной почты Общества [gkk5@gkk22.ru](mailto:gkk5@gkk22.ru).

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.

Вместе с тем заказчиком не было представлено доказательств, подтверждающих факт получения Обществом уведомления об одностороннем отказе от исполнения договора от 22.05.2017, направленного по указанному адресу электронной почты.

Из обращения заказчика следует, что 03.07.2017 Обществом в адрес заказчика осуществлена поставка котлов, при приёмке которых заказчиком были установлены расхождения в технических характеристиках котлов, а также приложенные технические паспорта не содержали полных технических характеристик товара, в связи с чем установить соответствие товара заказчику не представлялось возможным. Заказчиком 03.07.2017 по адресу Общества, указанному в договоре от 22.05.2017: 656037, Российская Федерация, Алтайский край, г. Барнаул, пр-кт Калинина, дом 116, стр. 39, а/я 2223, заказным письмом с уведомление (почтовый идентификатор 64602487071481) направлены:

- претензия о несоответствии поставленного товара заявленным характеристикам. В данной претензии заказчик указывает в табличной форме расхождения в технических характеристиках в соответствии с техническим заданием и данными технических паспортов котлов, представленных Обществом. При этом заказчик предлагает Обществу рассмотреть настоящую претензию в трехдневный срок со дня надлежащего её получения и заменить поставленный товар на товар, соответствующий техническим характеристикам, указанным в договоре от 22.05.2017;

- акт от 03.07.2017 приема-передачи товара. В данном акте заказчик указывает, что поставленные котлы не могут быть приняты заказчиком, поскольку «приложенные технические паспорта котлов не содержат полные технические характеристики товара, в связи с чем установить соответствие товара не представляется возможным».

Согласно копии распечатки с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» от 17.08.2017 данное почтовое отправление с идентификационным номером 64602487071481 не вручено адресату, о чем имеется следующая запись: «08 июля 2017, 16:00 Ожидает адресата в месте вручения 656037, Барнаул».

В ответ на претензию заказчика от 03.07.2017 Обществом направлено письмо (исх. от 10.07.2017 № 495), в котором Общество утверждает, что в адрес заказчика поставлено оборудование, соответствующее условиям договора согласно согласованным чертежам, в которых отражены все технические характеристики поставленного оборудования, в том числе габариты, характеристики трубы, используемой при изготовлении котла.

Заказчиком 12.07.2017 по адресу Общества, указанному в договоре от 22.05.2017: 656037, Российская Федерация, Алтайский край, г. Барнаул, пр-кт Калинина, дом 116, стр. 39, а/я 2223, заказным письмом с уведомление (почтовый идентификатор 64602487074307) направлен мотивированный отказ в приемке поставленного товара, в котором, в

частности, указывает следующее:

«При приёмке товара обнаружено несоответствие характеристик поставленного товара товару, заявленному в договоре, о чем вам было сообщено письменно 03.07.2017.

Согласно ч.1 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ-44) изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается. То есть, товар должен быть поставлен строго согласно спецификации к контракту. Согласно ч.7 ст. 95 ФЗ-44 при исполнении контракта по согласованию заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. В данном случае технические и функциональные характеристики поставленного товара не являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте.

На основании изложенного МУП АИМР ОО «Коммунальное хозяйство «Социальное» отказывает в приемке поставленного товара, так как поставлен иной товар, не соответствующий условиям договора».

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 у заказчика не имелось возможности получить подтверждение о вручении Обществу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (идентификационный номер письма 64602487070910), **датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения договора является 31.07.2017**, то есть дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе (30.06.2017), Общество в период с 01.08.2017 по 10.08.2017 **имело право устранить нарушения условий договора**, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от его исполнения.

На заседание Комиссии ни заказчиком, ни Обществом не представлено ни одного документального подтверждения того, что в установленный 10-дневный срок (с 01.08.2017 по 10.08.2017) поставщиком предпринимались какие – либо меры для устранения нарушений условий договора, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта.

Поскольку по состоянию на 10.08.2017 поставщиком не поставлен товар в соответствии со спецификацией договора от 22.05.2017, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и данный договор в силу части 13 статьи 95

Федерального закона о контрактной системе считается расторгнутым с 11.08.2017, соответственно в силу части 26 указанной статьи информация о расторжении контракта могла быть размещена заказчиком на официальном сайте ЕИС 14.08.2017.

Однако в нарушение части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация о расторжении договора от 22.05.2017 размещена заказчиком на официальном сайте ЕИС **24.08.2017**.

В связи с тем, что заказчиком не был соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения договора от 22.05.2017, предусмотренный указанной нормой Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что при данных обстоятельствах сведения об ООО «Барнаульский завод котельного оборудования «ЭНЕРГИЯ» не подлежат включению в Реестр.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 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 «Барнаульский завод котельного оборудования «ЭНЕРГИЯ» (ИНН<...>, КПП<...>, 656037,<...>), представленные муниципальным унитарным предприятием Администрации Исилькульского муниципального района Омской области «Коммунальное хозяйство «Социальное» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 22.05.2017 № 0552600001717000011.2017.164575, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку котлов (извещение № 0552600001717000011), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

**2.** Сведения о директоре, а также единственном учредителе общества с ограниченной ответственностью «Барнаульский завод котельного оборудования «ЭНЕРГИЯ» <...> (ИНН <...>), представленные муниципальным унитарным предприятием Администрации Исилькульского муниципального района Омской области «Коммунальное хозяйство «Социальное» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 22.05.2017 № 0552600001717000011.2017.164575, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на поставку котлов (извещение № 0552600001717000011), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

**3.** Признать в действиях муниципального унитарного предприятия Администрации Исилькульского муниципального района Омской области «Коммунальное хозяйство «Социальное» нарушение требований части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

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

Заместитель Председателя Комиссии  
<...>

Члены Комиссии: <...> <...>