

Решение № РНП-55-206/2015

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

21 декабря 2015 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;

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

рассмотрев представленные Администрацией Верблюженского сельского поселения Саргатского муниципального района Омской области (далее - Заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью Производственная Компания «МГБ» (далее - Общество, подрядчик, ООО ПК «МГБ») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № 2015.349059 от 25.09.2015, заключенного по результатам осуществления закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по ремонту здания сельского дома культуры с. Верблюжье Саргатского муниципального района Омской области (извещение № 0152300002015000037) (далее – электронный аукцион, контракт № 2015.349059 от 25.09.2015),

в присутствии представителей:

Заказчика – <...> (удостоверение адвоката от 26.02.2002 № 13/83), <...> (без доверенности),

Администрации Саргатского муниципального района Омской области (далее - уполномоченный орган) – <...> (доверенность № 1 от 20.01.2015);

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. № 11260 от 07.12.2015) материалы электронного аукциона и решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 2015.349059 от 25.09.2015, заключенного с Обществом.

Из представленных материалов и информации следует, что 24.08.2015 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный

сайт) уполномоченным органом размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152300002015000037 с начальной (максимальной) ценой контракта 350711,88 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок на участие в аукционе от 02.09.2015 на участие в аукционе поступило десять заявок, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

09.09.2015 в электронном аукционе приняло участие четыре участника закупки; наименьшая цена контракта 248138,83 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 6 - ООО ПК «МГБ», при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 29,24 %.

В протоколе подведения итогов электронного аукциона от 09.09.2015 указано, что заявки участников закупки, в т.ч. заявка ООО ПК «МГБ», признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; ООО ПК «МГБ» признано победителем.

25.09.2015 Заказчиком заключен муниципальный контракт № 2015.349059 с ООО ПК «МГБ».

2. В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения заказчиком контракта и проведения на основании пункта 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия считает, что **сведения об ООО ПК «МГБ» не подлежат включению в реестр**, учитывая следующее.

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.**

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 силу части 9 указанной статьи 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.

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.

Пунктом 9.2 контракта № 2015.349059 от 25.09.2015 предусмотрено следующее: *«Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в связи с односторонним отказом стороны от исполнения контракта в соответствии гражданским законодательством».*

В соответствии с [пунктом 1 статьи 708](#) Гражданского кодекса Российской Федерации в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы.

В пункте 4.1 контракта № 2015.349059 от 25.09.2015 указано: *«Сроки выполнения работ: со дня, следующего за датой подписания муниципального до 30 октября.2015 года».*

Из представленных Заказчиком документов следует, что в установленный пунктом 4.1 контракта № 2015.349059 от 25.09.2015 срок работы Обществом не были начаты, следовательно, подрядчиком было нарушено существенное условие договора строительного подряда – условие о начале выполнения работ.

В соответствии с пунктом 5.7 контракта № 2015.349059 от 25.09.2015 Заказчиком составлен акт от 12.10.2015 № 607, в котором указано следующее: *«Сегодня 12 октября, работы не ведутся».*

В связи с неисполнением муниципального контракта, выразившемся в нарушении Обществом конечного срока исполнения работ, Заказчиком издано распоряжение № 27 от 05.11.2015 об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 2015.349059 от 25.09.2015 (далее – распоряжение № 27).

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, следующей за датой** изменения контракта или **расторжения контракта**.

Комиссией установлено, что 10.11.2015 по юридическому адресу ООО ПК «МГБ», указанному в контракте № 2015.349059 от 25.09.2015, 627570, Тюменская обл., с. Викулово, ул. Октябрьская, д. 104, Заказчиком по почте заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64640424007353) направлено уведомление от 10.11.2015 № 657 об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее – уведомление № 657), а также распоряжение № 27 от 05.11.2015.

Согласно уведомлению о вручении данное почтовое отправление вручено директору Общества 19.11.2015.

Заказчиком 25.11.2015 получено подтверждение о вручении Обществу указанного почтового отправления.

Вместе с тем, к настоящему обращению не были приложены документы, подтверждающие факт направления и получения Заказчиком подтверждения о вручении ООО ПК «МГБ» вышеуказанных документов одним из предусмотренных частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе способов (помимо заказного письма с уведомлением о вручении).

Указанные доказательства также не были представлены на заседание Комиссии представителями Заказчика.

Также в нарушение части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 2015.349059 от 25.09.2015 размещено на официальном сайте только лишь **15.12.2015**, т.е. фактически уже после получения Заказчиком запроса Омского УФАС России (исх. от 10.12.2015 № 03-11324) о предоставлении сведений и документов, в том числе, о размещении решения об одностороннем отказе на официальном сайте.

Кроме того, в нарушение части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе на официальном сайте Заказчиком не была размещена информация о расторжении контракта № 2015.349059 от 25.09.2015.

Таким образом, Заказчиком не был соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный частями 12 и 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем, сведения об ООО ПК «МГБ» не

подлежат включению в Реестр.

3. В результате осуществления в соответствии с частью 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия установила следующее:

3.1. Частью 1 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что заказчики в качестве обеспечения заявок и исполнения контрактов принимают банковские гарантии, выданные банками, включенными в предусмотренный [статьей 74.1](#) Налогового кодекса Российской Федерации перечень банков, отвечающих установленным требованиям для принятия банковских гарантий в целях налогообложения.

При этом пунктом 7 части 2 статьи 45 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что банковская гарантия должна быть безотзывной и **должна содержать установленный Правительством Российской Федерации [перечень документов, предоставляемых заказчиком банку](#)** одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии.

В силу пункта 8 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления указанного обеспечения, требования к обеспечению исполнения контракта.

В соответствии с частью 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 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 силу части 2 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок, Президент Российской Федерации, **Правительство Российской Федерации**, федеральные органы исполнительной власти, Государственная корпорация по атомной энергии «Росатом» **вправе принимать нормативные правовые акты**, регулирующие отношения, указанные в [части 1 статьи 1](#) настоящего Федерального закона.

Согласно Перечню документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии, утвержденному постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 02.04.2015 № 308), бенефициар одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии (далее – требование по банковской гарантии) направляет гаранту **следующие документы**:

- расчет суммы, включаемой в требование по банковской гарантии;
- платежное поручение, подтверждающее перечисление бенефициаром аванса принципалу, с отметкой банка бенефициара либо органа Федерального казначейства об исполнении (если выплата аванса предусмотрена контрактом, а требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств по возврату аванса);
- документ, подтверждающий факт наступления гарантийного случая в соответствии с условиями контракта (если требование по банковской гарантии предъявлено в случае ненадлежащего исполнения принципалом обязательств в период действия гарантийного срока);
- документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность).

В соответствии с разделом 26 «Размер обеспечения исполнения контракта, срок и порядок предоставления такого обеспечения, требования к обеспечению исполнения государственного контракта» документации об электронном аукционе в качестве обеспечения исполнения контракта победителем электронного аукциона может быть представлена включенная в реестр банковская гарантия.

При этом пунктом 1.8 указанного раздела документации об электронном аукционе установлено:

«Банковская гарантия должна быть безотзывной и должна содержать:

1.8 перечень документов, предоставляемых заказчиком банку одновременно с требованием об осуществлении уплаты денежной суммы по банковской гарантии:

- документ, подтверждающий полномочия единоличного исполнительного органа (или иного уполномоченного лица), подписавшего требование по банковской гарантии (решение об избрании, приказ о назначении, доверенность)».

Таким образом, указанное положение документации об электронном аукционе не в полной мере соответствует требованиям к банковской гарантии, установленным постановлением Правительства Российской Федерации от 8 ноября 2013 г. № 1005 (в редакции постановления Правительства Российской Федерации от 02.04.2015 № 308).

3.2. Пунктом 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе установлено, что документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать следующую информацию: требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Закона о контрактной системе **и инструкция по ее заполнению**. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

В разделе 18 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 Федерального закона и

инструкция по ее заполнению» документации об электронном аукционе установлены требования к содержанию первой и второй части заявки участника закупки, но в нарушение императивных требований пункта 2 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе отсутствует инструкция по заполнению заявки на участие в аукционе.

3.3. Согласно части 2 статьи 8 Федерального закона о контрактной системе конкуренция при осуществлении закупок должна быть основана на соблюдении принципа добросовестной ценовой и неценовой конкуренции между участниками закупок в целях выявления лучших условий поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. **Запрещается совершение заказчиками, специализированными организациями, их должностными лицами, комиссиями по осуществлению закупок, членами таких комиссий, участниками закупок любых действий, которые противоречат требованиям настоящего Федерального закона,** в том числе приводят к ограничению конкуренции, в частности к необоснованному ограничению числа участников закупок.

В силу требований пункта 1 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает требования к участникам закупки о соответствии требованиям, установленным **в соответствии с законодательством Российской Федерации** к лицам, осуществляющим поставку товара, выполнение работы, оказание услуги, являющихся объектом закупки.

В пункте 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ, вступившего в силу **с 13.08.2015**) дано понятие: **участник закупки** - любое юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, формы собственности, места нахождения и места происхождения капитала, за исключением юридического лица, местом регистрации которого является государство или территория, включенные в утверждаемый в соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 284 Налогового кодекса Российской Федерации перечень государств и территорий, предоставляющих льготный налоговый режим налогообложения и (или) не предусматривающих раскрытия и предоставления информации при проведении финансовых операций (офшорные зоны) в отношении юридических лиц (далее - офшорная компания), или любое физическое лицо, в том числе зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

Изучив содержание документации об электронном аукционе, Комиссией установлено, что понятие «участник закупки», которое содержится в абзаце втором документации об электронном аукционе, не соответствует требованиям пункта 4 статьи 3 Федерального закона о контрактной системе (в редакции Федерального закона от 13.07.2015 № 227-ФЗ).

3.4. Согласно части 3 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частью 1, частями 1.1, 2 и 2.1 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

В соответствии с требованиями пункта 10 части 1 статьи 31 Федерального закона о контрактной системе при осуществлении закупки заказчик устанавливает единое

требование о том, что участник закупки не является офшорной компанией.

В разделе 18 «Требования к содержанию, составу заявки на участие в электронном аукционе в соответствии с [частями 3 - 6 статьи 66](#) Федерального закона и инструкция по ее заполнению» документации об электронном аукционе не установлено данное единое требование к участникам закупки.

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 Производственная Компания «МГБ» (ИНН 7205026820, 627570, Тюменская обл., Викуловский р-н, с. Викулово, ул. Октябрьская, д. 104), представленные Администрацией Верблюженского сельского поселения Саргатского муниципального района Омской области в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № 2015.349059 от 25.09.2015, заключенного по результатам осуществления закупки способом электронного аукциона на выполнение работ по ремонту здания сельского дома культуры с. Верблюжье Саргатского муниципального района Омской области (извещение № 0152300002015000037), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях Администрации Верблюженского сельского поселения Саргатского муниципального района Омской области нарушение требований пункта 4 статьи 3, пункта 1 и 10 части 1 статьи 31, пункта 7 части 2 статьи 45, пунктов 2 и 8 части 1, части 3 статьи 64, частей 12 и 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: <...> <...>