

Решение № РНП-55-152/2015

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

07 мая 2015 г.

г. Омск

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

<...> – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

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

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

рассмотрев сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Мясная гора» (далее – ООО «Мясная гора», Общество), представленные бюджетным дошкольным образовательным учреждением города Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» (далее – БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида», заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 22.12.2014 № 2014.416275, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на поставку мяса и субпродуктов для бюджетных учреждений Центрального административного округа города Омска (извещение № 0152300011914001468) (далее – электронный аукцион, договор от 22.12.2014 № 2014.416275),

в присутствии представителей:

заказчика – <...> (доверенность от 06.05.2015), <...> (доверенность от 06.05.2015);

Общества – <...> (доверенность от 02.06.2014);

уполномоченного органа - Департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее - уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 15.07.2014 № Исх. ДКС/55560),

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. № 3916 от 22.04.2015) материалы аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора от 22.12.2014 № 2014.416275.

Из представленных материалов и информации следует, что 14.11.2014 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт) уполномоченным органом было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152300011914001468 и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 19250591,83 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения заявок на участие в электронном

аукционе от 05.12.2014 на участие в аукционе поступило девять заявок, все участники закупки допущены к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения электронного аукциона от 08.12.2014 указано, что в аукционе приняли участие три участника, наименьшая цена контракта 16074244,15 руб. была предложена участником № 5 - ООО «Мясная гора», при этом снижение начальной (максимальной) цены составило 16,5%.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 11.12.2014 следует, что заявки всех участников признаны соответствующими требованиям документации об электронном аукционе. ООО «Мясная гора» признано победителем электронного аукциона.

22.12.2014 между заказчиком и ООО «Мясная гора» был заключен договор № 2014.416275.

30.03.2015 на официальном сайте размещено решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора от 22.12.2014 № 2014.416275.

13.04.2015 на официальном сайте размещена информация об одностороннем расторжении договора в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных договором, стороной договора.

2. В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения заказчиком договора и проведения на основании пункта 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия считает, что **сведения об ООО «Мясная гора» 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.

В силу части 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 8.5 договора предусмотрено: *«Расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны договора от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством.*

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.

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.

Комиссией установлено, что 16.02.2015 по адресу электронной почты поставщика ooo_miasolyb@mail.ru заказчиком была направлена претензия, в которой указывалось о ненадлежащем качестве поставленного товара, а именно: *«Согласно Спецификации Договора качество товара должно соответствовать требованиям, изложенным в Приложении № 1 (Характеристика товара, именно массовая доля костей, жира и соединительной ткани не более 20 %).*

Полученный товар в количестве 101,05 кг не соответствует установленным Договором требованиям по качеству, а именно характеристика товара, именно массовая доля костей, жира и соединительной ткани составила 59 %).

Наличие указанных недостатков подтверждается результатами акта, проведенной экспертной комиссией учреждения.

В связи с ненадлежащим качеством товара согласно п. 7.6 Договора Заказчик вправе потребовать уплаты штрафа в размере 10% от цены Договора, что составляет 28599,66 рублей.

Таким образом, согласно п.4.7 Договора оплата поставщику будет произведена за поставленный товар за вычетом размера штрафа в сумме 1936,62 рублей.

Руководствуясь п. 8.5 Договора заказчик вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в соответствии с гражданским законодательством».

На основании изложенного просим заменить поставленный товар ненадлежащего качества в количестве 76 кг товаром, соответствующим Договору по качеству и при последующих поставках товара не нарушать условия Договора».

К вышеуказанной претензии заказчиком приложен акт приемки продукции (товаров) по количеству и качеству от 13.02.2015.

20.02.2015 по вышеуказанному адресу электронной почты поставщика заказчиком была направлена претензия, в которой указывалось на неисполнение Обществом обязательства по договору поставки:

«Согласно п. 2.2 Договора Поставщик обязался поставлять товар в сроки с января 2015 по август 2015 по предварительной заявке Заказчика, направленной поставщику письменно или по телефону за 3 (три) рабочих дня до начала поставки.

18 февраля 2015г. Заказчиком оформлена заявка на поставку мяса – говядины на кости в кол-ве 60 кг на 20 февраля 2015г.

Однако 20 февраля 2015г. поставка заказанного Заказчиком товара мясо - говядины на кости Поставщиком не произведена, что является существенным нарушением условий договора.

Согласно п. 7.5 Договора Заказчик вправе потребовать уплаты пени, что составляет 1149,90 рублей.

Таким образом, согласно п.4.7 Договора оплата по договору поставщику будет произведена за поставленный товар за вычетом размера штрафных неустоек (пени) в сумме 1149,90 рублей.

В процессе исполнения договорных обязательств Поставщиком неоднократно допускалось нарушение обязательств, взятых им по данному договору, а именно: не допоставка и некачественная поставка товара, что подтверждается претензиями и актами приемками и качества товара.

Руководствуясь п. 8.5 Договора заказчик вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в соответствии с гражданским законодательством».

20.03.2015 по адресу электронной почты поставщика ooo_miasolyb@mail.ru заказчиком была направлена претензия, в которой также указывалось на неисполнение Обществом обязательства по договору поставки: *«Согласно п. 2.2 Договора Поставщик обязался поставлять товар в сроки с января 2015 по август 2015 по предварительной заявке Заказчика, направленной поставщику письменно или по телефону за 3 (три) рабочих дня до начала поставки.*

25 февраля 2015г. Заказчиком оформлена заявка на поставку мяса – говядины на кости в кол-ве 80 кг на 27 февраля 2015г.

Однако 27 февраля 2015г. поставка заказанного Заказчиком товара мясо - говядины на кости Поставщиком не произведена, что является существенным нарушением условий договора.

Согласно п. 7.5 Договора Заказчик вправе потребовать уплаты пени, что составляет

1149,90 рублей.

Таким образом, согласно п.4.7 Договора оплата по договору поставщику будет произведена за поставленный товар за вычетом размера штрафных неустоек (пени) в сумме 1533,20 рублей.

В процессе исполнения договорных обязательств Поставщиком неоднократно допускалось нарушение обязательств, взятых им по данному договору, а именно: недоставка и некачественная поставка товара, что подтверждается претензиями и актами приемами и качества товара.

Руководствуясь п. 8.5 Договора заказчик вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке в соответствии с гражданским законодательством».

30.03.2015 заказчиком принято решение № 41 о расторжении договора от 22.12.2014 № 2014.416275 в одностороннем порядке.

Данное решение было направлено заказчиком 30.03.2015 по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу ООО «Мясная гора», указанному в договоре: 644035, г. Омск, Губкина проспект, д. 22, корпус 1 и по адресу электронной почты поставщика ooo_miasolyb@mail.ru. Согласно уведомлению о вручении, данное почтовое отправление было получено 02.04.2015 <...> по доверенности от 01.01.2015 № 42/2.

Также решение заказчика об одностороннем расторжении контракта было направлено 30.03.2015 телеграммой.

Из приложенных к данному обращению заказчика материалов следует, что 31.03.2015 из почтового отделения связи № 99 г. Омска заказчику поступило уведомление следующего содержания: «Омск до востребования <...> 89514155975= Телеграмма поданная вами по квитанции 350/1854901 30/3 адресу пр Губкина 22/1 ООО Мясная гора руководителю вручена бухгалтеру <...> 31/3 09 час 00 мин = специалист <...>».

Вышеуказанная хронология свидетельствует о том, что заказчиком был соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

На запрос Омского УФАС России (исх. от 28.04.2015 № 03-4346э) Обществом представлены (вх. от 06.05.2015 № 4334) письменные пояснения следующего содержания:

«Поставщик ООО «Мясная Гора» надлежащим образом исполняло свои обязательства по договору, осуществляло поставки мясной продукции в адрес Заказчика:

- 12.01.2015г. на сумму 14718,72 рублей (товарная накладная № 57),

- 19.01.2015г. на сумму 14565,40 рублей (товарная накладная № 294),

- 27.01.2015г. на сумму 11175,11 рублей (товарная накладная № 533),

- 28.01.2015г. на сумму 2357,30 рублей (товарная накладная № 584),

- 30.01.2015г. на сумму 15427,83 рублей (товарная накладная № 621),
- 06.02.2015г. на сумму 14565,40 рублей (товарная накладная № 825),
- 18.02.2015г. на сумму 19366,23 рублей (товарная накладная № 1032).

Было поставлено мясной продукции на сумму 92175,99 рублей, оплату за поставленную продукцию Заказчик не произвел.

По состоянию на 16.02.2015 года за БДОУ г.Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» имелась задолженность перед ООО «Мясная Гора» за поставленную продукцию в размере 92175,99 рублей, в связи с чем Поставщик направил в адрес Заказчика претензию.

В соответствии с п.3.2.2 Договора Заказчик обязан оплатить поставленный товар.

В соответствии с п. 4.6. Договора оплата товара производится Заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет Поставщика в течение 30 дней с момента приемки каждой партии товара и подписания сторонами товарной накладной на основании выставленного поставщиком счета-фактуры (счета).

То есть по первой поставке - до 12.02.2015 года.

В установленный срок Заказчик оплату за поставленную продукцию не произвел.

В соответствии со ст. 328 ГК РФ, в случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения и потребовать возмещения убытков.

Если обусловленное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

В связи с образовавшейся задолженностью в адрес БДОУ г.Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» была направлена претензия от 13.02.2015г. исх. 2-13/1 с требованием погасить образовавшуюся задолженность.

13.02.2015г. указанная претензия выслана заказным письмом в адрес БДОУ г.Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида». Согласно уведомлению БДОУ г.Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» получило претензию 16.02.2015г.

Ввиду наличия задолженности ООО «Мясная гора» с 16.02.2015 года приостановило поставки продукции БДОУ г.Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида», о чем направило Заказчику соответствующее уведомление от 14.02.2015г. исх. 2-17/1 электронным письмом, при этом повторно было предложено погасить имеющуюся задолженность до 19.02.2015 года.

В уведомлении Поставщик указал, что при неоплате со стороны БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» в течение 3-х дней задолженности за поставленную продукцию, ООО «Мясная Гора» будет вынуждено отказаться от дальнейшего исполнения договора.

16.02.2015г.уведомление о о приостановлении поставки продукции высланы заказным письмом в адрес БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» Согласно уведомлению БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» получило указанное уведомление 18.02.2015.

В соответствии со ст. 532 ГК РФ, 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).

Нарушение договора поставки покупателем предполагается существенным в случаях:

неоднократного нарушения сроков оплаты товаров;

неоднократной невыборки товаров.

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.

В соответствии с п. 8, 19 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 31.12.2014) «О контрактной системе в сфере закупок», расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации 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 изложенным ООО «Мясная Гора» уведомило БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» об одностороннем отказе от исполнения контракта на поставку мясной продукции в адрес Заказчика с момента получения уведомления по электронной почте, а именно 19.02.2015г.

Соответствующее уведомление было направлено Заказчику 20.02.2015 года заказным письмом исх. № 2-27; согласно уведомлению БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» получило указанное уведомление при повторном вручении 24.02.2015г.

06.03.2015 БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» погасило

имеющуюся задолженность в полном объеме».

В соответствии с частью 19 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании части 20 статьи 95 Федерального 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.

Комиссия отмечает, что ООО «Мясная гора» не представлены документы, подтверждающие факт получения Обществом подтверждения о вручении заказчику уведомления от 19.02.2015 исх. № 2-27 об одностороннем отказе от исполнения контракта одним из вышеуказанных способов (помимо заказного письма с уведомлением о вручении).

Таким образом, Обществом не был соблюден процессуальный порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный частью 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, в связи с чем у Общества отсутствовали основания для отказа от исполнения договора, в том числе нарушения сроков поставки мяса БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида».

Кроме того, Обществом в представленных (вх. от 06.05.2015 № 4334) письменных пояснениях указано: «...Заказчиком пропущен трехдневный срок для обращения с заявлением о включении в Реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренного ч. 6 ст. 104 *Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 31.12.2014) «О контрактной системе в сфере закупок»*.

Согласно 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.

13.04.2015 на официальном сайте размещена информация об одностороннем расторжении контракта в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных договором. Обращение заказчика о рассмотрении сведений об ООО «Мясная гора» для включения в реестр в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения договора от 22.12.2014 № 2014.416275 поступило в адрес Омского УФАС России **22.04.2015** вх. № 3916.

Таким образом, заказчиком нарушен предусмотренный частью 6 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе срок направления информации в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

При этом Комиссия отмечает, что **нарушение заказчиком срока направления сведений в антимонопольный орган** не может служить основанием для отказа заказчику во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, поскольку данный срок **не является пресекательным**, что подтверждается постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 01.04.2015 № А42-2368/2014 (<http://kad.arbitr.ru/Card/114e6756-5378-4bca-821d-69a39cc8d0cf>).

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 15 статьи 99, статьей 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», 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 «Мясная гора» (ИНН 5501254171) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года в связи с односторонним отказом БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» от исполнения договора от 22.12.2014 № 2014.416275.

2. Сведения о единственном учредителе и директоре общества с ограниченной ответственностью «Мясная гора» <...> (ИНН <...>) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года в связи с односторонним отказом БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» от исполнения договора от 22.12.2014 № 2014.416275.

3. Признать в действиях БДОУ г. Омска «Детский сад № 375 комбинированного вида» нарушение требований части 6 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе.

По факту выявленного нарушения передать материалы должностному лицу Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 2 статьи 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. Признать в действиях ООО «Мясная гора» нарушение требований части 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

По факту выявленного нарушения передать материалы должностному лицу

Омского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 6 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

Заместитель Председателя Комиссии

<...>

<...>

Член Комиссии