

Комиссия Ямало-Ненецкого УФАС России по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:

«...». – руководителя Управления,

Членов Комиссии:

«...». – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок и торгов Управления;

«...». – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и торгов Управления,

рассмотрев материалы дела, представленные ГКУ «Дирекция по учету и содержанию казенного имущества ЯНАО» (ИНН 8901000032; ОГРН 1028900510320) (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «Компьютерная Азбука» (ИНН 7724429164; ОГРН 1187746093941) (далее – Общество, Исполнитель, Поставщик) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителя) (далее - Реестр) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта от 25.06.2018 № ЭА08-2018/Компа на «Поставку персональных компьютеров и многофункциональных периферийных устройств» (реестровый номер контракта 2890100003218000022) (далее - Контракт),

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

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

УСТАНОВИЛА:

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 - Закон о контрактной системе) в Ямало-Ненецкое УФАС России были представлены (исх. № 551-12/338 от 28.08.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Рассмотрев представленные Заказчиком материалы, в результате проверки содержащихся в указанных документах и информации фактах одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта на основании [части 7 статьи 104](#) Закона о контрактной системе, Комиссия считает, что сведения об Обществе не подлежат включению в Реестр, исходя из следующего.

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.

В силу п. 16 статьи 95 Федерального 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 настоящим Федеральным законом порядке в реестр.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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.

На основании пункта 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.

25.06.2018 года между Заказчиком и Обществом заключен Контракт.

Согласно п. 1.2 Контракта Поставщик обязуется поставить Заказчику новые (ранее не использовавшуюся) персональные компьютеры и многофункциональные периферийные устройства (далее – товар, товары) в количестве и ассортименте, указанные в Спецификации (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью настоящего контракта, в порядке и сроки, установленные настоящим контрактом, а Заказчик обязуется принять и обеспечить оплату надлежащим образом поставленного товара, в порядке

и на условиях настоящего контракта.

Согласно п. 1.3 Контракта Товар, указанный в п. 1.2. должен соответствовать условиям контракта по количеству, качеству, ассортименту, комплектности, а также обязательным требованиям качества, безопасности жизни и здоровья, иным требованиям (сертификации, санитарным нормам и правилам, государственным стандартам и т.п.), установленным законодательством Российской Федерации, в том числе законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, к такому товару.

Согласно п. 1.5 Контракта Срок поставки: в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента заключения контракта.

Согласно п. 4.4.1 Контракта Поставщик обязан Своевременно и надлежащим образом поставить товары в соответствии с требованиями и условиями контракта.

В соответствии с условиями Контракта Поставщик обязался произвести поставку Товара в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента заключения Контракта. Однако, в течение установленного срока поставки, до 24.07.2018г., Поставщиком обязательства по Контракту не были исполнены. Фактически поставка Товара была произведена 30.07.2018г.

При приемки товара, Заказчиком был произведен осмотр и выявлены недостатки персональных компьютеров и многофункциональных периферийных устройств, поставленных Исполнителем, в связи с чем Заказчиком был составлен акт о выявленных недостатках от 30.07.2018г.

В адрес Заказчика 03.08.2018г. от Поставщика поступило гарантийное письмо (вх. № 551-17/1238 от 03.08.2018г.) о том, что выявленные недостатки при поставке будут исправлены самостоятельно и за счет средств Поставщика в течение 10 (десяти) рабочих дней.

15.08.2018г. от Поставщика в адрес Заказчика направлено письмо (вх. № 551-17/1236 от 15.08.2018г.) о намерении расторгнуть Контракт по причине невозможности осуществить поставку Товара в полном объеме в соответствии с условиями Контракта.

Из материалов обращения Заказчика следует, что Общество ненадлежащим образом исполнило обязательства по Контракту, тем самым нарушив условия Контракта, что явилось основанием для принятия Заказчиком Решения № 01 от 15.08.2018г. об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно [части 8 статьи 95](#) 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.

Согласно ч. 9 ст. 95 федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд», заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от

исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Частью 10 Контракта предусмотрен односторонний отказ от исполнения контракта.

17.08.2018г. решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС).

17.08.2018 г. в адрес Общества посредством почтовой корреспонденции, с уведомлением, было направлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое было получено Обществом 22.08.2018 г., согласно почтовой корреспонденции предоставленной Заказчиком (трек номер <...>).

Ямало-Ненецким УФАС России в адрес Заказчика и Общества было направлено Уведомления (исх. № АР/3018 от 30.08.2018) о заседании комиссии по рассмотрению документов по факту одностороннего отказа от исполнения контракта, а также о необходимости в срок до 07.09.2018 г. Обществу предоставить письменное документально подтвержденное обоснование причин неисполнения своих обязательств по контракту.

Общество в адрес Ямало-Ненецкого УФАС России на момент рассмотрения материалов дела не предоставило обоснование причин неисполнения своих обязательств по контракту.

Основаниями включения сведений о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр при одностороннем отказе заказчика от исполнения обязательств по контракту, при условии соблюдения порядка, установленного статьей 95 Закона о контрактной системе, принятия соответствующего решения, являются документально подтвержденные следующие обстоятельства:

-неисполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту;

-ненадлежащее исполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств по контракту;

-установление заказчиком в ходе исполнения контракта несоответствия поставщика (подрядчика, исполнителя) требованиям, установленным документацией о закупке;

-установление заказчиком в ходе исполнения контракта факта представления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) недостоверной информации о своем соответствии установленным документацией о закупке требованиям.

В соответствии с частью 10 статьи 104 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации постановлением от 25.11.2013 № 1062 утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Правила).

Пунктом 12 данных Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности вышеуказанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

Согласно п. 1.5 Контракта Срок поставки: в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента заключения контракта.

Дата заключения контракта: 25.06.2018г.

Как следует из материалов дела, в срок, установленный Контрактом (пункт 1.5), то есть до 25.07.2018 года, Товар не поставлен Заказчику. Доказательств обратного Обществом не предоставлено.

Более того товар был поставлен Заказчику 30.07.2018г. с нарушения сроков предусмотренным контрактом не в полном объеме.

Необходимо отметить, что о несоответствии поступившего Товара условиям контракта Поставщик был уведомлен, решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в силу 01.09.2018 года, при этом в данный период времени, Заказчику ничего не было допоставлено в рамках Контракта.

Таким образом, у Поставщика имелось достаточно времени на устранение недостатков, однако им даже не предпринимались попытки допоставить недостающую часть товара Заказчику.

При этом, довод Общества указанный в письме № 39 от 15.08.2018г. о невозможности поставить товар в полном объеме из-за колебания курса валют, не является достаточным основания для неисполнения своих обязательств по Контракту, на основании следующего.

Согласно статье 401 ГК РФ непреодолимая сила (форс-мажорные обстоятельства) - это чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства.

Финансово-экономический кризис нельзя отнести к обстоятельствам непреодолимой силы ввиду отсутствия такого квалифицированного признака, как непредотвратимость. Рост рыночных цен стороны могли предвидеть, при

заключении договора, к тому же изменение рыночных цен в сторону увеличений является естественным следствием экономических процессов (Постановление Восьмого Арбитражного апелляционного суда от 15 октября 2015 года по делу № А81-1308/2015).

В соответствии со статьей 2 ГК РФ, предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, при принятии решения об участии в электронном аукционе участник должен осознавать возможность наступления неблагоприятных последствий при неисполнении им обязательств по контракту, в случае признания его победителем.

Заключив контракт, Общество приняло на себя обязательств, по его надлежащему исполнению.

Из предоставленных материалов дела Комиссия контрольного органа пришла к выводу, что Обществом нарушены п.п. 1.2, 1.3, 1.5, 4.4.1 Контракта, и что Заказчиком обоснованно принято решение об одностороннем отказе.

Размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника размещения заказа от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника размещения заказа отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Исходя из [статьи 104](#) Закона о контрактной системе, реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа ([часть 2 статьи 104](#) Закона о контрактной системе).

С другой стороны реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере

закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям [Конституции](#) Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу [статьи 55](#) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом характера правовых последствий включения хозяйствующего субъекта в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий исполнителя, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя) заключается в неоднократном нарушении сроков выполнения работ (оказания услуг, поставки товаров), отказе поставщика (подрядчика, исполнителя) от выполнения условий контракта, введения заказчика в заблуждение относительно соответствия выполняемых работ (услуг) условиям документации и требованиям контракта.

Принимая участие в закупке, Общество осуществляет предпринимательскую деятельность, которая в соответствии со ст. 2 Гражданского кодекса Российской Федерации, является самостоятельной, осуществляемой на свой

риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами.

При этом, в любом случае, действия хозяйствующего субъекта при осуществлении им предпринимательской деятельности должны осуществляться в установленном законом порядке.

Поскольку хозяйствующий субъект ООО «Компьютерная Азбука», обязанный соблюдать действующее законодательство, допустил невнимательное отношение к условиям Контракта, имея при этом возможность соблюдения требований законодательства, Комиссия контрольного органа приходит к выводу, что в действиях вышеуказанного субъекта есть умысел на уклонение от исполнения заключенного контракта по вышеуказанной закупке.

Вместе с тем Комиссия отмечает, что сведения об Обществе не подлежат включению в реестр, на основании следующего.

В соответствии с [частью 13 статьи 95](#) Закона о контрактной системе 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 поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятии заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в соответствии с [частью 12 статьи 95](#) Закона о контрактной системе, признается:

- дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) решения (уведомления) об одностороннем отказе от исполнения контракта, либо;
- дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте, либо;
- дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, в случае невозможности получения указанных подтверждения либо информации.

22.08.2018г. Общество считается надлежаще уведомленным согласно почтовой корреспонденции предоставленной Заказчиком (трек номер <...>).

Контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Следовательно, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в законную силу, и контракт считается расторгнутым с

01.09.2018г.

Однако согласно информации указанной в ЕИС в разделе «Документы» подраздел «Информация об исполнении (о расторжении) контракта»: Дата расторжения контракта: 15.08.2018г.

Там образом, в действиях Заказчика усматривается нарушения ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе в части сокращение десятидневного срока, предназначенного для устранения нарушений условий контракта, что образует состав административного правонарушения предусмотренного ч. 6 ст. 7.32 «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 № 195-ФЗ.

На основании изложенного, сокращение десятидневного срока, предназначенного для устранения нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта, влечет невозможность включения сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Также поскольку пунктом 9.1 Контракта было установлено: «Настоящий Контракт вступает в силу с момента подписания Сторонами и действует по 31 августа 2018 года. Окончание срока действия Контракта влечет прекращение обязательств Сторон по нему, за исключением гарантийных обязательств».

Согласно ч. 3 ст. 425 Гражданского кодекса Российской Федерации, Законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

Таким образом, к моменту вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта, данный Контракт уже прекратил свое действие. Возможность же расторжения договора, срок действия которого истек, нормами гражданского законодательства Российской Федерации не предусмотрена.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, приказом ФАС России от 27.08.2007 года № 267, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения ООО «Компьютерная Азбука» (ИНН 7724429164), представленные ГКУ «Дирекция по учету и содержанию казенного имущества ЯНАО» (ИНН 8901000032) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта от 25.06.2018 № ЭА08-2018/Компа на «Поставку персональных компьютеров и многофункциональных периферийных устройств» (реестровый номер контракта 2890100003218000022), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.
2. Признать в действиях Заказчика нарушения ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.
3. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ямало-Ненецкому автономному округу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председатель Комиссии:

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»

Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.