

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-22-2021

04.08.2021

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

<...>

при участии представителя Заявителя – <...>, рассмотрела материалы, поступившие от МОГКУ «Управление эксплуатации и строительства дорожно – транспортного комплекса» для решения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Энерго-Строй» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме «Выполнение проектно-изыскательских работ» (реестровый номер 0847200000420000003).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пункта 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее - Правила),

УСТАНОВИЛА:

1. 17.06.2020 заказчиком – МОГКУ «УДТК» в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении открытого конкурса в электронной форме «Выполнение проектно-изыскательских работ» (реестровый номер № 0847200000420000003).

Начальная (максимальная) цена контракта 40 442 904,68 **руб.**

Согласно извещению о проведении открытого конкурса в электронной форме, дата и время окончания подачи заявок – 13.07.2020 09:00; дата подачи окончательных предложений - 17.07.2020; дата окончательных предложений -17.07.2021; дата и время рассмотрения и оценки вторых частей заявок - 21.07.2020 17:00.

Согласно протоколу [рассмотрения и оценки первых частей заявок на участие в открытом конкурсе в электронной форме от 15.07.2020 №ПРОИ1](#) на участие было подано 2 заявки, которые были допущены до участия в закупке.

В соответствии с протоколом подведения итогов открытого конкурса в электронной форме от 22.07.2020 №ППИ1 победителем признано ООО «Энерго-Строй» с ценой контракта 38 420 759,45 руб.

03.08.2020 между МОГКУ «УДТК» и ООО «Энерго-Строй» заключен государственный контракт с реестровым номером 2490911772620000020 на выполнение проектно-изыскательских работ (далее - Контракт).

2. Частью 9 статьи 95 Федерального Закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) установлено, что 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.

Согласно пункту 9.5 Контракта контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством. Порядок расторжения Контракта определен статьей 95 Федерального закона о контрактной системе.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. 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.

Из представленных заказчиком материалов следует, что ООО «Энерго-Строй» не были исполнены обязательства по контракту, в связи с чем, 29.04.2021 заказчиком – МОГКУ «УДТК» принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 05.05.2021, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе (далее – ЕИС) 29.04.2021.

Решение об одностороннем отказе было направлено заказчиком в адрес подрядчика 29.04.2021 посредством почтового отправления с уведомлением о вручении. Как следует из материалов дела, датой получения заказчиком подтверждения о вручении ООО «Энерго-Строй» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 16.07.2021.

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.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является 26.07.2021.

Заказчиком на сайте ЕИС указана дата расторжения контракта – 26.07.2021, следовательно, Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения контракта.

3. В соответствии с частью 6 статьи 104 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.

Исходя из положений части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, заказчик в срок до 29.07.2021 должен направить в территориальное управление материалы об одностороннем расторжении контракта.

Материалы о включении ООО «Энерго-Строй» в реестр недобросовестных поставщиков поступили в Магаданское УФАС России 28.07.2021 (вх.№02/2560).

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

4. Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком является неисполнение подрядчиком обязательств по контракту.

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта предметом настоящего Контракта является выполнение проектно-изыскательских работ, в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к настоящему Контракту) являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта, по следующим объектам (далее – Работы):

- «Капитальный ремонт автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения Магаданской области «Авенирыч - Сеймчан» км 99+200 - км 109+200 в Среднеканском районе»;
- «Реконструкция мостового перехода через р. Планшет км 142+279 автомобильной дороги «Герба-Омсукчан» в Магаданской области»;
- «Реконструкция мостового перехода через р. Сулухчан на км 26+578 автомобильной дороги «Герба – Омсукчан» в Магаданской области»;
- «Реконструкция мостового перехода через р. Букэсчэн на км 119+680 автомобильной дороги «Палатка-Кулу-Нексикан» в Магаданской области».

Под проектной документацией понимается стадия «П» проектной документации, стадия «Р» проектной документации не входит в предмет работ.

Работы должны быть выполнены в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к настоящему Контракту), в сроки, установленные настоящим Контрактом, Заказчик берет на себя обязательства оплатить фактически выполненные Работы, с надлежащим качеством, в соответствии с условиями Контракта.

Пунктом 1.5 Контракта определен срок выполнения Работ: с момента заключения Контракта по 25 декабря 2020 г.

Согласно пунктам 3.3.1, 3.3.7 Контракта для исполнения настоящего Контракта Подрядчик принимает на себя обязательства:

- выполнить Работы в соответствии с Техническим заданием (приложение № 1 к настоящему Контракту), а также в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации и нормативными актами Магаданской области в части состава, содержания и оформления результатов Работ;

- нести ответственность перед Заказчиком за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по настоящему контракту, в том числе за неисполнение и/или частичное исполнение предписаний, выданных Заказчиком в порядке, предусмотренном п. 3.2.3. настоящего контракта.

Из пояснений представителя заказчика следует, что подрядчиком не были исполнены обязательства, предусмотренные контрактом в полном объеме.

В адрес ООО «Энерго-Строй» была направлена претензия в соответствии с которой, по состоянию на 15.02.2021 подрядчиком не выполнены работы на общую сумму 38 420 759,45 руб. Просрочка исполнения обязательств подрядчика по контракту по состоянию на 15.02.2021 составила 51 календарный день, что является нарушением условий контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что согласно представленным в материалы дела документам, ответов на претензию в адрес заказчика от ООО «Энерго-Строй» не поступало. Иных писем подрядчиком также направлено не было.

Материалами дела установлено, что решение об одностороннем отказе было получено Обществом 12.05.2021. После получения решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта Подрядчиком не были приняты меры по исполнению контракта, с Заказчиком Подрядчик не связывался.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что ООО «Энерго-Строй» не приступило к выполнению работ. Информации от ООО «Энерго-Строй» о невозможности выполнения работ, соответствующих условиям контракта, в материалы дела не представлено. Комиссия не усматривает объективных причин для неисполнения Подрядчиком обязательств по контракту. Следовательно, в действиях ООО «Энерго-Строй» присутствует недобросовестное поведение.

4. В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков 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.**

Согласно части 2 статьи 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой **ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.**

Согласно подпункту «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Включение ООО «Энерго-Строй» в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Сам по себе односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением подрядчиком условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен дать оценку действиям подрядчика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя), совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе, приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по

характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Вина участника электронного аукциона может выражаться не только в форме умысла (при совершении противоправных действий - участник предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, имел намерение их наступления или не имел, но сознательно допускал негативные последствия либо относился к ним безразлично), но и в форме неосторожности, то есть при совершении действий участник предвидел возможность наступления негативных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на их предотвращение либо вообще их не предвидел, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия.

Оценив представленные документы и пояснения, Комиссия приходит к выводу, что действия ООО «Энерго-Строй» по невыполнению взятых на себя обязательств по исполнению государственного контракта следует считать недобросовестными.

Подрядчиком не предприняты все возможные меры по выполнению работ, писем в адрес Заказчика о невозможности выполнения работ, согласно материалам дела, направлено не было. Иная переписка с заказчиком, как следует из представленных документов, также не велась. Иных действий, направленных на добросовестное выполнение работ в срок, согласно материалам дела, Общество также не совершило.

Комиссия Магаданского УФАС России не усматривает объективных причин неисполнения ООО «Энерго-Строй» обязательств по Контракту. Надлежащих доказательств в подтверждение своей добросовестности поставщик не представил.

Кроме того, на запрос Магаданского УФАС России от 28.07.2021 (исх.№01-10/2048) Общество не представило доказательств, подтверждающих добросовестное поведение при исполнении контракта. Указанные документы не поступили и при повторном направлении запроса от 03.08.2021 (исх.№01-10/2114).

В ходе проведения проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях ООО «Энерго-Строй» присутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, лицо подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 г. № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком – Магаданским областным государственным казенным учреждением «Управление эксплуатации и строительства дорожно – транспортного комплекса» об участнике закупки – ООО «Энерго-Строй» (ИНН/КПП 9715002482/9715002482, ОГРН 5147746254607, адрес: 142784, г. Москва, п. Московский, Киевское ш., 22- км, домовл. 4, стр. 1), в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме «Выполнение проектно-изыскательских работ» (реестровый номер 0847200000420000003) включить в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.
2. Включению в Реестр недобросовестных поставщиков подлежат также фамилии, имена, отчества учредителей, членов коллегиальных исполнительных органов, лиц, исполняющих функции единоличного исполнительного органа юридических лиц, а именно: Ганичев Игорь Владимирович (ИНН 780506324842), Онищенко Евгений Анатольевич (ИНН 261019550003).
3. Датой включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения соответствующих сведений в ЕИС.
4. Информация для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков:

Дата события	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС
26.07.2021	29.07.2021	28.07.2021	0	28.07.2021	04.08.2021	04.08.2021	0	09.08.2021	06.08.2021

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

<...>

<...>

<...>