

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-26-2017

13.09.2017г. г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителя заказчика Гошовской Ю.В. (дов.б/н от 06.09.2017), без участия представителя участника закупки, извещенного надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта «Выполнение работ по устройству наружных инженерных сетей для объекта «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в с. Тахтоямск» (реестровый номер <...>).

Рассмотрение материалов назначено на 12.09.2017. Комиссией в целях полного, всестороннего рассмотрения материалов объявлен перерыв до 13.09.2017.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проведения на основании подпункта 2 части 15 статьи 99 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) внеплановой проверки
УСТАНОВИЛА:

1. 03.04.2017г. между заказчиком - Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и участником закупки ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» заключен государственный контракт №3/2017 (реестровый номер <...>) на «Выполнение работ по устройству наружных инженерных сетей для объекта «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в с. Тахтоямск» (реестровый номер <...>) на сумму 5 844 010,00 руб.

2. Частью 9 статьи 95 Закона 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.

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.

Комиссией установлено, что заказчиком 15.08.2017 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 03.04.2017 №3/2017. В направленном в адрес Общества решении об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта от 15.08.2017 (исх.№4110/025-5) заказчиком указано следующее. В соответствии с пунктом 13.1 контракта, расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда и в случае одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с действующим законодательством. В соответствии с пунктом 3.1 контракта срок выполнения работ определен с даты заключения Контракта по 25 августа 2017 года включительно. К данному сроку Подрядчик заведомо не успеет выполнить работы, предусмотренные контрактом, по следующим причинам:

1. Не представлены документы, подтверждающие закупку

строительных материалов и оборудования. Например, лотки, очистное сооружение, ДЭС, заявленные в проекте, в г.Магадане не приобрести. Требуется заказ на изготовление и доставка из ЦРС в г.Магадан, что займет не меньше 2 месяцев.

2.Помимо поставки материалов и оборудования до г.Магадана, требуется доставка морским транспортом –плашкоутом до с.Тахтаюмск. Доставка по заданному маршруту займет не менее 2 дней.

3.Выполнение работ по устройству наружных инженерных сетей по Графику из Проекта производства работ составляет 5 недель. Откорректированный ППР до настоящего времени не предоставлен. На основании вышеизложенного, в соответствии с ч.2 ст.715 Гражданского кодекса Российской Федерации, п.13.2.7 государственного контракта Министерство строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области приняло 15.08.2017 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение 15.08.2017 размещено в Единой информационной системе и направлено по адресу электронной почты ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ». 17.08.2017 вручено лично генеральному директору ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» и 21.08.2017 направлено по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Таким образом, заказчиком соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта.

3. В результате осуществления проверки содержащихся в указанных документах и информации фактов, на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия Магаданского УФАС России установила следующее.

Согласно п.2 ч.1 ст.64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона 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.

Из представленных материалов следует, что предметом рассматриваемой закупки является выполнение работ по устройству наружных инженерных сетей для объекта «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в с. Тахтаюмск».

Согласно Разделу 10 «Техническое задание» заказчиком установлены характеристики материалов и оборудования. При этом указано, что материалы и оборудование, используемые при выполнении работ по устройству наружных инженерных сетей (далее – Работы) для объекта «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в с. Тахтаюмск» выполняются с учетом предложенных Подрядчиком в заявке на электронный аукцион и указанных в списке материалов, используемых при выполнении работ по устройству наружных инженерных сетей для объекта - «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в с. Тахтаюмск» (Приложение № 2 к Контракту).

В соответствии с ч.1 ст.67 Закона о контрактной системе аукционная комиссия проверяет первые части заявок на участие в электронном аукционе, содержащие информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, на соответствие требованиям, установленным документацией о таком аукционе в отношении закупаемых товаров, работ, услуг.

В соответствии с ч.3 ст.67 Закона о контрактной системе по результатам рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе, содержащих информацию, предусмотренную [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, аукционная комиссия принимает решение о допуске участника закупки, подавшего заявку на участие в таком аукционе, к участию в нем и признании этого участника закупки участником такого аукциона или об отказе в допуске к участию в таком аукционе в порядке и по основаниям, которые предусмотрены [частью 4](#) настоящей статьи.

Согласно ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе участник электронного аукциона не допускается к участию в нем в случае:

- 1) непредоставления информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, или предоставления недостоверной информации;
- 2) несоответствия информации, предусмотренной [частью 3 статьи 66](#) настоящего Федерального закона, требованиям документации о таком аукционе.

[Подпунктом "а" пункта 3 части 3 статьи 66](#) Закона о контрактной системе установлено, что при заключении контракта на поставку товара первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника такого аукциона на поставку товара в случае, если этот участник предлагает для поставки товар, в отношении которого в документации о таком аукционе содержится указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные

модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара, и (или) такой участник предлагает для поставки товар, который является эквивалентным товару, указанному в данной документации, конкретные показатели товара, соответствующие значениям эквивалентности, установленным данной документацией и конкретные показатели, соответствующие значениям, установленным документацией о таком аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование страны происхождения товара. Аналогичное положение установлено в Разделе 5 документации об электронном аукционе.

Комиссией Магаданского УФАС России была проанализирована первая часть заявки участника закупки ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ», которая содержала лишь согласие на поставку товаров (выполнение работ, оказание услуг); а именно: *«Настоящим организация/физическое лицо, сведения о которой(-ом) указаны во второй части заявки на участие в открытом аукционе в электронной форме выражает согласие на поставку товаров(выполнение работ, оказание услуг), соответствующих требованиям документации об открытом аукционе в электронной форме на выполнение работ по устройству наружных инженерных сетей для объекта - «Строительство фельдшерско-акушерского пункта в с. Тахтоямск» 0347200001017000002, на условиях, предусмотренных указанной документацией об открытом аукционе в электронной форме, в том числе на использование при выполнении работ материалов/ товаров, указание на товарный знак которых содержится в аукционной документации».*

В Разделе 10 «Техническое задание» заказчиком установлены характеристики материалов и оборудования, в том числе и без указания на товарный знак. Например: *Хомуты для крепления трубопроводов Фузиотерм.* Согласно информации с официального сайта Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам данный товарный знак не зарегистрирован. Следовательно, в первой части заявки участника закупки должны содержаться конкретные показатели товара, наименование страны происхождения товара. Непредоставление указанной информации является основанием для отклонения заявки ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» на основании п.1 ч.4 ст.67 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, согласно Протоколу № 1-аэф-2017-02-24 рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе 15.03.2017, ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» допущено к участию в электронном аукционе,

признано участником электронного аукциона, участник закупки и поданная им заявка признана соответствующей. Таким образом, действия комиссии нарушают требования частей 3,4 статьи 67 Закона о контрактной системе и содержат признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

4. В соответствии с ч.2 ст.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.

В соответствии с ч.13 ст.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. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта получено, ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» 17.08.2017г. Следовательно, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу 28.08.2017г.

- основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Комиссия приходит к следующим выводам. Включение общества 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 лица 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. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, *лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.* Доказательств возникновения у ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования государственного контракта, в Комиссию Магаданского УФАС России не представлено.

Действуя в рамках заключенного договора, общество должно осознавать то обстоятельство, что общество вступило в правоотношения по расходованию публичных финансов, в данном случае средства областного бюджета, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей. Таким образом, при неисполнении контракта вина подрядчика выражена в пренебрежительном отношении к принятым на себя обязательствам. Рассмотрев все представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС пришла к выводу, что при указанных обстоятельствах (соблюдение процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, наличие достаточных оснований для принятия решения об одностороннем отказе), информация в отношении ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со ст.104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1.Сведения, представленные Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в отношении ООО «РЕСПЕКТИНВЕСТ» (125367 г.Москва, ул. Габричевского, д.8, корпус 2, ИНН 7733855497, КПП 773301001) включить в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта 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: Ордян Арман Евгеньевич (ИНН 694201489350), Глухова Елена Валерьевна (ИНН 504303223938).

3. Датой включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков, считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

4. Признать в действиях аукционной комиссии нарушение частей 3,4 статьи 67 Закона о контрактной системе.

5. Передать материалы дела должностному лицу управления для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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