

## РЕШЕНИЕ

«31» августа 2020 г.

Резолютивная часть решения оглашена «26» августа 2020 г. г. Кемерово

Решение в полном объеме изготовлено «31» августа 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере размещения заказов в составе:

Председателя  
комиссии:

<...> - заместителя руководителя управления;

<...>

-

начальника отдела контроля в сфере закупок;

<...>

-

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в  
сфере закупок;

При участии:

- <...> – представителя ООО «Стар Лайт» (по доверенности);

- <...> – представителя ООО «Стар Лайт» (по доверенности),

рассмотрев материалы дела № 042/06/104-1360/2020, возбужденного на основании обращения заказчика - Управления городского развития администрации г. Кемерово о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Стар Лайт»,

УСТАНОВИЛА:

19.08.2020 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение заказчика - Управления городского развития администрации г. Кемерово о включении в реестр недобросовестных

поставщиков сведений об ООО «Стар Лайт», в отношении которого применена процедура одностороннего отказа от исполнения обязательств по муниципальному контракту № Ф.2020.0060 от 30.06.2020 на оказание услуг по установке светодинамической композиции.

В ходе рассмотрения материалов обращения, выслушав пояснения представителей участника закупки, Комиссией Кемеровского УФАС России установлено следующее:

30.06.2020 по результатам электронного аукциона № 0339300070820000060 между Управлением городского развития администрации г. Кемерово и ООО «Стар Лайт» был заключен муниципальный контракт № Ф.2020.0060 на оказание услуг по установке светодинамической композиции на сумму 3228985 руб.

По мнению заказчика, основанием для применения процедуры одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту послужило неисполнение ООО «Стар Лайт» условий контракта № Ф.2020.0060.

Согласно пункту 3.2. спорного муниципального контракта исполнитель обязуется оказать услуги в течение 7 дней со дня, следующего за днем заключения контракта

В соответствии с пунктом 1.2 Приложения № 1 к муниципальному контракту № Ф.2020.0060 в перечень оказываемых услуг исполнителем вышеуказанного контракта входит, в том числе:

- Монтаж изготовленной светодинамической композиции, обеспечивая надежную устойчивость конструкций для стационарного размещения (в том числе бетонирование основания каркаса);
- Подключение светодинамической композиции к точке присоединения к электросетям согласно схеме, согласованной с заказчиком (укладка силового кабеля, монтаж двух распределительных щитков и т.д.).

Как указывает в обращении заказчик, до настоящего времени обязательства по контракту подрядчиком не исполнены, о чем свидетельствуют акты проверки качества и объема оказанных услуг от 08.07.2020, от 04.08.2020.

Частью 8 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с пунктами 10.1, 10.4 контракта заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 9 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ 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 ч. 2 ст. 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что

окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

На основании изложенного 13.07.2020 Заказчиком принято решение о расторжении муниципального контракта № Ф.2020.0060 от 30.06.2020.

Частью 12 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что 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 Кемеровского УФАС России проверено соблюдение процедуры одностороннего отказа, предусмотренной указанными выше правовыми нормами. Установлено, что Решение об одностороннем отказе размещено на официальном сайте 13.07.2020.

Материалами дела подтверждается направление заказчиком в адрес ООО «Стар Лайт» указанного решения об одностороннем отказе от исполнения обязательств по муниципальному контракту заказным письмом с уведомлением о вручении, получено адресатом 23.07.2020.

Согласно части 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.

Исходя из вышеизложенного, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам электронного аукциона, вступило в силу и контракт считается расторгнутым 04.08.2020.

Процедура одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренная Законом о контрактной системе, заказчиком была соблюдена.

Несмотря на соблюдение заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу об

отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Стар Лайт» в реестр недобросовестных поставщиков, в связи со следующим:

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадлежащем подрядчике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

Согласно части 1 статьи 3 Закона о контрактной системе в сфере закупок Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) 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 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.

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.

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. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Из материалов обращения, пояснений, представленных участником ООО «Стар Лайт» на заседании комиссии Кемеровского УФАС России, следует, что 03.07.2020 ООО «Стар Лайт» в адрес Северно-Кузбасской энергетической компании была направлена заявка (исх. № 261) на осуществление технологическое присоединение к электрическим сетям подлежащей установке светодинамической конструкции.

В связи с тем, что регламентированный срок рассмотрения вышеуказанной заявки составляет 15 календарных дней, ООО «Стар Лайт» в адрес заказчика направило

информационное письмо № 265 от 05.07.2020 с просьбой оказать содействие.

17.07.2020 Северно-Кузбасской энергетической компанией был направлен ответ на заявку с приложением проекта договора о технологическом присоединении к электрическим сетям ОАО «СКЭК». Согласно пункту 5 проекта договора технологического присоединения срок выполнения мероприятий по технологическому присоединению составляет 4 месяца со дня заключения договора.

Кроме того, в целях исполнения одного из этапов муниципального контракта № Ф.2020.0060 от 30.06.2020 ООО «Стар Лайт» информировало заказчика 03.07.2020 о начале выполнения работ по демонтажу существующего лайт-бокса, на месте которого подлежит установке светодинамическая конструкция.

Однако, как следует из пояснений ООО «Стар Лайт», 04.07.2020 по приезду на место демонтажа сотрудником ООО «Стар Лайт» было обнаружено, что данные работы уже были исполнены.

Из вышеизложенного следует факт наличия между заказчиком и подрядчиком спора относительно причин, послуживших основанием для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Указанный спор носит гражданско-правовой характер и разрешается в установленном законодательством порядке, в связи с чем антимонопольный орган не уполномочен давать оценку действиям как заказчика, так и исполнителя в рамках заключенного муниципального контракта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является уклонение лица от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона в сфере закупок, 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.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

При рассмотрении обращения Управления городского развития администрации г. Кемерово о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Стар Лайт» Комиссией Кемеровского УФАС России не был установлен факт умышленного уклонения данного хозяйствующего субъекта от исполнения контракта.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» 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.

Из анализа положений статьи 104 ФЗ № 44-ФЗ следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от исполнения контракта. Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупочных процедурах.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О) отражено, что 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 (часть 3) 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.

Комиссия Кемеровского УФАС России, учитывая всю совокупность установленных по результатам рассмотрения обращения обстоятельств, приходит к выводу, что сведения в отношении ООО «Стар Лайт» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включению не подлежат.

Руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Кемеровского УФАС России

РЕШИЛА:

Обращение заказчика - Управления городского развития администрации г. Кемерово о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Стар Лайт» оставить без удовлетворения.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>