

## РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-17-2019

1 0 . 0 4 . 2 0 1 9  
г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд при участии представителя заказчика – Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области – <...> (доверенность б/н от 20.12.2018), с участием представителей исполнителя ООО «МагаданСтройЭксперт» <...> (доверенность б/н от 18.03.2019), <...>, 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 «МагаданСтройЭксперт», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по осуществлению строительного контроля за ходом выполнения работ по строительству объекта "Плавательный бассейн 25х8.5м с озонированием» по адресу: п. Ола, Ольского городского округа, Магаданской области» (реестровый номер <...> ).

Комиссия в результате осуществления проверки фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика, оценка действий заказчика и подрядчика оценка действий заказчика и подрядчика при расторжении государственного контракта № 0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018 по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по осуществлению строительного контроля за ходом выполнения работ по строительству объекта "Плавательный бассейн 25х8.5м с озонированием" по адресу: п. Ола, Ольского городского округа, Магаданской области"» (реестровый номер <...> ), на основании пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. №1062,

УСТАНОВИЛА:

1. 11.10.2018 заказчиком – Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по осуществлению строительного контроля за ходом выполнения работ по строительству объекта "Плавательный бассейн 25x8.5м с озонированием» по адресу: п. Ола, Ольского городского округа, Магаданской области» (реестровый номер <...> ).

Начальная (максимальная) цена контракта 3 933 260,00 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 12.11.2018 17:45; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 13.11.2018; дата проведения аукциона в электронной форме - 16.11.2018.

В соответствии с протоколом № 0347300005818000163-1 рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.10.2018 на участие в закупке были поданы три заявки с присвоенными порядковыми номерами №№ 1,3,4 соответственно. Заявки участников с порядковыми номерами №№ 1,3,4 допущены к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом № 0347200001018000038-3 подведения итогов электронного аукциона от 13.11.2018 в аукционе принимали участие заявки участников №№1,4. Участник № 4 – ООО «МагаданСтройЭксперт» признан победителем электронного аукциона.

30.11.2018 между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «МагаданСтройЭксперт» заключен государственный контракт № 0347200001018000038-ЭА.

21.02.2019 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018, в связи с неисполнением ООО «МагаданСтройЭксперт» своих обязательств по государственному контракту.

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 соответствии с пунктом 11.1 государственного контракта №

0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018, расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

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.

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.

Решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № 0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018 принято заказчиком 21.02.2019, направлено по почте заказным письмом с уведомлением о прочтении в адрес ООО «МагаданСтройЭксперт», также посредством электронной почты 21.02.2019, в эту же дату решение размещено в ЕИС.

Как следует из материалов дела, письмо с решением об одностороннем отказе от исполнения контракта исполнителем получено не было. Однако, как следует из претензии № 18 от 01.03.2019, направленной ООО

«МагаданСтройЭксперт» в адрес Заказчика, исполнитель был уведомлен о принятом Заказчиком решении, о чем прямо свидетельствует текст претензии.

04.03.2019 претензия № 18 от 01.03.2019 была получена Министерством, из чего следует вывод, что 04.03.2019 Заказчик получил информацию о надлежащем извещении исполнителя о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, принимая во внимание часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, государственный контракт № 0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018 считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть 15.03.2019.

Информация о расторжении контракта размещена Заказчиком в ЕИС 25.03.2019, то есть порядок расторжения государственного контракта № 0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018, предусмотренный частями 12,13 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчиком соблюден.

Предметом государственного контракта № 0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018 является выполнение работ по осуществлению строительного контроля за ходом выполнения работ по строительству объекта «Плавательный бассейн 25x8.5м с озонированием» по адресу: п. Ола, Ольского городского округа, Магаданской области».

Строительство объекта «Плавательный бассейн 25x8.5м с озонированием» по адресу: п. Ола, Ольского городского округа, Магаданской области» осуществляется в соответствии с государственным контрактом № 0347200001018000032-ЗП от 19.09.2018, заключенного Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области с ООО «МостоСтроительная Компания».

Как следует из представленных материалов, основанием к расторжению контракта в одностороннем порядке со стороны Заказчика послужило неисполнение ООО «МагаданСтройЭксперт» обязательств по контракту, а именно, непредставление исполнителем отчетов по результатам осуществления строительного контроля, что, фактически, по мнению Заказчика, является неисполнением строительного контроля за объектом, являющегося предметом государственного контракта.

Так, согласно пункту 6.2 государственного контракта № 0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018 по результатам осуществления

строительного контроля Исполнитель предоставляет ежемесячный отчет в соответствии с пунктом 18 Технического задания (отчет о выполненных Подрядчиком работах с оценкой их объемов и качества на предмет соответствия требованиям нормативных документов и технической документации).

В соответствии с пунктом 6.2.1 указанного контракта отчет по результатам выполнения работ должен содержать полное описание всех видов работ, выполняемых Подрядчиком (объема и качества) с фотофиксацией технологии производства работ по видам (отдельным элементам), указывая их место нахождения, дату производства работ, а также фотокопии записей в общем и специальных журналах, произведённых Подрядчиком, в формате Word с указанием соответствующих страниц журнала и детальной привязкой к элементам Объекта, на которых выполнялись работы.

Как следует из пояснений представителя Заказчика, за период исполнения государственного контракта ООО «МагаданСтройЭксперт» отчеты о выполненных работах в декабре 2018 года, январе 2019 года Заказчику не представлялись. Представитель Министерства указал, что наличие отчетов имеет существенное и принципиальное значение, поскольку при наличии несоответствий, он имеет возможность предъявить к подрядной организации претензии, в случае допускаемого ею бездействия по исполнению контракта на строительство объекта; исключение случаев выполнения подрядной организацией работ по строительству социально-значимого объекта без надлежащего контроля.

На заседании Комиссии, представители ООО «МагаданСтройЭксперт» не отрицали факт непредставления отчетов о выполненных работах. Однако, пояснили, что строительный контроль по объекту Организацией осуществлялся в течение всего периода действия контракта, но, при этом, возможность оформить отчеты надлежащим образом отсутствовала, поскольку Подрядчиком работы не велись, в том числе, отсутствовали журналы производства работ, фотокопии которых отражаются в отчете.

По сложившейся ситуации ООО «МагаданСтройЭксперт» неоднократно направлял в адрес Заказчика письма, содержащие информацию о ненадлежащем исполнении работ, либо об отсутствии исполнения работ Подрядчиком. В подтверждение сказанному, представлены:

- письмо № 489 от 19.12.2018 (о значительных дефектах и нарушениях при производстве работ с приложением фотографий);
- письмо № 491 от 26.12.2018 (о значительных дефектах и нарушениях при

производстве работ, о невозможности предоставить отчет о выполненных работах, предусмотренный пунктом 18 технического задания государственного контракта, по причине отсутствия на объекте журнала производства работ, исполнительной документации и сертификатов качества на примененный материал и конструкции);

- письмо № 01 от 09.01.2019 (о приостановке работ Подрядчиком – ООО «Мостостроительная Компания» с 07.01.2019, отсутствии персонала, вывозе строительной техники);

- письмо № 05 от 16.01.2019 (о просьбе направления ответов на вышеуказанные письма);

- письмо № 06 от 21.01.2019 (о приостановке работ до получения от Заказчика соответствующих указаний и поручений, ввиду отсутствия на объекте персонала, рабочей техники, ответов на письма, адресованные Заказчику);

- письмо № 09 от 01.02.2019 (о демонтаже строительных конструкций, несоответствующих проектной документации, иной организацией – ООО «Техстройпоставка», просьба предоставить договор субподряда с указанной организацией).

На заседании Комиссии, представители Исполнителя отметили, что на указанные письма Заказчик не реагировал, ответов не поступало, в связи с чем, указывают на уклонение со стороны Заказчика от надлежащего исполнения контракта, отсутствие содействия в исполнении своих обязательств ООО «МагаданСтройЭксперт». Полагают, что формальное требование о несоблюдении предоставления отчетов о выполненных работах, не может служить основанием к признанию действий Исполнителя недобросовестными, так как обязательства по контракту исполнялись, но ввиду вышеуказанной ситуации сформировать отчеты не представлялось возможным.

При этом указывают, что отсутствие отчетов не лишило Заказчика необходимой информации о ходе производства работ. Так, 24.12.2018 в адрес подрядчика – ООО «Мостостроительная Компания» Заказчиком направлено письмо № 6521/025-22, в соответствии с которым просит дать пояснения по выявленным ООО «МагаданСтройЭксперт» нарушениям градостроительной деятельности и технологии производства работ.

**3.** 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.

Включение 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 индивидуального предпринимателя (юридического лица) в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение индивидуального предпринимателя 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 констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

В ходе проведения проверки факта расторжения государственного контракта в одностороннем порядке Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что действия ООО «МагаданСтройЭксперт» при исполнении государственного контракта № 0347200001018000038-ЭА от 30.11.2018 не свидетельствуют о недобросовестном поведении исполнителя - ООО «МагаданСтройЭксперт» регулярно направлял письма Заказчику, информировал о ненадлежащей работе подрядчика, что свидетельствует о намерении исполнять обязательства по контракту. Непредставление отчетов об исполненных работах в рамках сложившейся ситуации, в толковании нормы статьи 104 Закона о контрактной системе, является недостаточным фактом для признания действий ООО «МагаданСтройЭксперт» недобросовестными в ходе исполнения своих обязательств по контракту.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 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:

Сведения, представленные Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в отношении ООО «МагаданСтройЭксперт», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по осуществлению строительного контроля за ходом выполнения работ по строительству объекта "Плавательный бассейн 25x8.5м с озонированием» по адресу: п. Ола, Ольского городского округа, Магаданской области» (реестровый номер <...>), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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