

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-11-2019

31.07.2019

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 представителей подрядчика – <...>, <...>, без участия представителя заказчика, извещенного надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от МОГБУЗ «Ольская районная больница» для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «СеверСтройКомплект», в связи с односторонним отказом от исполнения договора по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по модернизации лечебного корпуса Магаданского областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Ольская районная больница» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проверки факта недобросовестности подрядчика на основании пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062

УСТАНОВИЛА:

1. 13.09.2018 МОГБУЗ «Ольская районная больница» на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по модернизации лечебного корпуса Магаданского областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Ольская районная больница» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 53 598 440,72 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 01.10.2018 10:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников – 08.10.2018; дата проведения аукциона в электронной форме – 11.10.2018.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 08.10.2018 №0347300005818000163-1 было подано 2 заявки - №1, №2. Все заявки участников допущены к участию в электронном аукционе.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 15.10.2018 победителем признан участник ООО «СеверСтройКомплект».

01.11.2018 между МОГБУЗ «Ольская районная больница» и ООО «СеверСтройКомплект» заключен договор на выполнение работ по модернизации лечебного корпуса Магаданского областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Ольская районная больница».

2. Согласно п. 9.1 контракта от 01.11.2018 №0347300005818000163 расторжение Договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством.

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 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.

Договор по указанной закупке заключен заказчиком с ООО «СеверСтройКомплект» 01.11.2018.

18.02.2019 МОГБУЗ «Ольская районная больница» принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Во исполнение требований ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 21.02.2019, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 19.02.2019, также 19.02.2019 направлено в адрес ООО «СеверСтройКомплект» заказным письмом с уведомлением, 19.02.2019 направлено по адресу электронной почты ООО «СеверСтройКомплект».

Информация об одностороннем отказе от исполнения договора была получена директором ООО «СеверСтройКомплект» Зеленчуковым А.В. лично 22.02.2019. Следовательно, датой надлежащего уведомления признается **22.02.2019**.

При этом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым **через десять дней** с даты надлежащего уведомления поставщика – **05.03.2019**.

Следовательно, заказчиком соблюден порядок расторжения

контракта в одностороннем порядке.

3 .Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно п. 1.1 договора Предметом данного Договора является выполнение работ по модернизации лечебного корпуса Магаданского областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Ольская районная больница».

Согласно п. 1.5 договора срок выполнения Работ: *не позднее 30.12.2018 года.*

В соответствии с пунктом 7.3 договора обеспечение исполнения контракта предоставляется в форме банковской гарантии или путем внесения денежных средств на счет заказчика, указанный в извещении и документации о закупке.

Согласно пункту 7.4 договора в ходе исполнения договора подрядчик вправе предоставить заказчику обеспечение исполнения контракта, уменьшенное на размер выполненных обязательств, предусмотренных договором, взамен ранее предоставленного обеспечения исполнения контракта. При этом может быть изменен способ обеспечения исполнения контракта

Согласно переписке, представленной в материалы дела, подрядчиком к установленному в договоре сроку окончания выполнения работ, была завершена только часть данных работ.

28.12.2018 заказчик уведомил представителя подрядчика о необходимости предоставления иного (нового) обеспечения исполнения договора, уменьшенного на размер выполненных обязательств, в случае задержки сдачи работ в срок.

По состоянию на 28.12.2018 (на момент действия договора) ООО «СеверСтройКомплект» были исполнены обязательства по договору на сумму 10 186 719,69 руб., но оплачены заказчиком на сумму 2 264 976,00 руб.

06.02.2019 ООО «СеверСтройКомплект» уведомило заказчика о невозможности замены системы отопления ввиду низкой наружной

температуры и просило заказчика продлить срок действия договора до мая 2019 г. Подрядчик также сообщил, что были закуплены и доставлены все отделочные материалы в полном объеме, ведутся отделочные, электромонтажные, сантехнические работы.

15.02.2019 подрядчик направил заказчику письмо (исх.№07) с указанием на то, что кредитные учреждения без дополнительного соглашения о продлении срока действия контракта вопрос о возможности выдачи банковской гарантии не рассматривают, а также просил не расторгать договор ввиду выполнения большей части работ, гарантировал выполнение работ в полном объеме.

18.02.2019, как было указано выше, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения гражданско-правового договора от 01.11.2018 №0347300005818000163 в связи с тем, что подрядчиком, в нарушение установленных сроков, не были выполнены в полном объеме обязательства по договору: работы, срок выполнения которых до 31.12.2018, по состоянию на 14.02.2019 не выполнены и иное (новое) обеспечение исполнения договора не представлено.

22.02.2019 подрядчиком получено решение об одностороннем отказе и направлено письмо заказчику о незаконности данного решения и просьбой его отменить.

27.02.2019 заказчиком дан ответ о том, что при подписании договора подрядчик согласился с его условиями, в том числе, об обязанности предоставления нового обеспечения при несоблюдении установленного срока исполнения обязательств. В связи с тем, что такое обеспечение не было представлено, заказчик принял решение об одностороннем отказе.

Подрядчик обратился в Арбитражный суд Магаданской области с исковым заявлением о признании недействительным решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения договора. 10.06.2019 Арбитражный суд Магаданской области вынес решение об отказе в удовлетворении исковых требований, а также указал на возможность подрядчика представить обеспечение в виде денежных средств, при невозможности получения новой банковской гарантии.

Представитель подрядчика пояснил, что представить обеспечение в денежном эквиваленте возможности не было, в связи с неуплатой заказчиком выполненных работ, а, следовательно, отсутствием материального обеспечения, в том числе и для оплаты труда

рабочим.

19.03.2019 письмами (исх.№11, 12) подрядчик уведомил заказчика о значительных расхождениях между проектно-сметной документацией и фактическим объемом работ, полагал необходимым составить дефектную ведомость и смету на дополнительные работы. Представитель заказчика, по мнению представителя подрядчика, данное письмо проигнорировал.

06.05.2019 подрядчик направил в адрес заказчика письмо (исх.№14) о необходимости проведения дополнительных работ без осуществления которых выполнение основной части работ по договору не представляется возможным, о чем было сообщено заказчику ранее в письмах с исх.№11, №12 от 19.03.2019. На данное письмо ответа от заказчика также не последовало.

Представителем подрядчика представлены в материалы дела справки по форме КС-2, КС-3 с общей суммой выполненных работ на 11 089 476,06 руб.

Как пояснил на заседании представитель ООО «СеверСтройКомплект», подрядчик обратился в Арбитражный суд Магаданской области и иском заявлением к заказчику о взыскании задолженности по рассматриваемому договору, а также неустойки на общую сумму 9 029 922,78 руб. 29.05.2019 Арбитражный суд Магаданской области вынес определение о принятии данного заявления.

Представитель подрядчика также пояснил, что большая часть работ была выполнена, были закуплены материалы для дальнейшего проведения работ, однако, заказчиком не были оплачены и приняты ранее выполненные работы в связи с непредставлением подрядчиком обеспечения исполнения договора, за рамками срока действия данного договора.

Работы на объекте, как следует из материалов дела, пояснений представителя подрядчика, продолжались вплоть до мая 2019 года – после расторжения договора.

Кроме того, представитель подрядчика обратил внимание Комиссии на Раздел 9 «Обоснование принятой продолжительности объектов капитального строительства» Проекта организации строительства (69/2017 – ПОС), размещенного заказчиком в ЕИС по рассматриваемой закупке, в котором установлена расчетная

продолжительность строительства объекта *6 месяцев*, в том числе подготовительный период *0,5* месяца. При этом договором установлен срок выполнения работ *2* месяца.

Представитель подрядчика пояснил, что выполнить установленный объем работ за 2 месяца не представлялось возможным.

Таким образом, ООО «СеверСтройКомплект» не уклонялся от исполнения обязательств по договору. Исходя из материалов дела, ООО «СеверСтройКомплект» поддерживал связь с заказчиком, предпринимал все возможные действия по выполнению обязательств по договору. Данные обстоятельства свидетельствуют о добросовестном поведении ООО «СеверСтройКомплект».

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.

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 организации в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение организации 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 договора 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.

Комиссией Магаданского УФАС России было установлено, что ООО «СеверСтройКомплект» обязательства по контракту выполнялись. Однако, в связи с невозможностью продления банковской гарантии по независящим от подрядчика обстоятельствам, а также невозможности внесения обеспечения денежными средствами, заказчик принял решение об одностороннем отказе

После получения решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, подрядчик своевременно вышел на связь с заказчиком с попыткой урегулировать сложившуюся ситуацию. Исполнял работы после прекращения действия договора.

Кроме того, на заседании Комиссии подрядчиком представлены доказательства, подтверждающие его добросовестность.

В ходе проведения проверки факта отказа от исполнения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что в д е й с т в и я х ООО «СеверСтройКомплект» отсутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, Общество не 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:

Сведения, представленные МОГБУЗ «Ольская районная больница» в отношении ООО «СеверСтройКомплект» в связи с односторонним отказом от исполнения договора, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по модернизации лечебного корпуса Магаданского областного государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Ольская районная больница» (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.