

## РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-12-2016

01.04.2016г.

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 представителей Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области Фазлутдиновой О.А. (дов. б/н от 29.03.2016г.), Диканева Я.Н. (дов. б/н от 29.03.2016г.), с участием представителя АО «Медторгсервис» Жмырова А.В. (дов. № 1 от 23.09.2015г.), 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 – АО «Медторгсервис» при исполнении контракта по результатам проведения аукциона «Выполнение работ по реконструкции родильного дома в городе Магадане под гинекологическое отделение на 50 коек со строительством акушерского корпуса на 100 коек» («под ключ»).

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. 30.12.2010г. уполномоченным органом – Управлением материально-технического обеспечения и муниципальных заказов мэрии города Магадана на официальном сайте мэрии города Магадана и на сайте государственных и муниципальных заказов Магаданской области было размещено извещение о проведении открытого аукциона в электронной форме «Выполнение работ по реконструкции родильного дома в городе Магадане под гинекологическое отделение на 50 коек со строительством акушерского корпуса на 100 коек» («под ключ»).

Согласно извещению о проведении открытого аукциона в электронной форме, место, дата, время начала рассмотрения заявок – 30.12.2010г. 14:00; место, дата, время проведения открытого аукциона в электронной форме – 31.12.2010г. 10:15.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме № 1/11 (начало рассмотрения заявок на участие в аукционе – 17.01.2011г. – дата окончания рассмотрения заявок на участие в аукционе – 20.01.2011г.), всего на участие в аукционе было подано 3 аукционных заявки. По результатам рассмотрения аукционных заявок, аукционной комиссией принято решение о допуске к участию в электронном аукционе и признании участником электронного аукциона участника закупки ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС». Участникам закупки ООО «Строймонтаж» и ООО «Строительный холдинг» отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Аукцион признан несостоявшимся и победителем признано ЗАО

«МЕДТОРГСЕРВИС».

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.

02.02.2011г. между Муниципальным учреждением здравоохранения «Магаданский родильный дом» и ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС» заключен муниципальный контракт № 390081100022 на выполнение работ по реконструкции родильного дома в городе Магадане под гинекологическое отделение на 50 коек со строительством акушерского корпуса на 100 коек» («под ключ»).

14.02.2011г. между Муниципальным бюджетным учреждением здравоохранения города Магадана «Магаданский родильный дом» и ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС» заключено дополнительное соглашение № 1 к муниципальному контракта от 02.02.2011г. № 390081100022 в связи с изменением наименования муниципального заказчика.

15.08.2013г. между Департаментом строительства администрации Магаданской области, Областным государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Магаданский родильный дом» и ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС» заключено дополнительное соглашение № 2 к муниципальному контракта от 02.02.2011г. № 390081100022 в связи с передачей прав и обязанностей заказчика по муниципальному контракту. Контракт считается заключенным между Департаментом строительства администрации Магаданской области и ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС».

31.01.2014г. между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ЗАО «МЕДТОРГСЕРВИС» заключено дополнительное соглашение № 3 к государственному контракта от 02.02.2011г. № 390081100022 в связи с реорганизацией государственного заказчика.

Истец, Министерство строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области обратился в Арбитражный суд Магаданской области с исковым заявлением к ответчику, АО «МЕДТОРГСЕРВИС», о расторжении государственного контракта № 390081100022 (Дело А37-1073/2015). В свою очередь АО «МЕДТОРГСЕРВИС» выступило со встречным иском к Заказчику об обязанности Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области передать АО «МЕДТОРГСЕРВИС» утвержденную программу на проектирование, соответствующую требованиям СанПиН и СНИП, и продлить сроки выполнения работ по контракту. По результатам рассмотрения дела 09.10.2015г. Арбитражным судом Магаданской области было вынесено решение об отказе в удовлетворении требования Заказчика о расторжении контракта и об удовлетворении встречного требования Подрядчика об обязанности Заказчика предоставить необходимые исходные данные Подрядчику для возможности исполнения последним своих обязательств по контракту.

Пунктом 3.3. государственного контракта установлено, что конечный срок выполнения работ – дата подписания сторонами Акта приемки объекта

капитального строительства – не позднее 10 октября 2013 года.

В соответствии с пунктом 12.1. государственного контракта, заказчик вправе в любое время до сдачи результата Работ отказаться от исполнения Контракта, оплатив Генподрядчику часть установленной Цены, пропорционально части Работ, выполненной до получения извещения заказчика об отказе от исполнения Контракта.

Из пояснений заказчика следует, что Министерство строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области расторгло государственный контракт № 390081100022 от 02.02.2011г. с АО «МЕДТОРГСЕРВИС» на выполнение работ по реконструкции родильного дома в городе Магадане под гинекологическое отделение на 50 коек со строительством акушерского корпуса на 100 коек» («под ключ»). 01.02.2016г. Министерство строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области направило АО «МЕДТОРГСЕРВИС» уведомление об отказе от исполнения государственного контракта.

В ходе рассмотрения дела по существу, представитель Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области пояснил, что со стороны АО «МЕДТОРГСЕРВИС» не усматривается недобросовестное поведение при исполнении государственного контракта. Государственный контракт расторгнут в связи с тем, что в настоящий момент отпала необходимость в предмете контракта. Также заказчик пояснил, что не желает включения АО «МЕДТОРГСЕРВИС» в реестр недобросовестных поставщиков, документы были поданы для соблюдения норм Закона о контрактной системе.

**3.** 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 ходе рассмотрения дела, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу, что заказчиком соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный статьей 95 Закона о контрактной системе.

4. 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.

В данном случае, со стороны АО «МЕДТОРГСЕРВИС» не усматривается недобросовестного поведения, расторжение государственного контракта было вызвано утратой интереса со стороны заказчика в предмете контракта.

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.

Рассмотрев все представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС пришла к выводу, что при указанных обстоятельствах информация в отношении АО «МЕДТОРГСЕРВИС» 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 Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в отношении АО «МЕДТОРГСЕРВИС» 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.