РЕШЕНИЕ № 017/06/104-55/2020

03 сентября 2020 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 02.09.2020 г.

Решение в полном объеме изготовлено 03.09.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председательствующий Комиссии: <…> – заместитель руководителя управления – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

Члены Комиссии:

<…> – специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<…> – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

При участии в рассмотрении обращения:

от государственного заказчика – Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ»:

- <…>, действующая на основании доверенности от 13.02.2020 года,

в отсутствии надлежащим образом извещенного представителя Общества с ограниченной ответственностью «Кристина» (уведомление от 31.08.2020 года),

рассмотрев обращение (вх. № 4564 от 27.08.2020 года) Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении – Общества с ограниченной ответственностью «Кристина», в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 15-20 от 20.03.2020 года, заключенного по итогам электронного аукциона № 0112200000820000362 «Строительство двух двухквартирных жилых домов для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в с. Тээли Бай-Тайгинского района Республики Тыва», Комиссия Тывинского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Обращение подготовлено в соответствии с требованиями статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года N 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)", в связи с чем принято к рассмотрению.

На заседании Комиссии Тывинского УФАС России представитель заказчика поддержала доводы, изложенные в обращении в полном объеме.

От ООО «Кристина» пояснений о причинах ненадлежащего исполнения обязательств по государственному контракту в адрес Тывинского УФАС России не поступало.

Рассмотрев обращение и иные материалы дела № 017/06/104-55/2020, а также выслушав пояснения лица участвующего в рассмотрении дела, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

Уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок в Единой информационной системе в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 14.02.2020 года размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000820000362 «Строительство двух двухквартирных жилых домов для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в с. Тээли Бай-Тайгинского района Республики Тыва», начальная (максимальная) цена контракта - 5 228 936,00 рублей.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона № 0112200000820000362 от 26.02.2020 года:

- от участника с идентификационным номером заявки № 106826958 поступило ценовое предложение в размере 3 741 804,28 рублей;

- от участника с идентификационным номером заявки № 106814023 поступило ценовое предложение в размере 3 767 948,96 рублей;

- от участника с идентификационным номером заявки № 106844022 поступило ценовое предложение в размере 3 977 106,40 рублей;

- от участника с идентификационным номером заявки № 106827812 поступило ценовое предложение в размере 4 186 263,84 рублей;

- от участника с идентификационным номером заявки № 106847868 поступило ценовое предложение в размере 4 630 842,56 рублей;

- участник закупки под № 106831185 право на участие в торгах не реализовал.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона № 0112200000820000362 от 28.02.2020 года заявки № 106826958, 106844022, 106827812 признаны соответствующими требованиям, установленным Законом о контрактной системе и аукционной документацией, победителем электронного аукциона № 0112200000820000362 признан участник ООО «Кристина», с идентификационным номером 106826958, предложившее наименьшее ценовое предложение в размере 3 741 804,28 рублей.

20.03.2020 года между Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» (далее – заказчик) и ООО «Кристина» (далее – Подрядчик) заключен контракт № 15-20 «Строительство двух двухквартирных жилых домов для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в с. Тээли Бай-Тайгинского района Республики Тыва», цена контракта – 3 741 804,28 рублей.

Во исполнение обязательств по оплате, установленных пунктом 5.1.1 Контракта, Заказчиком перечислен на счет Подрядчика аванс в размере 30% от цены контракта, что подтверждается платежным поручением № 5614 от 08.05.2020 года на сумму 1 122 541,28 рублей.

В связи с ненадлежащим исполнением обязанностей Подрядчика, выразившимся в одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, заказчиком в адрес Подрядчика направлены:

- Претензия от 27.04.2020 года № РМ-05-1384, согласно которому на 27.04.2020 года, подрядчик не приступил к выполнению работ, в связи с чем заказчик просит Подрядчика приступить к выполнению работ;

- Претензия от 18.05.2020 года № РМ-05-1704, согласно которому на 18.05.2020 года, подрядчик не приступил к выполнению работ, в связи с чем заказчик просит Подрядчика приступить к выполнению работ;

- Претензия от 21.05.2020 года № РМ-05-1774, согласно которому на 21.05.2020 года, подрядчик не приступил к выполнению работ, в связи с чем заказчик просит Подрядчика приступить к выполнению работ;

- Претензия от 26.05.2020 года № РМ-05-1928, согласно которому на 26.05.2020 года, подрядчик не приступил к выполнению работ, в связи с чем заказчик просит Подрядчика приступить к выполнению работ;

- Претензия от 09.06.2020 года № РМ-05-2138 согласно которому на 09.06.2020 года, строительно-монтажные работы не выполняются, в связи с чем заказчик просит Подрядчика приступить к выполнению работ.

В силу части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В пункте 12.3. контракта № 15-20 от 20.03.2020 года предусмотрено, что контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения Контракта.

Также, согласно пункту 12.3.1 контракта, расторжение контракта в связи с односторонним отказом Государственного заказчика от исполнения настоящего Контракта допускается по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством и законодательством о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, в том числе если Подрядчик не приступает своевременно к исполнению Контракта или выполняет Работы настолько медленно, что окончание их к установленному сроку становится явно невозможным (п.2 ст.715

ГК РФ).

Порядок расторжения контракта предусмотрен статьей 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 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.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

Следовательно, у поставщика в течение десяти дней с даты надлежащего уведомления о принятом решении есть возможность устранить нарушения условий по контракту и предпринять действия по его исполнению.

15.07.2020 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 15-20 от 20.03.2020 года. Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено в Единой информационной системе в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 16.07.2020 года.

Кроме того, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 15.07.2020 года было направлено в адрес Подрядчика по средствам почтовой связи АО «Почта России» письмом с почтовым идентификатором №66700549003147.

Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 66700549003147, 17.08.2020 года произведен возврат письма отправителю по иным обстоятельствам.

С учетом изложенного и в связи с отсутствием у заказчика информации о вручении Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 15.07.2020 года, в силу требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе датой надлежащего уведомления Подрядчика о принятом заказчиком решении является 16.08.2020 года, то есть день, следующий за днем истечения тридцатидневного срока размещения соответствующей информации в ЕИС. Следовательно, датой вступления указанного решения в силу в соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе является 27.08.2020 года, то есть день следующей за днем по истечении десятидневного срока.

В соответствии с частью 1 статьи 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В силу части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация 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.

Согласно части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет

проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно пункту 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 5 рабочих дней с даты их поступления.

Таким образом, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках), то есть, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является, фактически, мерой юридической ответственности, влекущей за собой негативные последствия – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (исполнителе, подрядчике), ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие подрыв деловой репутации.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В свою очередь, ни Закон о контрактной системе, ни Правила, не содержат безусловной обязанности федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Статьей 309 ГК РФ 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.

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России, основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 15.07.2020 года является не своевременное исполнение работ по контракту.

Согласно п.6.1. Контракта, Подрядчик обеспечивает выполнение всех работ по Контракту надлежащим образом и в сроки, предусмотренные настоящим контрактом.

Согласно п.6.2. Подрядчик ежемесячно сдает Государственному заказчику выполненные Работы в соответствии с нормативно-правовыми документами, (Исполнительная документация, акты скрытых работ) действующими на момент предоставления Подрядчиком Государственному заказчику актов приемки выполненных работ (форма № КС-2) и справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), согласно Проектной документации на соответствующие виды работ с приложением формы КС-6а (Журнал учета выполненных работ).

Согласно п.3.2. Контракта, Срок выполнения Работ по Контракту: ***до 30 августа 2020 года с даты заключения контракта.*** Работы должны быть выполнены в соответствии с графиком выполнения работ, являющегося неотъемлемой частью контракта (Приложение № 2).

Начало выполнения Работ по Контракту: ***с даты заключения контракта.***

Согласно материалам дела, представителями заказчика производились проверки, в ходе которых составлены следующие акты:

- Акт осмотра № 1 от 16.06.2020 года, согласно которому строительно-монтажные работы выполняются с отставанием от графика выполнения работ на два месяца, материалов для дальнейшего выполнения работ у Подрядчика не имеется, готовность объекта 10%;

- Акт осмотра № 6 от 09.07.2020 года, согласно которому строительно-монтажные работы выполняются с

отставанием от графика выполнения работ на два месяца, отсутствуют материалы необходимые для завершения объекта, готовность объекта 15%.

Таким образом, Подрядчик не выполнил свои обязательства по контракту № 15-20 от 20.03.2020 года, выразившиеся в нарушении существенных условий контракта, а именно не исполнение обязательств по контракту в установленные сроки, при том, что Подрядчику в установленные сроки были перечислены денежные средства в размере аванса.

При этом необходимо отметить, что Подрядчик, подавая заявку на участие в аукционе в электронной форме и участвуя в нем, соглашается с условиями контракта и техническим заданием, определить объем и срок выполненных работ, учесть потенциальные риски при заключении и исполнении контракта.

Таким образом, участник закупки, принимая решение об участии в торгах, должен осознавать все связанные с таким участием риски и возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания последнего победителем и заключения с ним контракта в дальнейшем, а именно: в силу статьи 2 ГК РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, осуществляют ее самостоятельно, на свой риск, в рассматриваемом случае, риск наступления неблагоприятных последствий вследствие не исполнения условий контракта лежит именно на подрядчике, поскольку им не предприняты все возможные меры для его исполнения.

При таких обстоятельствах, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что факт неисполнения Подрядчиком обязательств по контракту в установленный срок, свидетельствует о совершении им недобросовестных действий. Доказательства обратного в материалах дела отсутствуют.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России, руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» в отношении - Общества с ограниченной ответственностью «Кристина» его учредителя и директора <…> (ИНН: <…>), включить в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 15-20 от 20.03.2020 года, заключенного по итогам электронного аукциона № 0112200000820000362 «Строительство двух двухквартирных жилых домов для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей в с. Тээли Бай-Тайгинского района Республики Тыва», сроком на 2 года.
2. Датой включения сведений, указанных в пункте 1 настоящего решения, в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения данных сведений в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Председательствующий Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>

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

Дата события	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел			Общая итоговая просрочка в днях (I+II+III) разделы
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Итого просрочка в днях по III раздел	
7.08.2020	01.09.2020	27.08.2020	0	27.08.2020	03.09.2020	02.09.2020	0	07.09.2020	03.09.2020	0	0