

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: Членов Комиссии:

в присутствии представителей:

Департамента информационных технологий Оренбургской области –

ООО «КапСтрой» -

рассмотрев обращение Департамента информационных технологий Оренбургской области (исх. № 46/466 от 25.09.2018 года) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков ООО «КапСтрой», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта,

#### УСТАНОВИЛА:

26 сентября 2018 года в Оренбургское УФАС России поступило обращение Департамента информационных технологий Оренбургской области (исх. № 46/466 от 25.09.2018 года) (далее - Заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков ООО «КапСтрой» (далее – Победитель, Общество), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта.

Представитель Заказчика пояснил, что по результатам проведения аукциона в электронной форме, размещенного по номеру извещения № 0853500000318007284 от 25 июня 2018 г., на право заключения государственного контракта «На выполнение работ по модернизации электроснабжения серверного помещения здания № 1 Правительства Оренбургской области» ООО «КапСтрой» было признано победителем. 23 июля 2018г. между департаментом информационных технологий Оренбургской области и Обществом с ограниченной ответственностью «КапСтрой» был заключен государственный контракт №0853500000318007284-0485732-02, зарегистрированный в Единой информационной системе в сфере закупок от «23» июля 2018г. В соответствии с условиями государственного контракта Общество обязалась выполнить работы по модернизации электроснабжения серверного помещения здания № 1 Правительства Оренбургской области. Однако, по состоянию на «30» августа 2018г. представители Общества обязательства по государственному контракту не выполнили, а взаимодействие исполнителя с заказчиком по вопросам исполнения своих обязательств с даты заключения настоящего контракта отражены на 6 (шести) запросах информации (от 26.07.2018 №71, 31.07.2018 №73, от 01.08.2018 №74, от 13.08.2018 №78, от 15.08.2018 №79 20.08.2018 №81) направленные в адрес заказчика. В соответствии с п. 13.2.2 государственного контракта №0853500000318007284-0485732-02 от 23 июля 2018 г. заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями условий исполнения контракта Исполнителем, предусмотренных действующим законодательством.

Представители Победителя пояснили, что в локальном сметном расчете стоимость

оборудования определена на основании прайс-листов. На запросы ООО «КапСтрой» (исх. № 71 от 26.07.2018г. и исх. № 73 от 31.07.2018г.) Заказчик предоставил коммерческое предложение ООО «ПромТехника» и счета ООО «ТАУЭР», ООО «Инфолан», на основании которых была определена сметная стоимость оборудования. Указанным Обществам ООО «КапСтрой» был направлен запрос. ООО «ПромТехника» и ООО «Инфолан» отказались от поставки оборудования, а ООО «ТАУЭР» признало ранее выставленный счет в адрес Заказчика ошибочным. Таким образом, Заказчиком не подтверждена возможность поставки оборудования, ответственность за которую несет Заказчик, в сроки, установленные контрактом, что свидетельствует о том, что Заказчик заранее знал о невозможности исполнения работ в сроки определенные контрактом. В связи с невозможностью исполнения контракта в установленные сроки не по вине Подрядчика, ООО «КапСтрой» в адрес Заказчика было направлено предложение о расторжении контракта по соглашению сторон (письмо исх. № 78 от 13.08.2018 г.). Заказчик на предложение ответил отказом. После проведения всех возможных мероприятий, направленных на исполнение контракта, ООО «КапСтрой» 20.08.2018 г. на основании и в соответствии с Федеральным законом от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и ГК РФ, приняло решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта. Решение получено Заказчиком 21.08.2018 г. Решение об отмене одностороннего отказа от исполнения контракта от 20.08.2018 г. Обществом не принималось.

Комиссия Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, изучив письменные документы, заслушав доводы сторон, установила следующее:

25.06.2018 г. на официальном сайте Российской Федерации (единая информационная система) в сети Интернет [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) и на электронной торговой площадке было размещено извещение и документация об аукционе в электронной форме на выполнение работ по модернизации электроснабжения серверного помещения здания № 1 Правительства Оренбургской области (номер извещения № 0853500000318007284).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 410 166,00 руб.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в аукционе в электронной форме от 06 июля 2018 года, Общество с ограниченной ответственностью "КапСтрой" и поданная им заявка на участие в аукционе в электронной форме признаны соответствующими требованиям Закона о контрактной системе и документации об аукционе в электронной форме.

23 июля 2018 года между Заказчиком и Обществом заключен государственный контракт № 0853500000318007284-0485732-02 «Выполнение работ по модернизации электроснабжения серверного помещения здания № 1 Правительства Оренбургской области» на сумму 410 166 рублей.

26.07.2018 года Обществом в адрес Заказчика направлено письмо с просьбой предоставить прайсы по позициям 16-17,19 для закупки материалов у поставщиков, на что Заказчиком был дан ответ следующего содержания: «в состав аукционной документации включено положительное заключение № 56-1-0641-18 от 08.06.2018 года, подготовленное ГАУ «Государственная экспертиза Оренбургской области»,

подтверждающее достоверность определения сметной стоимости объекта капитального строительства. В соответствии со ст. 704 ГК РФ работы по заключенному контракту выполняются иждивением подрядчика - из его материалов, его силами и средствами. Заключив государственный контракт, ООО «КапСтрой» тем самым приняло на себя все риски и ответственность за исполнение обязательств по контракту, в том числе по отысканию и поставке материалов и оборудования, необходимых для их исполнения. Департамент в настоящее время не располагает кадровыми и временными ресурсами для актуальной информации по изучению рынка оборудования, необходимого для проведения работ по контракту. Исходя из вышеизложенного, просим приступить к выполнению работ и в своей производственной деятельности учитывать сроки, установленные государственным контрактом для выполнения работ».

31 июля 2018 года Общество дало ответ на данное письмо, где повторно попросило представить прайсы Обществу для исполнения обязательств по контракту.

02.08.2018 года Заказчиком был подготовлен ответ на письмо от 31 июля 2018 года, где было указано, что стоимость по прайс-листам на дорогостоящее оборудование по позициям локально-сметного расчета п. 16-17,19 определена исходя из текущих цен на данный вид оборудования, полученных от поставщиков и организаций, поставляющих данный товар.

Также в материалы дела представлены следующие письма как Заказчика, так и Общества: № 74 от 01.08.2018 г., № 46/364 от 03.08.2018, № 78 от 13.08.2018, № 46/389 от 15.08.2018 г., № 79 от 15.08.2018 г.

20.08.2018 г. Обществом в адрес Заказчика направлено письмо с решением Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

23 августа 2018 г. Заказчиком был дан ответ на данное письмо, но Подрядчиком решение об одностороннем отказе от исполнения контракта отозвано не было.

30 августа 2018 года Заказчиком также принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Кроме того, 14 сентября 2018 года Победителем в адрес Заказчика направлено письмо с просьбой возместить стоимость банковской гарантии, а Заказчиком 20.09.2018 года направлено в адрес Общества требование об уплате неустойки (штрафа).

В соответствии с ч. 8 ст. 95 Федерального закона РФ 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), расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе, 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 ч. 12 ст. 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.

Согласно ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе, заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно ч. 19 ст. 95 Закона о контрактной системе, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч. 20 ст. 95 Закона о контрактной системе, решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия такого решения, направляется заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по

адресу заказчика, 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику. Выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления.

Согласно ч. 21 ст. 95 Закона о контрактной системе, решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно ч. 22 ст. 95 Закона о контрактной системе, поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения.

Как следует из обращения Заказчика, 23 июля 2018 года с Обществом был заключен Контракт.

Согласно пункту 1.2 Контракта, предметом контракта является выполнение работ по модернизации электроснабжения серверного помещения здания № 1 Правительства Оренбургской области (далее – Работы). Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства выполнить Работы в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1), являющимся неотъемлемой частью контракта, а Заказчик обязуется принять выполненные Работы и оплатить их в порядке и на условиях, предусмотренных контрактом.

Согласно пункту 1.3 Контракта, объем выполняемых Работ определяется в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1).

Согласно п. 11.1 Контракта, настоящий контракт вступает в действие с момента его подписания Сторонами и действует по 31 декабря 2018 года.

Согласно п. 13.1 Контракта, настоящий контракт может быть расторгнут:

- по соглашению Сторон;

- в судебном порядке;

- в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Согласно п. 13.6 Контракта, исполнитель не вправе принять решение об одностороннем расторжении настоящего контракта, если Заказчиком не

нарушаются условия настоящего контракта.

20.08.2018 г. Обществом в адрес Заказчика направлено письмо с решением Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

23 августа 2018 г. Заказчиком был дан ответ на данное письмо, но Подрядчиком решение об одностороннем отказе от исполнения контракта отозвано не было.

30 августа 2018 года Заказчиком также принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое также отменено не было.

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.

Порядок принятия решения о включении информации об участнике закупке в реестр недобросовестных поставщиков определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

Пунктом 11 Постановления предусмотрено, что в процессе рассмотрения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков контрольный орган осуществляет проверку поступивших информации и документов, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 N 301-КГ15-632 по делу N А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Учитывая, что на момент рассмотрения обращения имеется решение Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, вступившее в законную силу ранее решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, принятого Заказчиком, Комиссия Оренбургского УФАС России полагает, что в данный момент процессуальные основания, регламентированные статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 (ред. от 25.12.2014, далее - Постановление № 1062) «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» для включения

сведений в отношении ООО «КапСтрой» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Изучив представленные материалы, Комиссия Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Департаментом информационных технологий Оренбургской области (исх. № 46/466 от 25.09.2018 года) в отношении ООО «КапСтрой» (460000, г. Оренбург, ул. Правды, д. 25, пом. 5А, ИНН 5610149949) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

Члены комиссии