

РЕШЕНИЕ № 017/06/104-46/2020

26 августа 2020 года

г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 24.08.2020 г.

Решение в полном объеме изготовлено 26.08.2020 г.

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

Председатель Комиссии: <...> – руководитель управления Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

<...> – ведущий 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:

в отсутствие надлежащим образом извещенного представителя заказчика - Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Чаа-Суурская средняя общеобразовательная школа Овюрского кожууна имени Шарый-оол Владимира Чактар-ооловича»;

в отсутствие надлежащим образом извещенного представителя Общества с ограниченной ответственностью «Кристина» (уведомление от 19.08.2020 года по электронной почте),

рассмотрев обращения (вх. № 4338 от 18.08.2020 года) Муниципального бюджетного общеобразовательного учреждения «Чаа-Суурская средняя общеобразовательная школа Овюрского кожууна имени Шарый-оол Владимира Чактар-ооловича» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении – Общества с ограниченной ответственностью «Кристина», в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 1 от 16.04.2020 года, заключенного по итогам электронного аукциона № [0312300054720000001](#) «Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки» (капитальный ремонт спортивного зала МБОУ «Чаа-Суурская СОШ Овюрского кожууна имени Шарый-оол В.Ч.»), 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.

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 № 017/06/104-46/2020, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

Заказчиком – Муниципальным бюджетным общеобразовательным учреждением «Чаа-Суурская средняя общеобразовательная школа Овюрского кожууна имени Шарый-оол Владимира Чактар-ооловича» в Единой информационной системе в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 27.03.2020 года размещено извещение о проведении электронного аукциона № [0312300054720000001](#) «Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки» (капитальный ремонт спортивного зала МБОУ «Чаа-Суурская СОШ Овюрского кожууна имени Шарый-оол В.Ч.»), начальная (максимальная) цена контракта – 2 272 420,00 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № [0312300054720000001](#) от 06.04.2020 года, заявка ООО «Кристина» признана соответствующей

требованиям, установленным Законом о контрактной системе и аукционной документацией.

16.04.2020 года между Муниципальным бюджетным общеобразовательным учреждением «Чаа-Суурская средняя общеобразовательная школа Овюрского кожууна имени Шарый-оол Владимира Чактар-ооловича» (далее – Заказчик) и ООО «Кристина» (далее – Подрядчик) заключен контракт № 1 на капитальный ремонт спортивного зала МБОУ «Чаа-Суурская СОШ Овюрского кожууна имени Шарый-оол В.Ч.», цена контракта – 2 272 420,00 рублей.

Также, 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 № 105639 от 01.06.2020 года на сумму 681 726,00 рублей.

В связи с ненадлежащим исполнением обязанностей Подрядчика, выразившимся в одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, заказчиком в адрес Подрядчика направлена Претензия от 03.08.2020 года № 89 о возврате денежных средств, внесенных в качестве аванса в соответствии с пунктом 5.1.1 Контракта в размере 681 726,00 рублей.

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 11.3. контракта № 1 от 16.04.2020 года предусмотрено, что контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения Контракта.

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.

03.08.2020 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 1 от 16.04.2020 года. Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено в Единой информационной системе в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 04.08.2020 года.

Кроме того, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 03.08.2020 было передано Подрядчику нарочно 06.08.2020 года.

Вместе с тем, в соответствии с Законом Республики Тыва от 12.02.1999 № 143 «О праздничных днях Республики Тыва», 17.08.2020 года объявлен нерабочим праздничным днем. Таким образом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 03.08.2020 года считается вступившим в законную силу 19.08.2020 года.

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 03.08.2020 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 еженедельно сдает Муниципальному заказчику выполненные Работы в соответствии с нормативно-правовыми документами, действующими на момент предоставления Подрядчиком Муниципальному 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.

Согласно п.3.2. Контракта, Срок выполнения Работ по Контракту: **до 01 августа 2020 года со дня заключения контракта**. Работы должны быть выполнены в соответствии с графиком выполнения работ, являющегося неотъемлемой частью контракта (Приложение № 1).

Начало выполнения Работ по Контракту: **со дня заключения контракта**.

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

- Акт о невыполненных работ по контракту от 16.05.2020 года, согласно которому в результате проведённой проверки установлено, что в период с 16.04.2020 года по 16.05.2020 года работы по контракту не выполнялись;

- Акт о невыполненных работ по контракту от 01.08.2020 года, работы по состоянию на 01.08.2020 года не выполнены.

Таким образом, Подрядчик не выполнил свои обязательства по контракту №1 от 16.04.2020 года, выразившиеся в нарушении существенных условий контракта, а именно не исполнение обязательств по контракту в установленные сроки.

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 поставщике, 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 Муниципальным бюджетным общеобразовательным учреждением «Чаа-Суурская средняя общеобразовательная школа Овюрского кожууна имени Шарый-оол Владимира Чактар-ооловича» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Кристина» его учредителя и директора <...>, включить в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 1 от 16.04.2020 года, заключенного по итогам электронного аукциона № [0312300054720000001](#) «Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки» (капитальный ремонт спортивного зала МБОУ «Чаа-Суурская СОШ Овюрского кожууна имени Шарый-оол В.Ч.»), 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.

Председатель 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 в 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 размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения размещения сведений в ЕИС	Итого просрочка в днях по III разделу	
27.08.2020	24.08.2020	18.08.2020	0	18.08.2020	25.08.2020	24.08.2020	0	27.08.2020	26.08.2020	0	0