

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-31-2022

25.08.2022

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 Управление городского хозяйства и жизнеобеспечения территории Сусуманского городского округа (далее – Заказчик, УГХиЖТ Сусуманского городского округа) – <...><...>, представителей ООО Торговый дом «Энергомаш» - <...><...>, рассмотрела материалы, поступившие от УГХиЖТ Сусуманского городского округа для решения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков информации об участнике закупки – ООО Торговый дом «ЭНЕРГОМАШ», в связи с односторонним отказом от исполнения муниципального контракта по результатам проведения электронного аукциона «Модернизация котельных Сусуманского городского округа (приобретение и поставка до г. Сусумана теплообменника)» (реестровый номер 0147300002122000011).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пункта 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее – Постановление Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078), а также внеплановой проверки, предусмотренной пунктом 5 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),

УСТАНОВИЛА:

1. 08.04.2022 Заказчиком - УГХиЖТ Сусуманского городского округа в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Модернизация котельных Сусуманского городского округа (приобретение и поставка до г. Сусумана теплообменника)» (реестровый номер 0147300002122000011).

Начальная (максимальная) цена контракта 1 843 889, 00 **руб.**

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 22.04.2022 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок - 22.04.2022; дата проведения аукциона в электронной форме - 25.04.2022.

Согласно протоколу подачи ценовых предложений от 22.04.2022 №ЦПА1 заявки на участие в закупке подали участники со следующими идентификационными номерами: 1, 2, 3, 5. Минимальное ценовое предложение сделано участником с идентификационным номером 5.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 25.04.2022 №ИЭА1 победителем электронного аукциона признан участник с идентификационным номером 5, предложивший цену контракта 1 087 894,10 руб.

11.05.2022 между УГХиЖТ Сусуманского городского округа и ООО Торговый дом «Энергомаш» заключен муниципальный контракт № 7/а-22 (реестровый номер 3490510113022000012) на модернизацию котельных Сусуманского городского округа (приобретение и поставка до г. Сусумана теплообменника) (далее - Контракт).

2. Частью 9 статьи 95 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) 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.

Согласно пункту 11.3 Контракта расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае

принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из представленных Заказчиком материалов следует, что ООО Торговый дом «Энергомаш» не осуществлена поставка товара.

Во исполнение требований пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик с использованием единой информационной системы сформировал решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и разместил такое решение в единой информационной системе 06.08.2022.

При обстоятельствах, указанных в пункте 3 части 1 статьи 12.1 Закона о контрактной системе датой надлежащего уведомления ООО Торговый дом «Энергомаш» об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта признается 06.08.2022.

В силу части 13 статьи 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.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта и датой расторжения Контракта является 16.08.2022.

Заказчиком размещена информация о расторжении контракта в ЕИС – 16.08.2022.

Таким образом, Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения Контракта.

3. В соответствии с частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Исходя из положений части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, Заказчик в срок до 18.08.2022 (включительно) должен направить в территориальное управление материалы об одностороннем расторжении Контракта.

Материалы о включении ООО Торговый дом «Энергомаш» в реестр недобросовестных поставщиков поступили в Магаданское УФАС России 18.08.2022 (вх. №02/2600).

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа заказчика от исполнения Контракта.

4. Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта Заказчиком является ненадлежащее исполнение Исполнителем обязательств по Контракту.

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательство выполнить работы по текущему ремонту помещений МБУК г. Магадана «Централизованная библиотечная система» по адресу: г. Магадан, ул. Новая, д. 29В (далее по тексту – работы) согласно сметной документации (19-078-4-АР,СМ-ЛС; 19-078-4-АР,СМ=ПЗ) (Приложение № 1), являющейся неотъемлемой частью Контракта.

Согласно пункту 1.1. Контракта предметом настоящего Контракта является Модернизация котельных Сусуманского городского округа (приобретение и поставка до г. Сусумана теплообменника) (далее - Товар), поставляемый в соответствии с техническим заданием, являющимся его неотъемлемой частью.

В силу пунктов 2.1, 2.2 Контракта **Место поставки товара:** РФ, Магаданская область, Сусуманский район, г. Сусуман. **Срок поставки товара:** с момента подписания контракта по 01.07.2022.

В соответствии с пунктом 5.3 Контракта поставка Товара осуществляется Поставщиком с соблюдением условий транспортировки Товара в соответствии с нормами действующего законодательства Российской Федерации, в соответствии с условиями настоящего Контракта.

Согласно пункту 5.3 Контракта поставщик осуществляет поставку Товара по адресу: Российская Федерация, Магаданская область, г. Сусуман.

Как следует из материалов дела и установлено на заседании Комиссии, УГХиЖТ Сусуманского городского округа направлялись запросы в адрес ООО Торговый дом «Энергомаш» (29.06.2022, 15.07.2022) о предоставлении информации о сроках поставки товара.

Также в ходе рассмотрения дела установлено, что 28.04.2022 ООО Торговый дом «Энергомаш» заключен договор поставки №П-53/2022 водоводяного подогревателя ПВ1-325-4-1 с <...>. Оплата по указанному договору произведена 12.05.2022, что подтверждается платежным поручением №206.

15.06.2022, 07.07.2022 в адрес <...> ООО Торговый дом «Энергомаш» направляло запросы о разъяснении сроков поставки товара.

От производителя были получены ответы (исх.№102 от 16.06.2022, исх.№134 от 08.07.2022), что производство задерживается, ввиду задержки изготовления комплектующих в связи с неустойчивой общей экономической ситуацией в стране и введением санкций иностранными государствами против Российской Федерации.

08.07.2022 ООО Торговый дом «Энергомаш» уведомило Заказчика о задержке поставки товара в связи с несвоевременным исполнением обязательств завода-изготовителя.

В ходе исполнения контракта, УГХиЖТ Сусуманского городского округа неоднократно направлялись письма в адрес Общества (исх.№387 от 11.07.2022, а также посредством электронной переписки) о просрочке исполнения обязательств, необходимости сообщения сведений об отправке/движении груза.

15.07.2022 <...> уведомило Общество об отгрузке заказанного товара. Согласно представленной в материалы дела счет-фактуре 15.07.2022 товар

был получен Обществом.

15.07.2022 Обществом в адрес Заказчика - УГХиЖТ Сусуманского городского округа было направлено письмо (исх.№147) о готовности поставки оборудования. В материалы дела также представлена информация о направлении такого письма посредством электронной почты.

20.07.2022 между ООО Торговый дом «Энергомаш» и <...> заключен договор перевозки №242/В/20. Платежным поручением №240 от 16.08.2022

На основании Заявки на перевозку груза №592 от 20.07.2022, а также в соответствии с квитанцией о приеме груза № ЭХ805069 от 20.07.2022 груз был передан <...> для дальнейшей отправки в г.Владивосток.

03.08.2022 (исх.№170) Общество направило в адрес заказчика номер отслеживания контейнера с грузом. На указанную дату контейнер находился на подходе в г.Владивосток. А также направил товарную накладную №59 от 10.06.2022 на поставляемый товар.

05.08.2022 ООО Торговый дом «Энергомаш» направлено в адрес заказчика письмо (исх.№174) об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

10.08.2022 Общество уведомило Заказчика (исх.№180) о прибытии груза в г. Владивосток и просило подтвердить готовность Заказчика к дальнейшей транспортировке.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что при отслеживании местоположения груза по указанному Обществом идентификатору на сайте, перемещение контейнера не соответствовало ни заключенному контракту, ни приложенной товарной накладной. Кроме того, по мнению представителя Заказчика, Общество не отвечало на телефонные звонки. Ввиду изложенных обстоятельств, а также ввиду приближения начала отопительного сезона и необходимости освоения выделенных денежных средств, Заказчик принял решение о расторжении муниципального контракта 05.08.2022.

Представители Общества на заседании Комиссии пояснили, что с 13.08.2022 по настоящее время товар находится в г.Владивосток, представили графическую копию с сайта отслеживания ж/д перевозок контейнеров <...>. Дальнейшая доставка должна была быть осуществлена морских фрахтом до г.Магадан и до г.Сусуман автодоставкой. Представители Общества сообщили об отсутствии намерений уклонения от исполнения обязанностей по контракту. Полагали, что задержка поставки товара произошла по независящим от исполнителя обстоятельствам.

Рассмотрев документы, представленные в материалы дела, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что ООО Торговый дом

«Энергомаш» были предприняты действия и меры по исполнению контракта. Так, Обществом с момента опубликования протокола подведения итогов определения поставщика был заключен договор с третьим лицом на поставку товара. Однако, по обстоятельствам не зависящим от Общества, <...> задерживало такую поставку товара в адрес исполнителя. Также установлено, что договор на перевозку товара также заключен Обществом в разумные сроки после получения товара. Исходя из материалов дела Общество уведомяло Заказчика о задержке поставки товара. Информация Заказчика о предоставлении несоответствующего номера отслеживания не подтвердилась.

На основании изложенного, Комиссия полагает, что в действиях ООО Торговый дом «Энергомаш» отсутствует недобросовестное поведение.

5. 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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно части 2 статьи 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Согласно подпункту «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Включение ООО Торговый дом «Энергомаш» 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 сведений 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, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Сам по себе односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением Поставщиком условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен дать оценку действиям поставщика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя), совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе, приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта.

Согласно части 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Вина участника электронного аукциона может выражаться не только в форме умысла (при совершении противоправных действий - участник предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, имел намерение их наступления или не имел, но сознательно допускал негативные последствия либо относился к ним безразлично), но и в форме неосторожности, то есть при совершении действий участник предвидел возможность наступления негативных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на их предотвращение либо вообще их не предвидел, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия.

Оценив представленные документы и пояснения, Комиссия приходит к выводу, что ООО Торговый дом «Энергомаш» были предприняты действия и меры по исполнению контракта. Обществом с момента опубликования протокола подведения итогов определения поставщика был заключен договор с третьим лицом на поставку товара. Однако, по обстоятельствам не зависящим от Общества, <...> задерживало такую поставку товара в адрес исполнителя. Также установлено, что договор на перевозку товара также заключен Обществом в разумные сроки после получения товара. Исходя из материалов дела Общество уведомяло Заказчика о задержке поставки товара, вело переписку с Заказчиком.

В ходе проведения проверки факта одностороннего отказа от исполнения Контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях ООО Торговый дом «Энергомаш» отсутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, лицо подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные заказчиком – Управлением городского хозяйства и жизнеобеспечения территории Сусуманского городского округа об участнике закупки – ООО Торговый дом «ЭНЕРГОМАШ» (<...>), в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта по результатам проведения электронного аукциона «Модернизация котельных Сусуманского городского округа (приобретение и поставка до г. Сусумана теплообменника)» (реестровый номер 0147300002122000011) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

<...>

<...>

<...>