ОПРЕДЕЛЕНИЕ

по делу № РНП-49-01-2020

0 9 . 0 1 . 2 0 2 0
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: <…>

без участия представителей сторон, извещенных надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, рассмотрела материалы, поступившие от МОГКУ «УДТК» о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «МАГЛЕМ», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение комплекса инженерных изысканий и разработка проектно-сметной и рабочей документации на устройство железобетонного забора ограждающего ОГКУЗ «МОНПНД», расположенного по адресу: Магаданская область, мкр.Снежная Долина, ул. Снежная, д.8» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пунктов 11, 12 Постановления Правительства РФ от 25.11.2014 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

УСТАНОВИЛА:

1. 28.06.2019 заказчиком – МОГКУ «УДТК» в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение комплекса инженерных изысканий и разработка проектно-сметной и рабочей документации на устройство железобетонного забора ограждающего ОГКУЗ «МОНПНД», расположенного по адресу: Магаданская область, мкр.Снежная Долина, ул. Снежная, д.8» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 2 605 000,00 **руб.**

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 08.07.2019 11:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 09.07.2019; дата проведения аукциона – 12.07.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 09.07.2019 №0847200000419000011-1, на участие в электронном аукционе были поданы 2 (две) заявки от участников закупки, которым присвоены следующие идентификационные номера: 1, 2.

В соответствии с протоколом рассмотрения вторых частей заявок электронного аукциона от 17.07.2019 №0847200000419000011-3 в результате рассмотрения вторых частей заявок победителем электронного аукциона признано ООО «МАГЛЕМ», предложившее лучшую цену государственного контракта – 1 960 000.00 руб.

02.08.2019 между – МОГКУ «УДТК» и ООО «МАГЛЕМ» заключен государственный контракт №0847200000419000011 на выполнение комплекса инженерных изысканий и разработку проектно-сметной и рабочей документации на устройство железобетонного забора ограждающего ОГКУЗ «МОНПНД», расположенного по адресу: Магаданская область, мкр.Снежная Долина, ул. Снежная, д.8.

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.

Согласно п. 11.2 договора №0847200000419000011 от 02.08.2019 расторжение настоящего Контракта допускается:

- по соглашению Сторон, с обязательным письменным уведомлением Стороной, желающей расторгнуть Контракт, другой Стороны, в срок не менее чем за 10 (десять) дней до предполагаемой даты расторжения Контракта;

- на основании решения суда в соответствии с условиями, предусмотренными гражданским законодательством;

- в связи с односторонним отказом Стороны Контракта от исполнения

Контракта.

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 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.

Из представленных заказчиком материалов следует, что обязательства по контракту подрядчиком не выполнены.

25.10.2019 МОГКУ «УДТК» принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено ООО «МАГЛЕМ» заказным письмом с уведомлением 25.10.2019.

Заказчиком направлено письмо №1758 от 08.11.2019 ООО «МАГЛЕМ», о признании решения об одностороннем отказе от 25.10.2019 недействительным, в связи с некорректно указанным почтовым адресом организации подрядчика.

07.11.2019 МОГКУ «УДТК» повторно принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Во исполнение требований ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с <u>даты принятия решения</u>, то есть не позднее 12.11.2019, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 08.11.2019, а также направлено ООО «МАГЛЕМ» заказным письмом с уведомлением 11.11.2019.

Как следует из материалов дела, письмо с решением об одностороннем отказе получено ООО «МАГЛЕМ» **13.11.2019** посредством почтового отправления, однако, уведомление о вручении почтового отправления получено заказчиком 10.12.2019, следовательно, датой надлежащего уведомления признается **10.12.2019.**

При этом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым **через десять дней** с даты надлежащего уведомления поставщика, а именно – **21.12.2019.**

Согласно сведениям официального сайта ЕИС, карточка расторжения контракта сформирована заказчиком **21.12.2019.**

Таким образом, порядок одностороннего отказа заказчиком соблюден, однако, **25.10.2019 подрядчиком – ООО «МАГЛЕМ» также принято решение об отказе 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.

В соответствии с 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.

Указанные положения содержатся в п. 11.9 Контракта.

В соответствии с 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.

Указанные положения содержатся в п. 11.10 Контракта.

Решение об отказе от исполнения контракта подрядчиком, получено заказчиком - МОГКУ «УДТК» 25.10.2019 (вх. №2231). Следовательно, указанное решение вступило в силу через 10 дней с даты надлежащего уведомления заказчика, а именно – **05.11.2019.**

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что договором предусмотрено расторжение, в том числе, по инициативе подрядчика. В связи с тем, что подрядчиком была соблюдена процедура одностороннего отказа от исполнения договора, **<u>договор считается расторгнутым с 05.11.2019</u>**.

Кроме того, определением Верховного суда от 19.02.2018 305-КГ17-22627 оставлено в силе постановление Арбитражного суда Московского округа от 20.10.2017, а также постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 13.07.2017, Решение Арбитражного суда города Москвы от 06.03.2017, в соответствии с

которыми, суды с учетом установленных обстоятельств, указали, что не представляется возможным отказаться от исполнения государственного контракта в период, когда он уже считался расторгнутым, как это сделал заказчик.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что договор был расторгнут ООО «МАГЛЕМ» 05.11.2019. Правовых оснований для расторжения договора в последующем, по инициативе заказчика, не имелось.

3 . Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно п. 1.1 Контракта, Исполнитель в установленные сроки согласно Контракту и Техническому заданию (Приложение № 1 к Контракту) обязуется оказать услуги на выполнение комплекса инженерных изысканий и разработку проектно-сметной и рабочей документации на устройство железобетонного забора ограждающего ОГКУЗ «МОНПНД», расположенного по адресу: Магаданская область, мкр. Снежная Долина, ул. Снежная, д. 8 (далее - соответственно Услуги, Объект), передать в соответствии с Контрактом Заказчику результаты указанных Услуг, а Заказчик обязуется принять результаты Услуг и уплатить определенную Контрактом цену.

Согласно п. 2.1 срок оказания услуг: с момента подписания государственного контракта по **20.09.2019 года.**

В соответствии с п. 5.4.10 Контракта, Исполнитель вправе письменно в трехдневный срок уведомлять Государственного заказчика об обстоятельствах, замедляющих ход Услуг, либо делающих их выполнение невозможным, о неблагоприятных для Государственного заказчика последствиях выполнения его указаний, о способе оказания услуг или иных не зависящих от Исполнителя обстоятельств, которые могут ухудшить результат оказываемых Услуг.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что при выполнении работ Исполнитель письмом от 20.08.2019 №259 уведомил Заказчика о приостановлении работ в связи с возникновением обстоятельств, предусмотренных п.5.4.10 Контракта.

Также указанным письмом Исполнитель запросил дополнительную информацию о масштабе выполнения инженерно-топографического плана, о предоставлении информации о расстоянии между линиями горизонтали, представления информации о ширине полосы геодезической съемки.

Письмом от 03.09.2019 №1305 заказчик сообщил, что по состоянию на 29.08.2019 администрацией ОГКУЗ «МОНПНД» осуществлена выездная проверка на объект, по результатам проведения которой, не подтверждено начало работ подрядчиком. Администрация МОГКУ «УДТК» согласна, что графическая часть, указанная в п. 8 Технического задания и оформленная в масштабах 1:2000, 1:5000 не является в полной мере информативной применительно к данному виду работ, предложенный исполнителем масштаб 1:500 наиболее удобен для проведения работ. МОГКУ «УДТК» готово заключить дополнительное соглашение на изменение масштабов графической части.

29.08.2019 МОГКУ «УДТК» составлен акт проверки №1 о визуальном обследовании прилегающей территории к существующему ограждению территории ОГКУЗ «МОНПНД». Данным актом установлено, что первый этап работ исполнителем не выполнен, исполнитель не запросил разрешения на обследование места производства работ, не произвел осмотр территории.

Письмом от 26.09.2019 №296 Исполнитель повторно уведомил Заказчика о необходимости представления запрошенной ранее информации, а также указал, что в связи с не передачей Исполнителю Заказчиком программы выполнения инженерных изысканий выполнение Контракта является невозможным.

Письмом исх.№1519 от 08.10.2019 заказчик сообщил ООО «МАГЛЕМ», что все сведения собираются исполнителем самостоятельно, проект программы инженерных изысканий также предоставляется исполнителем заказчику и согласовывается после сбора и обработки материалов изысканий.

07.10.2019 ООО «МАГЛЕМ» направлен заказчику технический отчет о выполненных инженерно-геодезических работах на объекте, графический альбом, в подтверждение исполнения первого этапа работ. Данные документы были получены заказчиком 08.10.2019 и зарегистрированы под вх.№2095.

Письмом от 16.10.2019 №318 Исполнителем у Заказчика была

повторно запрошена программа выполнения инженерных изысканий.

Уведомлением исх.№332 от 25.10.2019 Исполнитель, в связи с непредставлением Заказчиком необходимой для выполнения условий документации (программы выполнения инженерных изысканий), уведомил последнего об одностороннем отказе от исполнения Контракта с реестровым номером 0847200000419000011.

Вышеуказанное решение вступило в законную силу, соответственно, решение Заказчика от 07.11.2019 об одностороннем отказе от исполнения Контракта является незаконным.

3. 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), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

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 (часть 6 статьи 104 Закона о контрактной системе).

Ввиду того, что государственный контракт №0847200000419000011 от 02.08.2019, заключенный между МОГКУ «УДТК» и ООО «МАГЛЕМ» на момент рассмотрения материалов, для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «МАГЛЕМ», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение комплекса инженерных изысканий и разработка проектно-сметной и рабочей документации на устройство железобетонного забора ограждающего ОГКУЗ «МОНПНД», расположенного по адресу: Магаданская область, мкр.Снежная Долина, ул. Снежная, д.8» (реестровый номер <...>), был расторгнут по инициативе подрядчика, основания для рассмотрения представленных материалов у

антимонопольного органа отсутствуют.

В соответствии со статьей 104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Магаданского УФАС России

ОПРЕДЕЛИЛА:

Прекратить рассмотрение материалов, поступивших от МОГКУ «УДТК» о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «МАГЛЕМ», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение комплекса инженерных изысканий и разработка проектно-сметной и рабочей документации на устройство железобетонного забора ограждающего ОГКУЗ «МОНПНД», расположенного по адресу: Магаданская область, мкр.Снежная Долина, ул. Снежная, д.8» (реестровый номер <...>), в связи с отсутствием правовых оснований.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.