На основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон контрактной системе), Комиссия Карельского УФАС России (далее – Комиссия) в составе:

Заместителя Председателя Комиссии – <…>,

членов комиссии: <…>, <…>,

в присутствии представителей ООО «Комтек» <…> (директор), <…>, <…> (копии доверенностей в материалах дела),

в присутствии представителей КУ РК «Управтодор РК» <…>, <…> (копии доверенностей в материалах дела),

УСТАНОВИЛА:

Казенное учреждение Республики Карелия «Управление автомобильных дорог Республики Карелия» (далее - КУ РК «Управтодор РК», Заказчик) представило в Карельское УФАС России (вх.№ 2115 от 26.04.2019) сведения в отношении ООО «Комтек» (ИНН: ***) (далее – Исполнитель, Общество) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Заказчиком для включения в реестр недобросовестных поставщиков были представлены:

- сведения в отношении ООО «Комтек» (ИНН: <…>) (<…>);

- сведения в отношении директора ООО «Комтек» <…> (ИНН <…>) и учредителей Общества: <…> (ИНН <…>), <…> (ИНН <…>);

- сведения об аукционе в электронной форме (извещение № 0306200005119000012, заказчик – КУ РК «Управтодор РК», наименование аукциона - обеспечение функционирования передвижных и стационарных комплексов фото-видеофиксации нарушений ПДД, электронная торговая площадка - http://roseltorg.ru).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта установила следующее.

13.02.2019 Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок

(http://zakupki.gov.ru) размещено извещение о проведении закупки в форме электронного аукциона на оказание услуг по обеспечению функционирования передвижных и стационарных комплексов фото-видеофиксации нарушений ПДД (извещение № 0306200005119000012).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 21 642 000,00 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 01.03.2019 №0306200005119000012-1 было подано 5 (пять) заявок.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 07.03.2019 №0306200005119000012-3, победителем электронного аукциона признано ООО «Комтек» с предложенной ценой контракта 14 846 412,00 рублей.

01.04.2019 между Заказчиком и Исполнителем был заключен государственный контракт № 43-ТБ/19 на оказание услуг по обеспечению функционирования передвижных и стационарных комплексов фото-видеофиксации нарушений ПДД (реестровый номер контракта 2100104897719000023) (далее – Контракт).

Согласно пункту 1.1 Контракта Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства по оказанию услуг по обеспечению функционирования передвижных и стационарных комплексов фото-видеофиксации нарушений ПДД.

Исполнитель принимает на себя обязательства по обеспечению круглогодичного и бесперебойного функционирования комплексов фото-видеофиксации нарушений ПДД (далее – Комплексы ФВФ), сохранности имущественного комплекса, передачу информации с комплексов в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту).

Пунктом 1.3 Контракта установлено, что состав услуг определяется Техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту).

В соответствии с пунктом 2.3 Контракта решение вопросов, возникающих при исполнении Контракта, осуществляется сторонами только в письменном виде.

Пунктом 4.2 Контракта определены сроки оказания услуг:

- начало оказания услуг работ: 00 ч 00 мин 01.04.2019 года;

- окончание оказания услуг: 23 ч 59 мин 31.03.2020 года.

Согласно пункту 5.1.1 Контракта Исполнитель обязан принять от Заказчика по акту приема-передачи имущества (Приложение № 4 к контракту) Комплексы ФВФ. При этом у Исполнителя не возникает права распоряжения Комплексами ФВФ, указанном в п. 1.1 Контракта. Отсутствие Акта приема-передачи имущества (Приложение № 4 к Контракту), подписанного

Сторонами, не снимает с Исполнителя обязанностей по обслуживанию Комплексов ФВФ в соответствии с требованиями настоящего Контракта.

В соответствии с пунктом 5.1.2 Контракта Исполнитель обязан в течении 5 (пяти) календарных дней с момента подписания Контракта в присутствии Представителя ОКСД произвести осмотр и тестирование принятого оборудования. В случае обнаружения неполадок, препятствующих выполнению условий Контракта, составить Акт осмотра оборудования с указанием обнаруженных дефектов, указанный акт должен быть подписан обеими Сторонами.

Пунктом 5.1.3 Контракта установлено, что Исполнитель обязан обеспечить круглогодичное, круглосуточное и бесперебойное функционирование Комплексов ФВФ, принятых от Заказчика, на условиях, предусмотренных техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту), а также обеспечивать сохранность имущества, входящего в состав Комплексов ФВФ, от любого ущерба, причиненного вследствие воздействия третьих лиц, неблагоприятных погодных условий.

В соответствии с пунктами 6.2.1, 6.2.2 Контракта Заказчик обязан передать Исполнителю Комплексы ФВФ на обслуживание по акту приема-передачи; до 01 апреля 2019 года передать Исполнителю согласованный перечень адресов дислокации комплексов ФВФ.

Пунктами 2 и 8 Технического задания, являющегося Приложением № 1 к Контракту, определена комплектность и номенклатура передаваемых комплексов ФВФ, согласно которым Заказчик обязан передать Исполнителю до начала оказания услуг во временное безвозмездное пользование в технически исправном состоянии оборудование – комплексы ФВФ в количестве 62 единицы:

- передвижные комплексы «КРИС-П» в количестве 43 шт.;

- передвижные комплексы «СКАТ-П» в количестве 8 шт.;

- стационарные комплексы «АРЕНА» в количестве 11 шт.

Комплектность передаваемых комплексов ФВФ установлена в Приложении № 4 к Контракту, согласно которому фоторадарные комплексы «КРИС-П» и «СКАТ-П» должны быть укомплектованы фоторадарным измерителем, чемоданом, в том числе ноутбуком, модулем управления, антенным блоком, комплектом кабелей, деревянным ящиком, АКБ; фоторадарные комплексы «АРЕНА» должны быть укомплектованы фоторадарным измерителем, ИК прожектором, андивандальным боксом, крепежным треугольником, блоком питания.

В соответствии с пунктом 18 Технического задания, являющегося Приложением № 1 к Контракту, услуги должны оказываться на базе

имеющегося у Государственного заказчика программного обеспечения, антивирусной программы, ПО предустановленного на компьютере ПК.

Согласно пункту 20 Технического задания, являющегося Приложением № 1 к Контракту, услуги должны оказываться в соответствии с руководством по эксплуатации ПК (передвижной комплекс автоматической фиксации нарушений ПДД - «СКАТ-П», «КРИС-П») и СК (стационарный комплекс автоматической фиксации нарушений ПДД - «АРЕНА»).

03.04.2019 Заказчик частично передал Исполнителю оборудование, а именно: передвижные комплексы «КРИС-П» в количестве 30 шт.; передвижные комплексы «СКАТ-П» в количестве 8 шт. (акты приема-передачи имущества от 03.04.2019 в материалах дела).

06.04.2019 Исполнитель в соответствии с пунктом 5.1.2 Контракта произвел осмотр и тестирование принятого по актам от 03.04.2019 оборудования в присутствии уполномоченного представителя Заказчика.

На основании пункта 5.1.2 Контракта был составлен акт осмотра оборудования с указанием обнаруженных дефектов, подписанный Сторонами по Контракту и содержащий полное описание обнаруженных недостатков в отношении каждой единицы переданного оборудования (акт осмотра оборудования с указанием обнаруженных дефектов от 06.04.2019 в материалах дела).

Ввиду того, что оборудование было передано не в полном объеме, не поверено и не соответствовало количеству и номенклатуре, 08.04.2019 Исполнитель направил в адрес Заказчика уведомление о приостановке оказания услуг по Контракту с предложением привести оборудование в технически исправное состояние (доукомплектовать и поставить недостающие единицы) в срок до 12.04.2019.

10.04.2019 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта и направил его нарочно (получено ООО «Комтек» 11.04.2019 вх. № 41), а также заказным письмом с уведомлением о вручении, разместил в единой информационной системе в сфере закупок в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

Не согласившись с вышеуказанным решением, 16.04.2019 Исполнитель направил в адрес Заказчика повторное уведомление о приостановке оказания услуг по Контракту, указав, что принятый Заказчиком отказ неправомерен и нарушает права Исполнителя, поскольку оборудование передано не в полном объеме, не в полной комплектации и в технически неисправном состоянии, что свидетельствует о нарушении Заказчиком своих обязательств по Контракту.

19.04.2019 Исполнитель, руководствуясь частью 19 статьи 95 Закона о контрактной системе, принял решение об одностороннем отказе от

исполнения контракта (получено Заказчиком 19.04.2019 вх. № 1909).

19.04.2019 Заказчик направил Исполнителю письмо (исх. № 1908), в котором предлагал в кратчайшие сроки принять фоторадарные комплексы «КРИС-П» в количестве 43 единиц, а также приложил к письму подписанные со стороны Заказчика акты приема-передачи радиолокационных измерителей скорости «Арена» и пароли доступа к комплексам ФВФ, при этом, об отмене ранее принятого решения об одностороннем отказе не сообщил.

Указанное письмо было получено Исполнителем 22.04.2019, и на момент получения указанного письма решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу, что исключило возможность для Исполнителя осуществить приемку оборудования.

На заседании Комиссии Карельского УФАС России представители Заказчика пояснили, что пунктом 4.2 Контракта определены сроки начала и окончания оказания услуг, поскольку по состоянию на 10.04.2019 Исполнитель не приступил к исполнению своих обязательств по Контракту, а именно, не осуществил действий по обеспечению функционирования имеющихся у него в наличии вышеуказанных комплексов ФВФ, а также стационарных комплексов «Арена», Заказчик, руководствуясь пунктом 2 статьи 715 Гражданского Кодекса Российской Федерации, принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В материалы дела Заказчиком представлены: информационное письмо ЦАФАП ГИБДД МВД по Республике Карелия о том, что с 01.04.2019 комплексы автоматической фиксации административных правонарушений «КРИС-П» и «СКАТ-П» на территории улично-дорожной сети Республики Карелия не устанавливаются, а также служебная записка начальника отдела контроля качества работ КУ РК «Управтодор РК», в которой указано, что камеры ФВФ в районах Республики согласно дислокации не установлены.

В свою очередь, из пояснений представителей Исполнителя следует, что 03.04.2019 Сторонами Контракта были подписаны акты приема-передачи оборудования.

Руководствуясь пунктом 5.1.2 Контракта (Контракта), Исполнитель в присутствии представителя Заказчика произвел осмотр и тестирование переданного оборудования и составил акт осмотра оборудования с указанием обнаруженных дефектов.

Отказ Заказчика от исполнения контракта в одностороннем порядке, по мнению представителей Исполнителя, заявлен в данном случае неправомерно, поскольку переданное оборудование не позволяет исполнять обязательства по Контракту в полном объеме, в связи с чем, Общество обратилось с исковым заявлением в суд о признании недействительным решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 8 статьи 95 Закона 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.

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, что такое право предусмотрено контрактом.

Пунктом 12.1 Контракта установлено, что Контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством РФ.

В соответствии с пунктом 12.3 Контракта основаниями для расторжения Контракта со стороны Заказчика в одностороннем порядке являются:

- систематическое (два и более раз) нарушение Исполнителем любых условий настоящего Контракта. Документами, фиксирующими нарушения, являются указанные в п. 8.12. Контракта документы;

- при непредоставлении обеспечения Контракта в период его действия;

- установление факта проведения ликвидации Исполнителя-юридического лица или наличие решения Арбитражного суда о признании Исполнителя банкротом или открытии в отношении него конкурсного производства;

- по иным основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации.

Уведомление об одностороннем отказе от исполнения Контракта было получено Обществом нарочно 11.04.2019.

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.

Таким образом, решение об одностороннем отказе вступило в законную силу 22.04.2019.

Согласно части 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.

Частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе предусмотрена обязанность Заказчика направить в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Заказчиком в установленный срок в адрес Карельского УФАС России направлена информация, предусмотренная частью 3 статьи 104 Закона о контрактной системе.

Согласно части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе (в редакции, действовавшей на момент поступления сведений) в течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации 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 соответствующую информацию в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

В силу положений пункта 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, уполномоченный орган осуществляет проверку предоставленных информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется лишь в том случае, если антимонопольным органом будут выявлены обстоятельства, свидетельствующие о направленности действий подрядчика на несоблюдение условий контракта.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) представляет собой специальную меру ответственности, установленную законодателем в целях надлежащего исполнения лицом принятых на себя обязательств, и недобросовестность является ключевым квалифицирующим признаком включаемых в него хозяйствующих субъектов.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) нельзя ограничиться только формальной констатацией факта ненадлежащего

исполнения контракта/выполнение контракта с нарушением срока без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

В ответ на уведомление Карельского УФАС России о рассмотрении сведений, поступивших от Заказчика о включении ООО «Комтек» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Общество направило в адрес антимонопольного органа письмо, в котором выразило свое несогласие с решением Заказчика, а также представило объяснения от 14.05.2019 вх.№ 2322 по поводу обстоятельств исполнения контракта с приложением подтверждающих документов. Выразило уверенность в исполнении условий контракта в полном объеме, в случае выполнения Заказчиком своих обязательств по Контракту в части передачи Обществу оборудования, предусмотренного Приложениями № 1 и № 4 к Контракту, в полной комплектации и технически исправном состоянии.

Исполнитель, проведя осмотр переданного оборудования, понимал невозможность выполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, в связи с чем, уведомил Заказчика о приостановке оказания услуг до принятия Заказчиком мер по устранению препятствий, создающих невозможность их оказания.

В материалы дела Исполнителем представлены технические заключения ООО «Радар» по результатам проведения диагностики передвижных комплексов «КРИС-П», в которых выявлены дефекты и перечислены необходимые запасные части, требующие замены, и перечень работ по восстановлению их работоспособности. Передвижные комплексы «КРИС-П» № FP 1597, № FP 1976, № FP 1598, № FP 0927, № FP 1969 технически неисправны.

Таким образом, представленные результаты диагностики противоречат пункту 8 Технического задания, являющегося приложением № 1 к Контракту, поскольку оборудование должно быть передано Заказчиком Исполнителю в технически исправном состоянии.

Общество было заинтересовано в исполнении контракта; доказательств, свидетельствующих о намерении Исполнителя сорвать исполнение контракта, не усматривается.

Также представители Общества акцентировали внимание Комиссии на том, что они являются профессиональными участниками рынка, Общество активно участвует в государственных закупках в рамках гособоронзаказа, соответственно, включение в реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) может негативно сказаться на его деятельности Общества.

Обращение ООО «Комтек» с иском о признании недействительным решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта свидетельствует о наличии между сторонами гражданско-правового спора, разрешение которого относится к компетенции суда.

В материалах дела отсутствуют доказательства такого поведения Исполнителя, которое могло быть расценено как действия (бездействие), направленные на срыв контракта. Напротив, представленные в материалы дела письма, направленные в адрес Заказчика, иные документы свидетельствуют о совершении Исполнителем действий, направленных на надлежащее исполнение контракта.

Комиссия Карельского УФАС России также учитывала, что ранее в Управление сведений в отношении ООО «Комтек» о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не поступало.

При имеющихся обстоятельствах, у Комиссии Карельского УФАС России не имеется объективных оснований для признания действий ООО «Комтек» заведомо недобросовестными и направленными на срыв исполнения контракта.

На основании вышеизложенного, проведя проверку поступивших сведений в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, исследовав в совокупности все обстоятельства дела, Комиссия Карельского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения в отношении ООО «Комтек» (адрес: <…>; ИНН: <…>), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о закупках настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке.

Заместитель Председателя Комиссии _____ <…>

Члены Комиссии _____ <…>

_____ <…>