

РЕШЕНИЕ
по делу № РНП-49-9-2022

05.04.2022

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 представителя <...>, без участия <...> извещенного надлежащим образом, рассмотрела материалы, поступившие от Администрации муниципального образования «Ольский городской округ» для решения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков информации об участнике закупки – <...> в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения муниципального контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Модернизация котельного оборудования (поставка подогревателя мазута ПМ 25-4) (реестровый номер 0347300005721000064).

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)»,

УСТАНОВИЛА:

1. 06.07.2021 заказчиком – Администрацией муниципального образования «Ольский городской округ» в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте www.zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Модернизация котельного оборудования (поставка подогревателя мазута ПМ 25-4) (реестровый номер 0347300005721000064).

Начальная (максимальная) цена контракта **480 333,33 руб.**

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 14.07.2021 17:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 14.07.2021; Дата проведения электронного аукциона 16.07.2021 года.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 81-21А от 15.07.2021 было подано 5 заявок от участников, с идентификационными номерами: 110169867, 110185861, 110192532, 110197565, 110198091. Все заявки были допущены до участия в закупке.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона

№ 87-21А от 19.07.2021 победителем признан участник закупки <...>, предложивший наиболее низкую цену контракта.

30.07.2021 между Администрацией муниципального образования «Ольский городской округ» и <...> заключен муниципальный контракт с реестровым номером 3490100673521000040 на модернизацию котельного оборудования (поставка подогревателя мазута ПМ 25-4) (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.

В соответствии с пунктом 11.3. Контракта расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа Стороны от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Из представленных заказчиком материалов следует, что <...> не были исполнены обязательства по контракту, в связи с чем, 18.01.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно подпункту «а» пункта 3 части 6 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 360-ФЗ) в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме, открытого аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, закупки товара у единственного поставщика на

сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Закона о контрактной системе (далее также - электронные процедуры), закрытого конкурса в электронной форме, закрытого аукциона в электронной форме (далее также - закрытые электронные процедуры), заказчик направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте (часть 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Решение об одностороннем отказе было направлено Заказчиком в адрес Исполнителя 18.01.2022 посредством почтового отправления с уведомлением о вручении, по адресу: ул.Кирова 130, кв.36, г. Челябинск, 454000.

Документы, подтверждающие факт отправки, представлены Заказчиком в материалы дела.

Как следует из материалов дела, отправление Поставщиком получено не было.

В соответствии с подпунктом «б» пункта 3 части 6 статьи 8 Федерального закона № 360-ФЗ не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом "а" настоящего пункта) заказчик размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе (в ред. № 79 от 02.07.2021) 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.

Во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе (в ред. № 79 от 02.07.2021), Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 21.01.2022, разместить в единой информационной системе данное решение.

Разделом 3.7.4.2 Руководства пользователей Единой информационной системы в сфере закупок (версия 12.0) предусмотрено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещается заказчиком во вкладке «вложения» карточки дополнительной информации о контрактах по реестровому номеру контракта, содержащемуся в ЕИС в сфере закупок.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе в разделе «дополнительная информация о контрактах» 18.01.2022.

Следовательно, заказчиком соблюдены требования части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

3. В силу пункта 3 части 6 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» с 1 января до 1 июля 2022 года в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого конкурса в электронной форме, открытого аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Закона о контрактной системе, закрытого конкурса в электронной форме, закрытого аукциона в электронной форме (далее также - закрытые электронные процедуры), заказчик:

а) направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе;

б) не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта) размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

В соответствии с частью 12.2 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 закрытого конкурса, закрытого аукциона, при осуществлении закупок, предусмотренных статьей 93 (за исключением закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 настоящего Федерального закона особенностей, предусматривающих неразмещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 настоящего Федерального закона, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается:

1) дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

При указанных обстоятельствах, датой надлежащего уведомления <...> об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта считается 16.03.2022.

Таким образом, требования ч. 12.2 ст. 95 Закона о контрактной системе заказчиком выполнены, следовательно, действия заказчика можно считать надлежащим уведомлением подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 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, то есть 28.03.2022.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является 28.03.2022.

Дата расторжения контракта, указанная заказчиком в ЕИС - 28.03.2022.

Следовательно, Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения контракта.

4. В соответствии с частью 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.

Исходя из положений части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, заказчик в срок до 31.03.2022 должен направить в территориальное управление материалы об одностороннем расторжении контракта.

Материалы о включении <...> в реестр недобросовестных поставщиков поступили в Магаданское УФАС России 30.03.2022 (вх. №02/987).

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.

5. Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком является неисполнение Поставщиком обязательств по Контракту.

В соответствии с пунктом 1.2. Контракта предметом настоящего контракта является поставка подогревателя мазута ПМ 25-4 с целью модернизации котельного оборудования (далее по тексту – Товар) в количестве и с требованиями, указанными в техническом задании, являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта.

Согласно пунктам 4.1., 4.2., 4.4., 6.4.1., 6.4.2 Контракта для исполнения настоящего Контракта Поставщик принимает на себя обязательства:

- поставить Товар в срок с момента заключения муниципального контракта по 31.08.2021 г;
- место поставки Товара: 685910, Российская Федерация, Магаданская область, Ольский район, п. Ола ул. Каширина д. 4-а;
- поставить Товар в объеме, сроки и надлежащего качества, предусмотренные муниципальным Контрактом; передать совместно с Товаром в адрес Заказчика финансовую, товаросопроводительную и иную документацию (сертификаты или др. документы, подтверждающие качество и/или безопасность товара), заполненную надлежащим образом;
- своевременно и надлежащим образом исполнять обязательства в соответствии с условиями Контракта.
- представлять по письменному запросу Заказчика в сроки, указанные в таком запросе, информацию о ходе исполнения обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении Контракта.

На основании пункта 7.1. Контракта Стороны несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по Контракту в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Из пояснений представителя Заказчика следует, что Поставщиком не были исполнены обязательства, предусмотренные Контрактом. На связь с Заказчиком поставщик не выходил.

Согласно материалам дела, Заказчиком в адрес <...> была направлена претензия исх.№01-08/4953 от 02.11.2021. Данная претензия также была оставлена индивидуальным предпринимателем без ответа.

На основании изложенного, рассмотрев документы, представленные в материалы дела, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что <...> не исполнил свои обязательства по Контракту. Информации от <...> о невозможности исполнения обязательств по Контракту, соответствующих условиям Контракта, в материалы дела не представлено. Комиссия не усматривает объективных причин для неисполнения Поставщиком обязательств по Контракту. Следовательно, в действиях <...> присутствует недобросовестное поведение.

6. 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**.

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, 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 <...> 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 подрядчиком 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 подрядчика 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 действия <...> по невыполнению взятых на себя обязательств по исполнению муниципального контракта следует считать недобросовестными.

Поставщиком не предприняты все возможные меры по исполнению обязательств по Контракту, писем в адрес Заказчика о невозможности исполнения обязательств, согласно материалам дела, направлено не было. Иных действий, направленных на добросовестное исполнение своих обязательств по Контракту в срок, согласно материалам дела, <...> также не совершил.

Комиссия Магаданского УФАС России не усматривает объективных причин неисполнения <...> обязательств по Контракту. Надлежащих доказательств в подтверждение своей добросовестности поставщик не представил.

Кроме того, на уведомление о рассмотрении дела о включении <...> в Реестр недобросовестных поставщиков, Магаданского УФАС России (исх. № 01-10/756 от 31.03.2022) <...> ответа не предоставил, в том числе доказательств, подтверждающих добросовестное поведение при исполнении Контракта.

В ходе проведения проверки факта одностороннего отказа от исполнения Контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях <...> присутствует 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 г. № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком – Администрацией муниципального образования «Ольский городской округ» об участнике закупки – <...><.....> в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта по результатам проведения электронного аукциона «Модернизация котельного оборудования (поставка подогревателя мазута ПМ 25-4) (реестровый номер 0347300005721000064) включить в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.

2. Датой включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения соответствующих сведений в ЕИС.
3. Информация для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков:

Дата события	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления 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 и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС
28.03.2022	31.03.2022	30.03.2022	0	30.03.2022	06.04.2022	05.04.2022	0	08.04.2022	07.04.2022

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

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>