

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-06-2020

27.01.2020 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 заявителя – <...> (дов. от 26.02.2019) рассмотрела материалы, поступившие от Областного государственного бюджетного дорожного эксплуатационного учреждения «Среднеканское» (далее – ОБГДЭУ «Среднеканское») для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «МонтажЭнергоСтрой», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Поставка котла стального водогрейного в комплекте с вентилятором поддува» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, оценки действий заказчика и подрядчика при исполнении и расторжении контракта и проверки факта недобросовестности подрядчика на основании пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062

УСТАНОВИЛА:

1. 04.09.2019 заказчиком – Областным государственным бюджетным дорожным эксплуатационным учреждением «Среднеканское» в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка котла стального водогрейного в комплекте с вентилятором поддува» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 674 910,00 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 12.09.2019 17:45; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 13.09.2019; дата проведения аукциона – 16.09.2019.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 13.09.2019 №1-19ЭА-19 было подано 6 заявок. Участнику под номером 4 было отказано в участие к электронному аукциону.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 17.09.2019 № 2-19ЭА-19, победителем признано ООО «МонтажЭнергоСтрой».

Контракт заключен 30.09.2019 с ООО «МонтажЭнергоСтрой», предложившим цену контракта 671 535,45 руб.

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. 7.3 контракта №13 от 30.09.2019 расторжение договора допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны договора, а от исполнения договора в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

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 материалов следует, что ООО «МонтажЭнергоСтрой» в установленный срок не поставило котел стальной водогрейный в комплекте с вентилятором поддува, что является нарушением существенных условий контракта и основанием для расторжения контракта.

19.12.2019 Областным государственным бюджетным дорожным эксплуатационным учреждением «Среднеканское» 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 даты принятия решения разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 20.12.2019.

Информация об одностороннем отказе от исполнения контракта была направлена в адрес ООО «МонтажЭнергоСтрой» по электронной почте и заказным письмом

20.12.2019. Ответ по электронной почте от ООО «МонтажЭнергоСтрой» поступил
27.12.2019. Следовательно, датой надлежащего уведомления признается –
27.12.2019.

При этом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым **через десять дней** с даты надлежащего уведомления поставщика – 07.01.2020. Так как данная дата выпадает на выходной день, десятым днём считается первый рабочий день. Таким образом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу, и контракт считается расторгнутым – 09.01.2020.

Следовательно, заказчиком соблюден порядок расторжения контракта в одностороннем порядке.

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.

В соответствии с п. 1.1 контракта Заказчик поручает, а Поставщик обязуется произвести поставку котла стального водогрейного в комплекте с вентилятором поддува для ОБГДЭУ «Среднеканское» в соответствии со спецификацией поставки Товара, являющееся неотъемлемой частью настоящего контракта.

В силу Приложения №1 контракта определяется спецификация поставляемого Товара «Котел стальной водогрейный КВр-0,93МВт (0,8Гкал/час) в комплекте с вентилятором поддува».

Согласно п. 2 контракта поставка товара осуществляется единовременно в полном объеме в течение 45 календарных дней со дня заключения контракта. Исходя из изложенного срок поставки истекает 15.11.2019

В соответствии п. 4.2 контракта поставщик обязан передать заказчику подписанные со своей стороны оригиналы товарной накладной, счет, счет-фактуру в 2-х экземплярах с обязательной ссылкой на номер контракта, документы, подтверждающие качества Товара, предусмотренные действующим законодательством, гарантийный талон с отметкой гарантийного обязательства Поставщика и производителя и иные документы предусмотренные действующим законодательством.

В материалы дела представлена переписка ОБГДЭУ «Среднеканское» и ООО «МонтажЭнергоСтрой». Исходя из представленной переписки следует, что произошла задержка отправки Товара.

07.11.2019 ОБГДЭУ «Среднеканское» направило письмо в адрес ООО «МонтажЭнергоСтрой» с просьбой выслать копии отгрузочных документов и сообщить дату прибытия в г. Магадан, в связи с со скорой датой окончания срока поставки.

25.11.2019 ОБГДЭУ «Среднеканское» направило следующее письмо в адрес ООО «МонтажЭнергоСтрой» с просьбой в течении 10 календарных дней с момента

получения письма сообщить о месте нахождения Товара, сроках поставки, дате и месте поставки Товара.

29.11.2019 ООО «МонтажЭнергоСтрой» направило письмо в адрес ОБГДЭУ «Среднеканское», что Товар отправлен в г. Магадан на судне «Феско Магадан FESU5151940», ориентировочное прибытие груза в г. Магадан 3-5 декабря 2019 года.

19.12.2019 ООО «МонтажЭнергоСтрой» письмом №1203/19 сообщает, что 11.11.2019 ООО «МонтажЭнергоСтрой» заключило договор-заявку с ИП Давыдова Ольга Валерьевна, по выполнению экспедиторских услуг и доставки груза в г. Магадан. Поскольку ИП Давыдова представляет экспедиторские услуги и не является перевозчиком, ООО «МонтажЭнергоСтрой» была подписана заявка на перевозку данного груза с ООО «Автопарк», которое взяло на себя обязательство перевезти груз. 12.11.2019 года Товар был забран у ООО «МонтажЭнергоСтрой» силами ООО «Автопарк». Согласно информации от ООО «Автопарк» ориентировочный срок прибытия в г. Магадан – 28.12.2019.

23.11.2019 ООО «Автопарк» сообщил, что полученный груз сдан в морской порт г. Владивосток и готов к отправке. 27.11.2019 от ООО «Автопарк» была получена информация, что корабль с грузом еще не покинул порт и погрузка груза невозможна в связи с большим скоплением груза в порту.

14.12.2019 от работника морского порта была получена экспедиторская расписка №067474 от 14.12.2019, что груз получен на портовый склад. Со слов работника порта груз был распределён к отправке на судне, которое выйдет из порта 21.12.2019. ориентировочный срок прибытия – 28.12.2019. Также работник сообщил, что в связи с предстоящими новогодними праздниками, груз будет выгружен с корабля после праздников, в первые рабочие дни морского порта.

19.12.2019 ОБГДЭУ «Среднеканское» было принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта с составлением Акта о нарушении Поставщиком срока поставки Товара. 20.12.2019 ООО «МонтажЭнергоСтрой» было уведомлено заказным письмом и по электронной почте.

27.12.2019 от ООО «МонтажЭнергоСтрой» в адрес ОБГДЭУ «Среднеканское» был направлен ответ на полученное Решение. В ответе указывалось на нарушение заказчиком ч.13 и ч.14 ст. 95 Закона о контрактной системе, так как в единой информационной системе информация о расторжении контракта была размещена в день принятия Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. На основании этого, ООО «МонтажЭнергоСтрой» просил отменить не вступившие в законную силу Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и обеспечить принятие котла стального водогрейного в первые рабочие дни морского порта. К данному ответу, ООО «МонтажЭнергоСтрой» приложили электронное письмо от ИП Давыдовой, в котором указано, что ориентировочное время прибытия груза в г. Магадан – 28.12.2019.

Представитель ОБГДЭУ «Среднеканское» пояснил, что никаких иных доказательств прибытия груза в г. Магадан ООО «МонтажЭнергоСтрой» не предоставило.

Комиссия Магаданского УФАС России, заслушав пояснения представителя заказчика, изучив представленные доказательства, приходит к выводу, что ООО

«МонтажЭнергоСтрой» не отказывалось от исполнения обязательств по контракту, выполняло необходимые действия по поставке товара заказчику, о чем свидетельствует представленная в материалы дела переписка. Намерения на неисполнение обязательств по контракту у Общества отсутствовали. При этом, несвоевременная поставка товара произошла по причине, не зависящей от ООО «МонтажЭнергоСтрой». Таким образом, в действиях ООО «МонтажЭнергоСтрой» отсутствует недобросовестное поведение при одностороннем отказе от исполнения контракта, Общество не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

4. 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.

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 организации в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение организации в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения договора без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Комиссией Магаданского УФАС России было установлено, что ООО «МонтажЭнергоСтрой» не отказывалось от выполнения обязательств по контракту. Оборудование, предусмотренное контрактом, было приобретено и направлено в адрес заказчика.

В ходе проведения проверки факта отказа от исполнения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что вышеуказанные обстоятельства свидетельствуют о намерении ООО «МонтажЭнергоСтрой» исполнить контракт, в связи с чем Общество не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

5. Согласно части 1 статьи 103 Закона о контрактной системе *Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской*

Федерации, ведет реестр контрактов, заключенных заказчиками.

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются следующие документы и информация: **информация о расторжении контракта** с указанием оснований его расторжения.

Согласно части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе информация, указанная в пунктах 8, 10, **11** и 13 части 2 настоящей статьи, направляется заказчиками в указанный орган **в течение пяти рабочих дней с даты** соответственно изменения контракта, исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), **расторжения контракта**, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Заказчик разместил в реестре контрактов информацию о расторжении Контракта с датой расторжения 20.12.2019, тогда как датой расторжения контракта, отсчитываемой от даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя), является 10.01.2020. Тем самым Заказчиком в реестр контрактов была внесена недостоверная информация.

Учитывая изложенное, в действиях Заказчика усматривается нарушение требований пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе и содержатся признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 7.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного и в соответствии со ст.104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ОГБДЭУ «Среднеканское» в отношении ООО «МонтажЭнергоСтрой», в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения заключенного контракта по результатам проведения электронного аукциона «Поставка котла стального водогрейного в комплекте с вентилятором поддува» (реестровый номер <...>), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.
2. Признать в действиях Заказчика нарушение пункта 11 части 2 103 Закона о контрактной системе.
3. Передать материалы дела для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель комиссии:<...>

Члены комиссии: <...>

