

17.10.2016 года

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение администрации муниципального образования Заокский район (далее – Заказчик) от 29.09.2016 года № 11-21/5899 (вх. № 4404 от 03.10.2016 года) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Альфа-Групп» (далее – ООО «Альфа-Групп», Общество) (ИНН: 7103517604; адрес: 300002, г. Тула, ул. Литейная, д. 4, оф. 3, генеральный директор ООО «Альфа-Групп» - Привалов Вадим Валерьевич, учредитель ООО «Альфа-Групп» - Бельских Евгения Николаевна) в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта № 0366200035616001095-0049710-02 на выполнение работ по ремонту подъездов в МКД на территории МО р.п.Заокский (далее – Контракт) (закупка № 0366200035616001095), руководствуясь положениями Федерального закона от 05.04.2013 года № 44 - ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон), [Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков \(подрядчиков, исполнителей\)](#), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062) (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

- представителя Заказчика (доверенность от 14.10.2016 года 11-21/6273);

- генерального директора ООО «Альфа-Групп»,

УСТАНОВИЛА:

03.10.2016 года в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Альфа-Групп» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту подъездов в МКД на территории МО р.п.Заокский (закупка № 0366200035616001095) (далее - Электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 15 статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением ООО «Альфа-Групп» условий Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по ремонту подъездов в МКД на территории МО р.п.Заокский (далее – документация об электронном аукционе) размещены 28.03.2016 года в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 1 272 554, 70 рублей.

29.04.2016 года по итогам проведения Электронного аукциона между Заказчиком и ООО «Альфа-Групп» заключен Контракт на общую сумму 979 867, 28 рублей.

Согласно пункту 1.1. раздела 1 «Предмет контракта» Контракта подрядчик обязуется выполнить полный комплекс работ по ремонту подъездов в МКД на территории МО р.п. Заокский: - ремонт подъездов (1,3,5,6) д.4. ул.Мира, р.п.Заокский, Заокского района; - ремонт подъездов (1,2,3,4) д.6, Комсомольский пр-д, р.п.Заокский Заокского района; - ремонт подъездов (1,2,3,4) д.8, Комсомольский пр-д, р.п.Заокский Заокского района; - ремонт подъездов (1,2,3,4) д.20, ул.Северная, р.п.Заокский Заокского района; - ремонт подъезда д.25. ул.Садовая, р.п.Заокский Заокского района (далее - Объекты) в объеме, утвержденном локальной сметой (далее Смета) в соответствии с действующим законодательством РФ в области строительства, а Заказчик обязуется оплатить принятые работы.

Пунктом 3.1. раздела 3 «Сроки выполнения работ» Контракта определены сроки выполнения работ по настоящему Контракту: - начало выполнения работ – с момента заключения контракта; - окончание выполнения работ – 15.07.2016 года.

В силу части 9 статьи 95 Закона, 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.

Пунктом 13.2 раздела 13. «Срок действия контракта и прочие условия» Контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

В связи с ненадлежащим, по мнению Заказчика, исполнением ООО «Альфа-Групп» условий Контракта, 16.08.2016 года Заказчиком принято решение о расторжении контракта в связи с односторонним отказом от исполнения контракта № 0366200035616001095-0049710-02 от 29.04.2016 года (далее – Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, 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.

Комиссия установила, что во исполнение части 12 статьи 95 Закона Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено в единой информационной системе 17.08.2016 года.

При этом в материалы рассматриваемого дела Заказчиком представлены сведения, согласно которым Заказчиком 23.08.2016 года, то есть с нарушением срока, предусмотренного частью 12 статьи 95 Закона, по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу ООО «Альфа-Групп», указанному в Контракте, отправлено Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Как следует из письменных пояснений ООО «Альфа-Групп» от 14.10.2016 года № 297, Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта ни заказным письмом, ни телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты Обществом получено не было.

Генеральный директор ООО «Альфа-Групп», присутствующий на заседании Комиссии сообщил, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта он также не получал.

Вместе с этим, необходимо отметить, что исходя из смысла части 12 статьи 95 Закона, для того, чтобы порядок расторжения контракта, прямо определенный Законом, был соблюден, Заказчику, помимо размещения в единой информационной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, необходимо совершить все действия, перечисленные в указанной части статьи 95 Закона, включая направление по почте заказным письмом с уведомлением о вручении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направление решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта 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.

При этом, в материалах дела отсутствуют доказательства, подтверждающие факт уведомления Заказчиком ООО «Альфа-Групп» 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, что, по мнению Комиссии, свидетельствует о нарушении Заказчиком части 12 статьи 95 Закона.

Указанные факты свидетельствуют о нарушении Заказчиком порядка расторжения контракта, установленного частью 12 статьи 95 Закона.

Кроме вышеизложенного, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

В соответствии с пунктом 4.1.8 раздела 4 «Права и обязанности сторон» Контракта подрядчик обязуется своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при

исполнении контракта, а также к установленному настоящим контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты выполнения работы.

Из письменных пояснений ООО «Альфа-Групп» от 14.10.2016 года № 297 также следует, что значительная часть работ по Контракту была выполнена. Невыполнению Обществом работ в установленный срок послужило воспрепятствование со стороны жильцов многоквартирных домов, о чем Общество уведомило Заказчика письмом от 18.06.2016 года № 18.

Согласно пункту 4.3.1. раздела 4 «Права и обязанности сторон» Контракта заказчик обязуется обеспечить подрядчику беспрепятственный доступ к объекту выполнения работ на весь период действия настоящего контракта.

Пунктом 4.3.2. раздела 4 «Права и обязанности сторон» Контракта определено, что заказчик обязуется осуществлять контроль за ходом и качеством выполняемых работ, проверку фактически выполненных объемов, не вмешиваясь в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

В соответствии с 4.3.3. раздела 4 «Права и обязанности сторон» Контракта заказчик обязуется принять результат выполненных работ у подрядчика по акту о приемке выполненных работ (форма КС-2) и справке о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) при условии отсутствия замечаний к полноте и качеству выполненных работ.

Согласно документам и сведениям, представленным на заседание Комиссии, установлено, что ООО «Альфа-Групп» приступило к выполнению работ, а именно: выполнен ремонт подъездов (1,3) д.4. ул.Мира, р.п.Заокский, Заокского района; ремонт подъездов (1,2,3,4) д.6, Комсомольский пр-д, р.п.Заокский Заокского района; ремонт подъездов (1,2,3,4) д.8, Комсомольский пр-д, р.п.Заокский Заокского района; установка пластиковых окон д. 25, ул. Садовая, р.п.Заокский Заокского района.

Кроме того, из пояснений ООО «Альфа-Групп» следует, что Общество уведомляло Заказчика о выполнении указанных работ, однако от приемки неполного объема работ Заказчик отказался.

На заседание Комиссии не представлено документов (акт сдачи – приемки выполненных работ), подтверждающих приемку выполненных работ, либо документов, подтверждающих факт отказа Заказчика от принятия работ по Контракту.

Частью 13 статьи 95 Закона определено, что 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.

В силу [части 14 статьи 95](#) Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее

основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с [частью 10](#) названной статьи.

Комиссия считает необходимым отметить, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не содержит основание, послужившее причиной расторжения Контракта, а также не содержит обоснования причин принятия Заказчиком такого решения (с перечнем условий контракта, нарушение которых подрядчик обязан устранить). Следовательно, из содержания Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта невозможно установить, какое именно нарушение ООО «Альфа-Групп» условий Контракта послужило основанием для принятия Заказчиком такого решения. В связи с чем, ООО «Альфа-Групп» не могло обладать информацией о причинах принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, и, как следствие, было лишено возможности устранить нарушение условий контракта в срок, установленный частью 14 статьи 95 Закона, в случае обнаружения Заказчиком таковых.

Исходя из положений части 7 статьи 104 Закона, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Необходимо отметить, что Конституционный суд Российской Федерации в принимаемых судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Комиссия полагает, что подобный подход подлежит применению и в рассматриваемом случае, тем более, что последствия по наложению санкции в виде включения информации о хозяйствующем субъекте в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь более тяжкий экономический характер, чем наложение штрафа.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности Комиссии включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Вышеизложенные обстоятельства, установленные при рассмотрении настоящего дела, не позволяют Тульскому УФАС России принять решение о включении информации об ООО «Альфа-Групп» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Информацию, представленную администрацией муниципального образования Заокский район в отношении общества с ограниченной ответственностью «Альфа-Групп» (ИНН: 7103517604; адрес: 300002, г. Тула, ул. Литейная, д. 4, оф. 3; генеральный директор ООО «Альфа-Групп» - Привалов Вадим Валерьевич, учредитель ООО «Альфа-Групп» - Бельских Евгения Николаевна), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. В результате проведенной на основании части 7 статьи 104, части 15 статьи 99 Закона внеплановой проверки закупки № 0366200035616001095 признать администрацию муниципального образования Заокский район нарушившей часть 12 статьи 95 Закона.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.