

РЕШЕНИЕ

по делу № 049/06/99-163/2022 о результатах внеплановой проверки соблюдения законодательства о закупках товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд

18.07.2022

г. Магадан

На основании подпункта «а» пункта 2 части 15 статьи 99 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) в соответствии с Приказом Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области № 01-12/55 от 12.07.2022 «О проведении внеплановой документарной проверки» Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия) в составе:

<...>

<...>

<...>

при участии представителя Областного государственного бюджетного учреждения «Магаданский областной эксплуатационный центр» (далее – Заказчик) – <...>, без участия ООО «СВСК», извещенного надлежащим образом, провела внеплановую проверку в отношении заказчика при проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту нежилых помещений 1-го, 2-го этажей и входной группы административного здания по адресу: г. Магадан, пр. Карла Маркса, д. 60» (реестровый номер 0347200010621000036).

Форма проверки – документарная.

Внеплановая проверка проведена на основании Закона о контрактной системе, Постановления Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении Положения о Федеральной антимонопольной службе», Приказа ФАС России от 23.07.2015 № 649/15 «Об утверждении Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы», подпункта «а» пункта 19 Постановления Правительства РФ от 01.10.2020

№ 1576 «Об утверждении Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений и выданных предписаний, представлений» в связи с поступлением информации от ООО «СВСК» о нарушении законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных нужд.

Изучив представленные документы и материалы, осуществив внеплановую проверку, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области,

УСТАНОВИЛА:

1. 28.10.2021 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту нежилых помещений 1-го, 2-го этажей и входной группы административного здания по адресу: г. Магадан, пр. Карла Маркса, д. 60» (реестровый номер 0347200010621000036).

Начальная (максимальная) цена контракта: 58 937 440,00 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок:

09.11.2021 10:00. Дата проведения аукциона в электронной форме: 09.11.2021.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 11.11.2021 №0347200010621000036-3 на участие в электронном аукционе подано 2 заявки участников, заявка участника с идентификационным номером 2 признана несоответствующей установленным требованиям.

22.11.2021 между заказчиком и ООО «СВСК» заключен контракт №2136-а на выполнение работ по капитальному ремонту нежилых помещений 1-го, 2-го этажей и входной группы административного здания по адресу: г. Магадан, пр. Карла Маркса, д. 60.

2. По мнению Заявителя, Заказчиком нарушен порядок одностороннего расторжения контракта.

Комиссией при проверке порядка одностороннего расторжения контракта, проведении внеплановой проверки, установлено следующее.

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.

Согласно пункту 13.1 Контракта настоящий Контракт может быть расторгнут:

- по соглашению Сторон;

- в судебном порядке;

- в связи с односторонним отказом Сторон от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Таким образом, в контракте предусмотрено такое основание его расторжения как односторонний отказ сторон от исполнения контракта.

С 01.01.2022 до 01.07.2022 часть 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе (в ред. ФЗ от 02.07.2021 № 360-ФЗ) не применяется. Регулирование на указанный период установлено Федеральным законом от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Федеральный закон № 360-ФЗ). Поскольку решение об одностороннем отказе принято заказчиком 23.05.2022, односторонний порядок расторжения контракта регулируется нормами Федерального закона № 360-ФЗ.

23.05.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Согласно требованиям подпункта «б» пункта 3 части 6 статьи 8 Федерального закона № 360-ФЗ, Заказчик не позднее дня направления решения, то есть до 24.05.2022, размещает такое решение в единой информационной системе. Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта размещено в единой информационной системе

23.05.2022.

На основании подпункта «а» пункта 3 пункта 6 статьи 8 Федерального закона № 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, закрытого конкурса в электронной форме, закрытого аукциона в электронной форме, заказчик направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно части 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 не размещение 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).

На заседании Комиссии установлено, а также подтверждено представителем Заказчика, что решение об одностороннем отказе Заказчиком в адрес Исполнителя, посредством почтового отправления с уведомлением о вручении, не направлялось. Представитель заказчика пояснил, что при попытке личного вручения решения об одностороннем отказе под расписку, представитель Общества уклонился от его получения. При указанных обстоятельствах, представитель Заказчика полагал, что попытка личного вручения является соблюдением обязанности по надлежащему уведомлению. Кроме того, по мнению представителя Заказчика, из анализа положений подпункта «в» пункта 3 пункта 6 статьи 8 Федерального закона № 360-ФЗ, ключевым условием является обязательное размещение решения об одностороннем отказе в ЕИС.

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы представителя Заказчика, Комиссия Магаданского УФАС России полагает их несостоятельными ввиду следующего.

В соответствии с подпунктом «в» пункта 3 пункта 6 статьи 8 Федерального закона № 360-ФЗ в случае **неполучения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма**, направленного в соответствии с подпунктом "а" настоящего пункта, **либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте**, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта считается день по истечении пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок решения в соответствии с подпунктом "б" настоящего пункта.

Таким образом, если заказчик не получил подтверждения о том, что исполнитель получил уведомление заказным письмом или заказчиком получена информация об отсутствии исполнителя по адресу, указанному в контракте (по результатам направления заказного письма), датой надлежащего уведомления считается дата, наступившая спустя 15 дней с момента размещения решения в ЕИС.

При этом, Заказчиком не исполнена обязанность, предусмотренная частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе, по направлению

решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом с уведомлением о вручении либо о вручении лично под расписку такого решения. Следовательно, заказчиком не исполнена обязанность по надлежащему уведомлению исполнителя об одностороннем отказе от исполнения контракта, что является нарушением положений подпункта «а» пункта 3 пункта 6 статьи 8 Федерального закона № 360-ФЗ, части 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе. Указанное нарушение образует признаки административного правонарушения, предусмотренного частью 6 статьи 7.32 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

3. В силу 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.*

В соответствии с частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем через три рабочих дня с даты признания в соответствии с настоящим Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, расторжения контракта по основаниям, указанным в части 2 настоящей статьи.

Комиссией установлено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято Заказчиком при реализации своего права на такой отказ, предусмотренный частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе (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 13.1 контракта, статьей 717 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, существенные нарушения исполнителем условий контракта отсутствовали, следовательно, обязанности направления сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей) у заказчика, в соответствии с требованиями части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, не имелось.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 99 Закона о контрактной системе, Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях Заказчика – Областного государственного бюджетного учреждения «Магаданский областной эксплуатационный центр» **при расторжении контракта, заключенного с ООО «СВСК» по результатам проведения электронного аукциона** «Выполнение работ по капитальному ремонту нежилых помещений 1-го, 2-го этажей и входной группы административного здания по адресу: г. Магадан, пр. Карла Маркса, д. 60» (реестровый номер 0347200010621000036), нарушение ч.12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе, пп. «в» п.3 ст.6 Федерального закона №360 от 02.07.2021.

2 .Передать материалы дела должностному лицу управления для принятия решения о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.