

## РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-04-2019

07.02.2019

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителей заявителя - Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области – Д. (дов. б/н от 20.12.2018), Е. (дов. № б/н от 04.02.2019), представителя ООО «МагнумТраст» Б. (дов. №30 от 24.12.2018) рассмотрела материалы, поступившие от Министерства строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «МагнумТраст», в связи с односторонним отказом от исполнения государственного контракта № 36/2018 от 07.09.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Поставка строительного материала на объект «Реконструкция школы в с. Гижига» (реестровый номер <...> ).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проведения на основании подпункта 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) внеплановой проверки

### УСТАНОВИЛА:

1. 30.07.2018 заказчиком – Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в единой информационной системе на сайте [zakupki.gov.ru](http://zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Поставка строительного материала на объект «Реконструкция школы в с. Гижига» (реестровый номер <...> ).

Начальная (максимальная) цена контракта 7 009 563,09 рублей.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 17.08.2018 10:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 21.08.2018; дата проведения аукциона в электронной форме - 24.08.2018.

Согласно Протоколу № 2-аэф-2018-07-6388 подведения итогов электронного аукциона от 27.08.2018 победителем электронного аукциона признано общество с ограниченной ответственностью «МагнумТраст», предложившего цену государственного контракта – 6 413 748 рублей 85 копеек.

07.09.2018 между Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области и ООО «МагнумТраст» заключен государственный контракт № 36/2018.

**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.

В соответствии с пунктом 15.1 государственного контракта № 36/2018 от 07.09.2018 Контракт может быть расторгнут: а) по соглашению Сторон (в письменной форме); б) по решению суда, по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством и (или) настоящим Контрактом; в) в связи с односторонним отказом Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно пункту 15.3 государственный заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, в том числе, в случае задержки Поставщиком передачи товара на срок более чем 5 рабочих дней с даты поставки Товара, предусмотренной п. 5.1 контракта по причинам, независящим от Государственного заказчика.

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 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 (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Из представленных материалов следует, что ООО «МагнумТраст» в срок, определенный государственным контрактом № 36/2018 от 07.09.2018 – 50 календарных дней с даты заключения Контракта, не исполнил обязательства по контракту, а, именно, не осуществил поставку строительного материала на объект «Реконструкция школы в с. Гижига», расположенный по адресу: 686442, Магаданская обл., Северо-Эвенский городской округ, село Гижига, ул. Ленина, д.28.

Вследствие чего, **28.11.2018** Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (уведомление № 5963/025-6).

Во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 03.12.2018, направить данное решение контрагенту и разместить его в единой информационной системе. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта **29.11.2018** направлено в адрес ООО «МагнумТраст» заказным письмом с уведомлением. В соответствии с отчетом об отправлении указанного письма с идентификатором № 68597126510154 на официальном сайте ФГУП «Почта России» письмо не было вручено ООО «МагнумТраст» и вернулось в адрес заказчика, в связи с истечением срока хранения.

При этом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта

размещено в ЕИС **06.12.2018**, то есть с пропуском установленного срока.

Как следует из пояснений Заказчика, выявленный пропуск установленного Законом о контрактной системе срока не повлиял на дальнейший порядок расторжения контракта и не мог нарушить права и законные интересы поставщика, так как во исполнение части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе исчисление тридцатидневного срока для установления даты надлежащего уведомления юридического лица о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком осуществлялось с фактической даты размещения в ЕИС – с 06.12.2018.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым **через десять дней** с даты надлежащего уведомления поставщика – **17.01.2019**.

В соответствии со сведениями, размещенными на официальном сайте ЕИС, карточка о расторжении контракта сформирована заказчиком **21.01.2019 с указанием даты расторжения контракта – 21.09.2019**.

Таким образом, в действиях заказчика допущено нарушение части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, однако, выявленное нарушение не повлияло на порядок расторжения контракта в одностороннем порядке.

**3.** Согласно п. 1.1 государственного контракта № 36/2018 от 07.09.2018 предметом данного контракта является поставка строительного материала – сэндвич панелей, в соответствии с техническим заданием, которое является приложением № 1 к указанному контракту.

В соответствии с пунктом 7.1 государственного контракта № 36/2018 от 07.09.2018 поставка товара осуществляется по адресу: 686442, Магаданская обл., Северо-Эвенский городской округ, село Гижига, ул. Ленина, д.28.

Срок поставки товара определен пунктом 3.1 контракта – 50 календарных дней с даты заключения контракта, то есть до 27.10.2018.

Исходя из переписки сторон, представленной в материалы дела, с даты заключения контракта - 07.09.2018 по 26.09.2018 стороны осуществляли согласование характеристик поставляемого товара.

**26.09.2018** от ООО «МагнумТраст» поступило письмо в адрес Заказчика (исх. №003/18) свидетельствующее о том, что в связи с отливом моря в районе места поставки товара – село Гижига доставить сэндвич панели морским путем в посёлок не представляется возможным. В связи с чем,

поставщик предлагает вариант поставки, в соответствии с которым товар отправится морским путем к поселку Эвенск. При этом, автомобильной дороги к селу Гижига нет, а функционирует только зимняя автомобильная дорога, которая открывается только во второй половине октября 2018 года, в связи с чем, просит организовать Заказчиком ответственное хранение товара на период до открытия зимней автомобильной дороги, а также, в связи со сложившейся ситуацией просит пересмотреть требования по срокам поставки товара.

В ответ на указанное письмо, Заказчиком дан ответ №4912/025-5 от **10.10.2018**, согласно которому сообщает, что продление сроков исполнения контракта нарушает требования Закона о контрактной системе, а изменение погодных условий, исходя из сложившейся судебной практики, не может являться существенным условием, подпадающим под случаи изменения такового условия. При этом, указывает, что исходя из норм гражданского законодательства, факт истечения сроков поставки товара не влечет прекращения обязательств по контракту.

Ответ на указанное письмо от ООО «МагнумТраст» не поступило.

Из пояснений Заказчика и из материалов дела следует, что дальнейшая переписка со стороны ООО «МагнумТраст» не велась.

Так, **22.10.2018** Заказчиком в адрес ООО «Магнум Траст» направлено письмо (исх. №5137/025-21 от 22.10.2018), в котором просит подтвердить поставку сэндвич-панелей **в декабре 2018 года**, в соответствии с заключенным контрактом.

То есть фактически Заказчик согласился на приемку товара за пределами установленного контрактом срока поставки.

Далее аналогичное письмо Заказчиком было направлено **06.11.2018** №5467/025-21.

**22.11.2018** в адрес ООО «МагнумТраст» Заказчиком была направлена претензия №5841/025-6 о выплате неустойки за просрочку исполнения обязательств по контракту.

Однако, ответных писем на указанные письма от ООО «МагнумТраст» не поступило, как и информации об исполнении контракта, в связи с чем, **28.11.2018** Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На заседании Комиссии представитель ООО «МагнумТраст» пояснила, что указанные письма не поступали в адрес поставщика.

Вопреки указанному доводу, Министерство строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области предоставило скриншоты, свидетельствующие о направлении в адрес ООО «МагнумТраст» вышеперечисленных писем и претензии по адресу электронной почты, указанному в контракте – val-plato@yandex.ru.

При этом, в силу пункта 16.2 государственного контракта № 36/2018 от 07.09.2018 все уведомления сторон, связанные с исполнением Контракта, направляются в письменной форме по почте заказным письмом по почтовому адресу Стороны, или с использованием факсимильной связи, **электронной почты.**

Представитель ООО «МагнумТраст» пояснила, что вышеперечисленные письма действительно поступали по электронной почте, однако, полагает, что письма, направленные Заказчиком по электронной почте не имеют юридической силы, так как не подписаны электронной цифровой подписью. Вместе с тем, ни Гражданским кодексом Российской Федерации, ни государственным контрактом, данное требование не предусмотрено, поэтому не может быть принято во внимание Комиссией.

Как следует из пояснений представителя ООО «МагнумТраст», в случае, если бы от Заказчика поступила информация о согласии поставки товара за пределами срока, предусмотренного контрактом, то есть после открытия зимней автомобильной дороги, поставщик смог бы удостовериться, что товар будет принят, и в таком случае исполнил бы обязательства по поставке товара, но поскольку от Заказчика ответа на вопрос о продлении срока контракта, в связи с отсутствием транспортного сообщения до села Гижига, не поступило, то Поставщик не предпринял действий по исполнению своего обязательства.

Однако, указанный довод следует считать необоснованным, ввиду того, что материалами дела подтверждается направление Заказчиком писем (№5137/025-21 от 22.10.2018; №5467/025-21 от 06.11.2018) по адресу электронной почты поставщика, указанному в государственном контракте, в соответствии с которым Заказчик просил подтвердить поставку сэндвич-панелей **в декабре 2018 года.**

Также представитель поставщика заявил, что Заказчик отказался от взаимодействия с контрагентом, так как не предпринял действий по организации временного хранения товара в п. Эвенск до открытия зимней автомобильной дороги, как того просило ООО «МагнумТраст» в письме №003/18 от 26.09.2018.

В соответствии с пунктом 1 статьи 510 Гражданского кодекса Российской Федерации доставка товаров осуществляется

поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определенных в договоре условиях. В случаях, когда в договоре не определено, каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товаров принадлежит поставщику, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота.

Исходя из предмета государственного контракта № 36/2018 от 07.09.2018 доставка товара не образует самостоятельных договорных отношений по перевозке товара.

Таким образом, ответственность по доставке товара, выборе транспорта и способа доставки в соответствии с контрактом возложена на ООО «МагнумТраст».

Пунктом 1 статьи 514 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что покупатель (получатель) обязан обеспечить сохранность товара (ответственное хранение) и незамедлительно уведомить поставщика в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором поставки, в случае, если он **отказывается** от переданного поставщиком товара.

То есть, исходя из смысла вышеприведенных норм, в данном случае Заказчик не обязан обеспечивать Поставщику организацию ответственного хранения, а также доставку товара до места, определенного государственным контрактом.

Следовательно, Комиссия критично относится к заявленным доводам представителя ООО «МагнумТраст».

Кроме того, представитель ООО «МагнумТраст» обратила внимание Комиссии на тот факт, что предмет доставки изначально определен не был – цвет и размер стеновых сэндвич-панелей Заказчиком не был указан, соответственно, Поставщик был лишен в принципе возможности поставки товара.

Данный вывод также не может быть принят во внимание, так как письмами Министерства № 4418/025-21 от 13.09.2018, № 4530/025-21 от 19.09.2018, № 4729/025-21 от 02.10.2018 были даны ответы на запросы Поставщика о характеристиках товара. Получение данных писем контрагентом не отрицается.

При этом, техническим заданием, являющимся приложением № 1 к государственному контракту № 36/2018 от 07.09.2018, также установлены характеристики стеновых сэндвич-панелей.

В материалы дела от ООО «МагнумТраст» предоставлено письмо Министерства дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области от 24.01.2019 №293/117-11, в соответствии с которым с 07.09.2018 по 30.11.2018, то есть в срок поставки товара, определенный контрактом, транспортная доступность для обеспечения возможности автомобильной доставки крупногабаритного груза из г. Магадана по п. Гижига Северо-Эвенского городского округа отсутствовала. На основании чего полагала, что у ООО «МагнумТраст» фактически не было возможности исполнить обязательства по контракту.

**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 общества 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.

Рассмотрев все представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу, что в данном случае, со стороны ООО «МагнумТраст» присутствует недобросовестное поведение.

Лицо, принимающее участие в закупке, подавая заявку на участие в электронном аукционе, должно осознавать все связанные с таким участием риски и возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания последним победителем.

ООО «МагнумТраст», подавая заявку на участие в электронном аукционе, согласился со всеми условиями, установленными в проекте контракта, в том числе, с требованиями о доставке товара на объект «Реконструкция школы в с.Гижика», расположенный по адресу: 686442, Магаданская обл., Северо-Эвенский городской округ, село Гижига, ул. Ленина, д.28 и сроком



Вместе с тем, как установлено материалами дела, Поставщик в период действия контракта перестал выходить на связь с Заказчиком; вопреки доводам представителя поставщика, на письма, направленные в адрес ООО «МагнумТраст» надлежащим образом, не отвечал и не подтвердил доставку товара в декабре 2018 года, запрашивая такую возможность у Заказчика в письме №003/18 от 26.09.2018.

Письмо Министерства дорожного хозяйства и транспорта Магаданской области от 24.01.2019 №293/117-11 об отсутствии возможности автомобильной доставки крупногабаритного груза из г. Магадана по п. Гижига Северо-Эвенского городского округа, не может свидетельствовать о добросовестности поставщика и намерении исполнить контракт, поскольку данное письмо поступило в ответ на запрос представителя поставщика №80 от 29.12.2018, то есть спустя два месяца после истечения срока поставки товара.

В период действия контракта Поставщиком не предприняты действия, направленные на решение вопроса о доставке товара, свидетельствующие о намеренности исполнить свои обязательства по контракту.

Следовательно, при указанных обстоятельствах информация в отношении ООО «МагнумТраст» подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Федерального Закона от 05.04.2013 №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 Министерством строительства, жилищно-коммунального хозяйства и энергетики Магаданской области в отношении ООО «МагнумТраст» (677000, Российская Федерация, Республика Саха (Якутия), г. Якутск, ул. Ярославского, д. 46, ИНН 1435217096, ОГРН 1091435005640), учредителя (участника) общества - Платонове Валериане Валерьевиче (ИНН 143520612701) в связи с односторонним отказом от исполнения государственного контракта № 36/2018 от 07.09.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Поставка строительного материала на объект «Реконструкция школы в с. Гижига» (реестровый номер <...> ) включить в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.

2. Датой включения сведений, указанных в пункте 1 резолютивной части настоящего решения, в Реестр считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте Российской Федерации Единой информационной системы в сфере закупок.

3. Признать в действиях Заказчика нарушение части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

4. Передать материалы дела должностному лицу управления для решения вопроса 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.