

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

по делу № РНП-49-73-2020

30.12.2020 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 представителей заявителя – <...>, (дов. от 09.12.2020), представителей участника – ООО «СтройОтделСервис» <...> (дов. от 28.12.2020), рассмотрела материалы, представленные Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области для включения в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «СтройОтделСервис» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию жилых домов, реализуемых в рамках мероприятия «Строительство многоквартирной жилой застройки в бухте Нагаева» (реестровый номер <...> 0347200001019000034).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пунктов 11, 12 Постановления Правительства РФ от 25.11.2014 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

УСТАНОВИЛА:

1. 30.04.2019 заказчиком – Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию жилых домов, реализуемых в рамках мероприятия «Строительство многоквартирной жилой застройки в бухте Нагаева» (реестровый номер <...> 0347200001019000034).

Начальная (максимальная) цена контракта 930 000 000,00 **руб.**

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 13.06.2019 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 14.06.2019; дата проведения аукциона – 17.06.2019.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 13.06.2019 № 0347200001019000034-1 победителем электронного аукциона признано ООО «СтройОтделСервис».

27.06.2019 между – Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области и ООО «СтройОтделСервис» заключен государственный контракт № 0347200001019000034 на выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию объекта «Строительство многоквартирной жилой застройки в бухте Нагаева».

24.03.2020 заключено дополнительное соглашение №4 к государственному контракт

№ 0347200001019000034 от 27.06.2019 (далее – дополнительное соглашение №4), согласно которому между Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области, МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области» и ООО «СтройОтделСервис» заключено трехстороннее соглашение о перемене заказчика с Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области на МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области».

05.12.2020 между МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области» и Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области заключено дополнительное соглашение к государственному контракту №6 (далее – дополнительное соглашение №6), согласно которому была произведена обратная перемена заказчика, с МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области» на Министерство строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области.

06.12.2020 заказчиком – Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области, принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

**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. 12.1 договора № 0347200001019000034 от 27.06.2019 настоящий Контракт может быть расторгнут:

- по соглашению Сторон;
- в судебном порядке;
- в одностороннем порядке.

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.

Согласно п. 3.1. Контракта, общий срок выполнения работ составляет с момента заключения по 20.12.2020.

Из представленных заказчиком материалов следует, что ООО «СтройОтделСервис» не выполнены обязательства по контракту в полном объеме в установленный срок, в связи с чем, 06.12.2020 заказчиком было 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, то есть не позднее 09.12.2020, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 07.12.2020, а также направлено в адрес ООО «СтройОтделСервис» заказным письмом с уведомлением – 06.12.2020. Дополнительно, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено подрядчику по электронной почте, а также направлено курьерской компанией «СДЭК» 07.12.2020. Документы, подтверждающие факт отправки, представлены заказчиком в материалы дела.

При изучении информации размещенной в ЕИС, Комиссией установлено, что при заключении государственного контракта сформирована реестровая запись реестре контрактов № 2490906252319000012. В карточке контракта указанной реестровой записи содержится информация о заключенном государственном контракте, дополнительное соглашение №1 от 22.07.2019, дополнительное соглашение №2 от 20.08.2019, дополнительное соглашение №3 от 29.01.2020. 24.03.2020 контракту присвоен статус «Исполнение завершено».

Как пояснил представитель заказчика на заседании Комиссии, при перемене заказчика после заключения дополнительного соглашения №4 от 24.03.2020 в реестре контрактов была сформирована новая реестровая запись № 2490913094220000006. Дальнейшее размещение информации об изменении (исполнении) контракта размещалось в карточке контракта с реестровым номером № 2490913094220000006.

При этом, как установлено Комиссией, информация об одностороннем отказе от исполнения контракта размещена в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах» к контракту с реестровым номером № 2490906252319000012 (то есть к контракту, исполнение которого прекращено).

Хотя формально, в действиях заказчика не содержится нарушение ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе, указанные обстоятельства вводят в заблуждение заинтересованных лиц.

**3.** На заседании Комиссии представитель подрядчика пояснил, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было обнаружено Обществом в ЕИС во вкладке «Дополнительная информация о закупках, контрактах». 08.12.2020 ООО «СтройОтделСервис» направило письмо (исх. № 254/20) губернатору Магаданской области Носову С.К., в котором Общество описывает сложившуюся ситуацию и просит дать поручение заказчику и отозвать решение об одностороннем отказе. Кроме того, представитель подрядчика указывает, что никаких писем от заказчика им получено не было, о принятии решения об одностороннем отказе подрядчик узнал исключительно из данных, представленных в ЕИС. При этом данное решение об одностороннем отказе было размещено в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах» к карточке контракта с реестровым номером № 2490906252319000012, исполнение по которому прекращено.

Как пояснил представитель заказчика на заседании Комиссии, данное письмо было отписано губернатором Магаданской области Министру строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области, тем самым передано заказчику для принятия соответствующих мер. Ввиду того, что заказчиком было получено письмо Общества, в котором содержится информации об ознакомлении ООО «СтройОтделСервис» с решением об одностороннем отказе от исполнения контракта, заказчик пришел к выводу, что подрядчик надлежаще уведомлен 08.12.2020 (дата отправки письма Обществом губернатору Магаданской области).

По мнению заказчика, решение об одностороннем отказе вступило в законную силу 18.12.2020, контракт считается расторгнутым. Сведения о расторжении контракта размещены в ЕИС 21.12.2020.

Комиссией Магаданского УФАС России установлено, что заказчиком неверно посчитана дата вступления в законную силу решения об одностороннем отказе, так как 18.12.2020 является десятым днем с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (если вести отсчет от 08.12.2020). Надлежащей датой вступления в законную силу решения об одностороннем отказе при таких обстоятельствах, согласно действующему законодательству, является 21.12.2020, так как 19.12.2020 (суббота) и 20.12.2020 (воскресенье) являются выходными днями.

**4.** В соответствии с частью 1 статьи 382 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) право (требование), принадлежащее на основании обязательства кредитору, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или может перейти к другому лицу на основании закона.

На заседании Комиссии, представитель заказчика пояснил, что перемена заказчика, предусмотренная дополнительным соглашением №4, была обусловлена созданием нового юридического лица - МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области», на которое была возложена функция по проведению государственных закупок, в том числе в области проектирования, строительства и ввода в эксплуатацию объектов на территории Магаданской области.

Обратная перемена заказчика, реализованная в дополнительном соглашении №6, была произведена в целях реализации государственным заказчиком права производить удержания с банковской гарантии пени и штрафов за неисполнение Застройщиком условий контракта.

Дополнительное соглашение №6 было направлено в адрес Общества 05.12.2020, но доказательств направления на обозрение Комиссии заказчиком не представлено.

На заседании Комиссии представитель подрядчика пояснил, что данное дополнительное соглашение ни от Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области, ни от МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области» Обществом не получено.

Изучив представленные материалы, выслушав пояснения сторон, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к следующему.

После заключения дополнительного соглашения №6 от 05.12.2020, согласно которому была произведена обратная перемена заказчика, с МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области» на Министерство строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области, заказчиком принято решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта от 06.12.2020.

После размещения решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта от 06.12.2020 в ЕИС, Общество ознакомилось с данным решением, не обладая информацией, что 05.12.2020 была произведена перемена заказчика и теперь заказчиком является Министерство строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области вместо МОГКУ «Дирекция единого заказчика Минстроя Магаданской области». Кроме того, решение об одностороннем отказе одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах» к контракту с реестровым номером № 2490906252319000012 (то есть к контракту, исполнение которого прекращено).

08.12.2020 ООО «СтройОтделСервис» направлено письмо в адрес губернатора Магаданской области, в котором содержится информация об ознакомлении подрядчика с решением об одностороннем отказе. Учитывая данный факт, заказчиком принято решение о надлежащем уведомлении подрядчика с решением и, как указывалось ранее, заказчиком посчитан срок вступления в законную силу решения об одностороннем отказе, контракт считается расторгнутым – 18.12.2020. Сведения о расторжении контракта размещены в ЕИС 21.12.2020.

Учитывая вышесказанное, на момент принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта ООО «СтройОтделСервис» не было уведомлено о перемене заказчика, решение об одностороннем отказе не было привязано к действующей реестровой записи в реестре контрактов. Следовательно, не воспринимало данное решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта от 06.12.2020, как уведомление в порядке ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе.

Согласно части 3 статьи 382 ГК РФ, если должник не был уведомлен в письменной форме о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных этим неблагоприятных для него последствий.

Таким образом, так как Общество не владело информацией о перемене заказчика на момент ознакомления с решением об одностороннем отказе заказчика от

исполнения контракта от 06.12.2020, письмо подрядчика, направленное губернатору Магаданской области 08.12.2020, нельзя считать надлежащим уведомлением ООО «СтройОтделСервис» о принятии заказчиком решения об одностороннем отказе.

Следовательно, на момент рассмотрения представленных материалов, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не вступило в законную силу ввиду неверного исчисления сроков заказчиком.

**5.** Сторонами настоящего разбирательства на обозрение Комиссии представлена информация о ходе исполнения обязательств по государственному контракту: служебная и рабочая переписка.

Из пояснений ООО «СтройОтделСервис» следует, что несвоевременное исполнение обязательств по контракту вызвано рядом объективных причин, в том числе: несвоевременная передача исходной документации со стороны заказчика, несвоевременная выплата аванса, воздействие обстоятельств непреодолимой силы, вызванное эпидемией коронавирусной инфекции (Covid-19).

В связи с тем, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не вступило в законную силу, у антимонопольного органа отсутствуют основания для правовой оценки указанных обстоятельств.

**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.

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 (часть 6 статьи 104 Закона о контрактной системе).

Ввиду того, что государственный контракт № 0347200001019000034 от 27.06.2019, заключенный между Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области и ООО «СтройОтделСервис» на момент рассмотрения материалов, поступивших от Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «СтройОтделСервис», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию жилых домов, реализуемых в рамках мероприятия «Строительство многоквартирной жилой застройки в бухте Нагаева» (реестровый номер <...> ), являлся действующим, основания для рассмотрения представленных материалов у антимонопольного органа отсутствуют.

В соответствии со статьей 104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Магаданского УФАС России

ОПРЕДЕЛИЛА:

Прекратить рассмотрение материалов, поступивших от Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «СтройОтделСервис», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по проектированию, строительству и вводу в эксплуатацию жилых домов, реализуемых в рамках мероприятия «Строительство многоквартирной жилой застройки в бухте Нагаева» (реестровый номер <...> ), в связи с отсутствием правовых оснований.

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

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>