

## РЕШЕНИЕ № РНП-74-156/2018

### об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 28 ноября 2018 года.

В полном объеме решение изготовлено 03 декабря 2018 года.

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

- |                           |   |   |              |
|---------------------------|---|---|--------------|
| Председателя<br>Комиссии: | - | заместителя<br>Челябинского УФАС России,  | руководителя |
| Членов<br>Комиссии:       | - | ведущего специалиста-эксперта<br>отдела контроля закупок для<br>государственных и муниципальных<br>нужд Челябинского УФАС России, |              |
|                           | - | специалиста-эксперта отдела<br>контроля закупок для<br>государственных и муниципальных<br>нужд Челябинского УФАС России,          |              |

рассмотрев обращение М О У «Саргазинская средняя общеобразовательная школа» (далее - Заказчик) о включении сведений об ООО «РИК», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «РИК» (далее – Общество, Подрядчик) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта №Ф.2018.449758 от 21.09.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по устройству ограждения территории МОУ «Саргазинская СОШ» ст. Смолино (извещение № 0169300005018000245), в присутствии:

- директора М О У «Саргазинская средняя общеобразовательная школа» действующего на основании приказа о переводе на должность директора № 23-к от 12.05.2018;
- представителя Администрации Сосновского муниципального района (далее – Уполномоченный орган)., действующего на основании доверенности от 21.03.2018;

- в отсутствии представителей ООО «РИК», надлежащим образом уведомленных о месте и времени заседания комиссии,

### УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 статьи 104 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 Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение Заказчика о включении ООО «РИК», учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «РИК» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта №Ф.2018.449758 от 21.09.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по устройству ограждения территории МОУ «Саргазинская СОШ» ст. Смолино (извещение № 0169300005018000245) (далее – Аукцион, закупка).

Согласно пояснениям представителя Заказчика, Подрядчик в установленный контрактом срок не приступил к выполнению работ, на основании чего, МОУ «Саргазинская средняя общеобразовательная школа» принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

ООО «РИК» представило письменное ходатайство об отложении заседания Комиссии в связи с невозможностью явки представителя Общества (вх. № 16345 от 27.11.2018).

*Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.*

Комиссия Челябинского УФАС России, рассмотрев ходатайство ООО «РИК» об отложении заседания Комиссии до 20.12.2018 в связи с невозможностью явки представителя Общества по причине болезни, отказывает в его удовлетворении по следующим основаниям.

Согласно пункту 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее - Постановление № 1062) антимонопольный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), **в течение 10 рабочих дней с даты их поступления.**

Обращение Заказчика о включении сведений об ООО «РИК», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции

единоличного исполнительного органа ООО «РИК» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) поступило в Челябинское УФАС России 15.11.2018.

Исходя из указанного, объявление перерыва в заседании Комиссии Челябинского УФАС России приведет к нарушению сроков, установленных 11 Постановления №1062.

Более того, ООО «РИК» не представлены документы, подтверждающие довод Общества о болезни его представителя.

Также Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что согласно уведомлению от 19.11.2018 присутствие представителей ООО «РИК» на заседании Комиссии не несет обязательный характер, Общество могло представить документы и пояснения по рассматриваемому делу вне зависимости от явки его представителей.

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.

Согласно материалам дела Заказчиком и Уполномоченным органом объявлено о проведении электронного аукциона путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок 27.08.2018.

Начальная (максимальная) цена контракта – 1 002 538,75 рублей.

Победителем аукциона признано ООО «РИК», контракт № Ф.2018.449758 заключен 21.09.2018 на сумму 952 411,75 рублей.

Согласно пункту 1.2 данного контракта стороны приняли на себя следующие обязательства: Подрядчик по заданию Заказчика обязался своими и (или) привлеченными силами с использованием своих материалов выполнить все связанные с ремонтом объекта работы в соответствии с утвержденной сметной документацией, техническим заданием (Приложение №1 к Контракту) с соблюдением требований нормативных правовых актов, строительных норм и правил, условий контракта и предъявить к сроку окончания работ объект в полной готовности с комплектом необходимой исполнительно-технической документации и с возможностью использовать объект по назначению. Заказчик обязался: принимать фактически выполненные объемы работ, обеспечивать их оплату в пределах цены контракта.

В пункте 3.4 контракта установлено:

«Подрядчик обязан:

3.4.1. До начала выполнения Работ предоставить Заказчику информацию о представителе Подрядчика, ответственного за проведение Работ, совместно с подтверждающими его права документами (Приказ, доверенность). Указанное должностное лицо должно иметь квалификацию, соответствующую требованиям действующего законодательства.

3.4.2. Выполнить все Работы, предусмотренные по настоящему контракту в соответствии с Технической частью, в сроки, установленные в настоящем контракте.

3.4.3. Своевременно предоставлять Заказчику достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств по контракту, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта.

3.4.4. Производить Работы в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации, требованиями технических регламентов, стандартов, санитарных норм и правил.

3.4.6. Осуществлять строительный контроль, предусмотренный законодательством Российской Федерации о градостроительной деятельности, обеспечивать соблюдение требований технических регламентов, техники безопасности в процессе указанных Работ и нести ответственность за качество выполненных Работ и их соответствие указанным требованиям.

3.4.7. Обеспечить Объект необходимыми строительными материалами, оборудованием, изделиями, комплектующими изделиями (далее – материалы). Вести постоянный контроль за качеством материалов, осуществлять проверку их качества.

3.4.8. Обеспечивать представителям Заказчика доступ на территорию, на которой осуществляется ремонт Объекта и возможность осуществления контроля за ходом выполнения Работ, качеством используемых материалов, предоставлять по их требованию исполнительную документацию, другую необходимую документацию, отчеты о ходе выполнения Работ.

3.4.11. Письменно в трехдневный срок уведомлять Заказчика об обстоятельствах, замедляющих ход Работ, либо делающих их выполнение невозможным, о неблагоприятных для Заказчика последствиях выполнения его указаний, о способе исполнения Работ или иных не зависящих от Подрядчика обстоятельствах, которые могут ухудшить результат выполняемой Работы.

3.4.12. Приостановить выполнение Работ в случае обнаружения независящих от Подрядчика обстоятельств, которые могут оказать негативное влияние на

результаты выполняемых Работ или создать невозможность их завершения в установленный настоящим контрактом срок, и сообщить об этом Заказчику в течение 3 (трех) дней после приостановления выполнения Работ.

3.4.13. Обеспечивать устранение выявленных недостатков за свой счёт и не приступать к продолжению Работ до составления актов об устранении выявленных недостатков.

3.4.18. Исполнять иные обязательства, предусмотренные действующим законодательством и контрактом».

Согласно пункту 4.1 контракта начало выполнения работ с момента заключения контракта, окончание выполнения работ не позднее 50 календарных дней с момента заключения контракта.

В соответствии с материалами дела в адрес Заказчика 01.11.2018 по электронной почте поступило письмо от ООО «РИК» № 192 от 01.11.2018, в котором Общество указало, что в связи с отсутствием в Уральском регионе столбов еврозабора с характеристиками «62\*55, 2500 мм, 3 мм», предусмотренными контрактом, Подрядчиком принято решение об отказе от исполнения настоящего контракта в одностороннем порядке.

М О У «Саргазинская средняя общеобразовательная школа» в ответ на данное письмо пояснило (вх. № 75 от 02.11.2018), что данное решение Общества не имеет законной силы, поскольку приведенное ООО «РИК» основание для расторжения контракта не предусмотрено действующим законодательством Российской Федерации. Заказчик также уведомил Подрядчика о намерении расторгнуть данный контракт в одностороннем порядке.

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 пункту 2 статьи 715 Гражданского Кодекса Российской Федерации если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 статьи 95 Закона о контрактной системе.

В силу пункта 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включаются 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 Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта, расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Право Заказчика на односторонний отказ от исполнения контракта

предусмотрено пунктом 11.3 контракта.

Заказчиком 02.11.2018 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжении контракта.

Данное решение направлено Подрядчику заказным письмом с уведомлением 02.11.2018 и вручено ООО «РИК» 08.11.2018, согласно отметке на почтовом уведомлении. Отметка о дате получения уведомления Заказчиком на указанном документе отсутствует.

По мнению М О У «Саргазинская средняя общеобразовательная школа» Подрядчик надлежащим образом уведомлен 02.11.2018. Указанное решение вступило в силу 12.11.2018, согласно информации, указанной в Единой информационной системе в сфере закупок. Сведения о расторжении контракта размещены в ЕИС 13.11.2018.

Согласно пункту 4.1 контракта срок выполнения работ не позднее 50 календарных дней с момента заключения контракта, в рассматриваемом случае до 10.11.2018.

Вместе с тем установлено, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято Заказчиком 02.11.2018, то есть до окончания срока выполнения работ Обществом в силу контракта.

Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что контракт № Ф.2018.449758 от 21.09.2018 не предусматривает график выполнения работ, исходя из чего, нельзя сделать однозначный вывод о невозможности завершения ООО «РИК» работ по устройству ограждения территории в установленный срок до 10.11.2018.

В нарушение части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчиком не размещено решение об одностороннем отказе в единой информационной системе, а также на заседании Комиссии не представлено подтверждение направления указанного решения в адрес Общества 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 подрядчику.

Установлено, что по мнению Заказчика, Общество считается надлежащим образом уведомленным о принятии Заказчиком решения о расторжении контракта 02.11.2018, а данное решение по мнению Заказчика вступило в силу 12.11.2018.

Вместе с тем, в материалах дела отсутствует подтверждение о получении рассматриваемого решения Обществом 02.11.2018.

Исходя из указанного, в силу части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, Общество могло считаться надлежащим образом уведомленным о принятии Заказчиком указанного решения не ранее 08.11.2018, следовательно, контракт мог быть расторгнут не ранее 19.11.2018 и информация о его расторжении должна

быть размещена в ЕИС не ранее указанной даты.

Таким образом, Заказчиком в ЕИС размещена информация о расторжении контракта ранее вступления в силу такого решения согласно части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, что свидетельствует о наличии в действиях Заказчика нарушения части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

Относительно принятия Обществом решения о расторжении Контракта в одностороннем порядке 01.11.2018 по причине отсутствия в продаже в Уральском регионе еврозабора с установленной в контракте толщиной стенки, Комиссия Челябинского УФАС России отмечает, что на заседании Комиссии не представлено подтверждение приведенного довода, более того, данное обстоятельство является предпринимательским риском Подрядчика и не предусмотрено Гражданским Кодексом Российской Федерации как основание для расторжения контракта Подрядчиком в одностороннем порядке.

Включение сведений о лице в РНП по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. Данная мера связана с возложением негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. Конституционный Суд Российской Федерации в своих 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 (постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, определения от 07.06.2001 № 139-О, от 07.02.2002 № 16-О).

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Учитывая принятие Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта до истечения срока исполнения Подрядчиком обязательств по контракту, нарушение Заказчиком процедуры расторжения такого контракта и иные обстоятельства настоящего дела, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о невозможности в рассматриваемом случае принять решение о включении ООО «РИК», его директора и учредителей, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

*С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением № 1062*

**РЕШИЛА:**

1. Сведения, представленные М О У «Саргазинская средняя общеобразовательная школа», об О О О «РИК», учредителях, членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа ООО «РИК» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях Заказчика нарушение части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.