

## РЕШЕНИЕ РНП-27-138

15.12.2016 год

г. Хабаровск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Хабаровскому краю по контролю в сфере закупок: <...>

в присутствии представителей:

от заказчика МБОУ СОШ с. Шереметьево Вяземского муниципального района Хабаровского края представитель не явился;

от ООО «ПСК «Альтаир»:

- <...> (представитель по доверенности),

рассмотрев материалы дела № 7-3/226 по обращению МБОУ СОШ с. Шереметьево Вяземского муниципального района Хабаровского края о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «ПСК «Альтаир» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта на выполнение работ по монтажу узла учета тепловой энергии в здании МБОУ СОШ с.Шереметьево Вяземского муниципального района Хабаровского края по муниципальной программе "Энергосбережение и повышение энергетической эффективности в Вяземском муниципальном районе на 2010-2018 годы",

### УСТАНОВИЛА:

В рамках рассмотрения поступившего обращения, на основании статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе), Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» и Приказом ФАС РФ от 27.08.2007 N 267 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках», принято решение о проведении внеплановой проверки, в ходе которой установлено следующее.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 498 342,00 рублей.

Контракт МБОУ СОШ с. Шереметьево Вяземского муниципального района Хабаровского края с ООО «ПСК «Альтаир» заключен по результатам проведения

электронного аукциона № 0122300017616000098 19.07.2016.

Контракт заключен по цене 300 000,00 рублей.

Предметом контракта является выполнение работ по монтажу узла учета тепловой энергии в здании МБОУ СОШ с.Шереметьево Вяземского муниципального района Хабаровского края по муниципальной программе "Энергосбережение и повышение энергетической эффективности в Вяземском муниципальном районе на 2010-2018 годы".

Заказчик в своем обращении пояснил, что ООО «ПСК «Альтаир» обязательства по контракту не исполнило в полном объеме, причины не выполнения контракта Общество не обосновало. В связи с чем, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На заседании Комиссии Хабаровского УФАС России представитель ООО «ПСК «Альтаир» пояснил следующее. Согласно Техническому заданию (Приложение № 3 к контракту) в обязанности подрядчика входит разработка проекта теплового узла. 15.07.2016 письмом № 07-22 подрядчиком запрошены исходные данные у заказчика. Исходные данные заказчиком не представлен. Подрядчик, во избежание возможности срыва монтажных работ по контракту самостоятельно запросил ТУ у ресурсоснабжающей организации. Подрядчиком разработана проектная документация и приобретены все необходимые материалы и оборудование для монтажа теплового узла (имеются в материалах дела).

07.09.2016 ООО «ПСК «Альтаир» представлен заказчику список монтажников с просьбой о предоставлении доступа к объекту с 08.09.2016 по 18.09.2016 (письмо №09-21 от 07.09.2016), на что получен отказ в предоставлении доступа к объекту (письмо заказчика №109 от 09.09.2016). Ввиду чего, ООО «ПСК «Альтаир» лишилось возможности выполнить обязательства по контракту.

Вышеназванные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии у ООО «ПСК «Альтаир» умысла на неисполнение условий договора и подтверждают его намерение исполнить контракт надлежащим образом.

В результате изучения материалов дела № 7-1/226, исходя из конкретных обстоятельств осуществления закупки, Комиссия Хабаровского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с ч.8 ст.95 Закона о контрактной системе, расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ч. 9 ст. 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.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, 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.

Исходя из 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.

В соответствии с ч.26 ст.95 Закона о контрактной системе, информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Исходя из ч.14 ст.95 Закона о контрактной системе, 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 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

муниципального района Хабаровского края заключен с ООО «ПСК «Альтаир».

Пунктом 13.1 контракта №16 от 19.07.2016 установлено, что контракт может быть расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Согласно Акту от 17.08.2016, составленному заказчиком, по состоянию на 17.08.2016 «Подрядчик» к работам не приступил и на объекте – здание МБОУ СОШ с. Шереметьево Вяземского муниципального района Хабаровского края не появился. Выполнение работ 0%.

24.08.2016 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта №16 от 19.07.2016, в виде Уведомления о расторжении контракта в одностороннем порядке № 121 от 24.08.2016.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта №16 от 19.07.2016 размещено на официальном сайте ЕИС в сфере закупок 25.08.2016.

24.08.2016 заказчиком направлено вышеуказанное решение ООО «ПСК «Альтаир».

Согласно информации об отслеживании (почтовый идентификатор № 68295068532622), представленной на официальном сайте Почты России, ООО «ПСК «Альтаир» получило вышеуказанное решение об одностороннем отказе от исполнения контракта 29.08.2016.

Ввиду того, что заказчик не получил подтверждение о вручении ООО «ПСК «Альтаир» решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, датой надлежащего уведомления Общества признана дата по истечении тридцати дней с даты размещения указанного решения в единой информационной системе – 23.09.2016.

03.10.2016 МБОУ СОШ с. Шереметьево Вяземского муниципального района Хабаровского края расторгнут контракт №16 от 19.07.2016 с ООО «ПСК «Альтаир».

Информация о расторжении контракта №16 от 19.07.2016 опубликована на официальном сайте ЕИС в сфере закупок 03.10.2016.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя обязательств в рамках процедуры осуществления закупок. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в процедурах торгов по осуществлению государственных и муниципальных закупок.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта и нарушающих права заказчика, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств.

Как мера публичной ответственности такое включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

В соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 [N 13-П](#) и от 21.11.2002 [N 15-П](#), при рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от заключения государственного контракта заказчик (уполномоченный орган) государственной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе и обязан исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному (муниципальному заказчику) заказчику.

Многочисленная судебная практика, включая высшие судебные инстанции, указывает на обязательный анализ наличия злого умысла поведения со стороны поставщика при включении его в реестр недобросовестных.

Так, Определением ВАС РФ от 12.07.2013 № ВАС-8371/13 указано «... Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о контрактной системе...».

Согласно Определению ВАС РФ от 23.10.2012 № ВАС-13566/12 «... основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое уклонение лица от заключения контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершенное из умышленных действий ...».

Таким образом, включение в реестр недобросовестных поставщиков хозяйствующего субъекта, в практике контролирующих органов, в том числе Хабаровского УФАС России, действительно, крайняя мера, принятию которой в обязательном порядке предшествует полный и всесторонний анализ субъектной стороны действий поставщика.

В силу изложенных обстоятельств, учитывая, что ООО «ПСК «Альтаир» предприняты действия по исполнению контракта, Комиссия Хабаровского УФАС России не усматривает достаточных оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ПСК «Альтаир».

На основании изложенного и руководствуясь ст. 99 Федерального закона от 05.04.2013 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ООО «ПСК «Альтаир» в реестр недобросовестных поставщиков.

Настоящее решение может быть обжаловано в трехмесячный срок со дня его принятия в Арбитражный суд.