

## РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-55-2015

09.11.2016г. 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 представителя Министерства дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области Васильевой В.Р. (дов. № 11 от 15.07.2016г.), представителя Магаданского областного государственного казенного учреждения «Управление транспорта и автомобильных дорог» Сычева Е.А., представителя ООО «Стройдор» Турубаровой Г.П. (дов. №10 от 11.01.2016г.), рассмотрела материалы, поступившие от Магаданского областного государственного казенного учреждения «Управление транспорта и автомобильных дорог», для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Стройдор» при исполнении контракта по результатам проведения аукциона «Оказание услуг по содержанию участка автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Палатка-Кулу-Нексикан» в Магаданской области км 240+000 – км 400+000» (реестровый номер <...> ).

Комиссия в результате осуществления проверки 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. 12.11.2014г. уполномоченным органом – Министерством экономического развития, инвестиционной политики и инноваций Магаданской области на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Оказание услуг по содержанию участка автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Палатка-Кулу-Нексикан» в Магаданской области км 240+000 – км 400+000» (реестровый номер <...> » (реестровый номер <...> ). Начальная (максимальная) цена контракта 99 585 000,00 рублей.

После внесенных 20.11.2014г. изменений в извещение о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 08.12.2014г. 17:45; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 11.12.2014г.; дата проведения аукциона – 15.12.2014г.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 1-2414ЭА-14 от 11.12.2014г., всего на участие в электронном аукционе было подано 3 аукционные заявки. По результатам рассмотрения первых частей аукционных заявок, аукционной комиссией принято решение о допуске к участию в электронном аукционе и признании участниками электронного аукциона участников закупки с порядковыми номерами 1, 2, 3.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 15.12.2014г. на участие в аукционе подали заявки участники закупки с порядковыми номерами 1, 2, 3.

Минимальное предложение о цене контракта, сделанное участником закупки составило 99 087 075,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона № 2-2414ЭА-14 от 18.12.2014г. по результатам рассмотрения вторых частей заявок победителем аукциона признано ООО «Стройдор» с ценой контракта 99 087 075,00 руб.

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.

30.12.2014г. между Министерством дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области и ООО «Стройдор» заключен государственный контракт № 0347200001414002639\_68056 на оказание услуг по содержанию участка автомобильной дороги общего пользования межмуниципального значения «Палатка-Кулу-Нексикан» в Магаданской области, км 240+000 – км 400+000 и искусственных дорожных сооружений на ней в 2015 году.

03.04.2015г. между Министерством дорожного хозяйства, транспорта и связи Магаданской области, Магаданским областным государственным казенным учреждением «Управление транспорта и автомобильных дорог» и ООО «Стройдор» заключено дополнительное соглашение № 1 к государственному контракту № 0347200001414002639\_68056 от 30.12.2014г. о перемене государственного заказчика. С 03.04.2015г. государственным заказчиком по государственному контракту № 0347200001414002639\_68056 от 30.12.2014г. является Магаданское областное государственное казенное учреждение «Управление транспорта и автомобильных дорог».

В соответствии с пунктом 16.1. государственного контракта, расторжение Контракта возможно в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В силу пункта 16.2. государственного контракта настоящий Контракт может быть расторгнут: по соглашению Сторон; по решению суда; в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с действующим законодательством.

Согласно пункту 16.3. государственного контракта действия Сторон при одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта регулируются положениями ст. 95 Федерального закона от 05 апреля 2013 г. № 44 «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Пунктом 3.2. государственного контракта установлены сроки оказания Услуг по содержанию Объекта: начало: «01» января 2015 г., окончание: «31» декабря 2015 г.

16.11.2015г. Магаданское областное государственное казенное учреждение «Управление транспорта и автомобильных дорог» расторгло государственный контракт № 0347200001414002639\_68056 от 30.12.2014г. с ООО «Стройдор» в связи с нарушением Исполнителем существенных условий контракта. 16.11.2015г. было составлено уведомление об одностороннем отказе от исполнения

государственного контракта и направлено по месту нахождения ООО «Стройдор» (в материалах дела имеется копия обратного уведомления о получении 23.11.2015г. уведомления об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта гражданкой Крыловой Ю.А. по доверенности ООО «Стройдор»). Уведомление о расторжении государственного контракта размещено Заказчиком на официальном сайте 17.11.2015г.

20.11.2015 ООО «Стройдор» направило в адрес Магаданского областного государственного казенного учреждения «Управление транспорта и автомобильных дорог» свое несогласие с решением об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта. ООО «Стройдор» полагает, что данное решение не обоснованно и не основано на законе, поскольку все обязательства по государственному контракту Исполнитель выполняет в полном объеме и в срок.

Кроме того, не согласившись с решением заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта ООО «Стройдор» 09.12.2015г. обратилось в Арбитражный суд Магаданской области с исковым заявлением о признании ненормативного правового акта – решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 16.11.2015г. недействительным, действия заказчика не законными.

Решением Арбитражного суда Магаданской области от 28.03.2016г. по делу № А37-2229/2015 исковые требования ООО «Стройдор» удовлетворены в полном объеме. Решение ответчика, Магаданского областного государственного казенного учреждения «Управление транспорта и автомобильных дорог», от 16.11.2015г. об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 30.12.2014г. № 0347200001414002639\_68056 признано недействительным.

Не согласившись с решением суда, Магаданское областное государственное казенное учреждение «Управление транспорта и автомобильных дорог» обратилось с апелляционной жалобой на Решение Арбитражного суда Магаданской области от 28.03.2016г. по делу № А37-2229/2015 в Шестой арбитражный апелляционный суд.

Постановлением Шестого арбитражного апелляционного суда № 06АП-2625/2016 от 28.07.2016г. решение Арбитражного суда Магаданской области от 28.03.2016г. по делу № А37-2229/2015 отменено, в исковых требованиях ООО «Стройдор» отказано.

Не согласившись с решением суда, ООО «Стройдор» обратилось с апелляционной жалобой в Арбитражный суд Дальневосточного округа.

Постановлением Арбитражного суда Дальневосточного округа № Ф03-4858/2016 от 26.10.2016г. постановление Шестого арбитражного апелляционного суда от 28.07.2016 по делу № А37-2229/2015 Арбитражного суда Магаданской области оставлено без изменения, кассационная жалоба ООО «Стройдор» без удовлетворения. Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа № Ф03-4858/2016 от 26.10.2016г. вступило в законную силу.

**3.** 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 ходе рассмотрения дела, Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу, что заказчиком соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный статьей 95 Закона о контрактной системе.

**4** .Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков регулируется Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее - Правила).

В соответствии с указанными Правилами, Уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

При этом недобросовестность поставщика должна быть установлена в ходе проводимой антимонопольным органом проверки.

Включение хозяйствующего субъекта 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 хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Таким образом, принятие заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и вступление указанного решения в силу не свидетельствует о безусловном включении сведений об исполнителе по контракту в реестр недобросовестных поставщиков.

Как следует из представленных документов, основанием для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта стало ненадлежащее исполнение контракта со стороны исполнителя.

В подтверждение нарушений исполнителем условий контракта заказчиком представлен акт обследования участка автомобильной дороги межмуниципального значения Магаданской области «Палатка - Кулу - Нексикан» км 240+000 - км 400+000 от 26.05.2015 № 3-05, которым установлено наличие дефектов содержания указанного участка автомобильной дороги.

На основании указанного акта исполнителю выдано предписание от 01.06.2015 № 3-05 об устранении дефектов содержания. Актом проверки исполнения предписания от 24.06.2015 № 3/05 установлено, что дефекты (замечания), указанные в предписании от 01.06.2015 № 3-05 устранены в установленные сроки не в полном объеме. При этом не устранены следующие нарушения: возвышение обочин над проезжей частью (участок 4 км из 160 км содержания), повреждения обочин (5 км из 160 км содержания), мусор и посторонние предметы на обочине (2 км из 160 км содержания), трава и кустарниковая растительность (6-7 км из 160 км содержания), и т.д.

***В общей сложности, из промежуточной ведомости исключено содержание 14 км дороги (из 160 км содержания).***

При этом, как пояснили представители сторон на заседании комиссии, оплата по контракту за указанный период произведена заказчиком в полном объеме.

В соответствии с актом от 24.06.2015 приемки оказанных услуг по содержанию с оценкой уровня содержания спорного участка автомобильной дороги за период с 01.05.2015 по 31.05.2015, уровень содержания участка автомобильной дороги оценен как не допустимый на протяжении 50% общей протяженности участка автомобильной дороги.

Актом обследования от 24.06.2015 № 3-06 установлено наличие дефектов содержания указанного участка автомобильной дороги. На основании указанного акта исполнителю выдано предписание от 01.07.2015 № 3-06 об устранении дефектов содержания. Актом проверки исполнения предписания от 15.07.2015 № 3/06 установлено, что дефекты (замечания), указанные в предписании от 01.07.2015 №3-06 устранены в установленные сроки не в полном объеме. ***В общей сложности, из промежуточной ведомости исключено содержание 7 км дороги (из 160 км содержания).*** При этом, как пояснили представители сторон на заседании комиссии, оплата по контракту за указанный период произведена заказчиком в полном объеме.

В соответствии с актом от 20.07.2015 приемки оказанных услуг по содержанию с

оценкой уровня содержания спорного участка автомобильной дороги за период с 01.06.2015 по 30.06.2015, уровень содержания участка автомобильной дороги оценен как не допустимый.

Актом обследования от 28.07.2015 № 3-07 установлено наличие дефектов содержания указанного участка автомобильной дороги.

На основании указанного акта исполнителю выдано предписание от 03.08.2015 №3-07 об устранении дефектов содержания. Актом проверки исполнения предписания от 17.08.2015 № 3/07 установлено, что дефекты (замечания), указанные в предписании от 03.08.2015 № 3-06 устранены в установленные сроки не в полном объеме. **В общей сложности, из промежуточной ведомости исключено содержание 46 км дороги (из 160 км содержания).** При этом, как пояснили представители сторон на заседании комиссии, оплата по контракту за указанный период произведена заказчиком в полном объеме.

Кроме того, письмами ООО «Стройдор» в адрес Заказчика в указанный период подтверждается, что в связи с прохождением паводка произошло размытие дороги в некоторых местах. Восстановление дорожного полотна не входит в предмет контракта и те виды работ, которые исполнитель оказывает по контракту.

Актом обследования участка автомобильной дороги от 25.08.2015 № 3-08/1 установлено наличие дефектов содержания указанного участка автомобильной дороги. На основании указанного акта исполнителю выдано предписание от 28.08.2015 № 3-08/1 об устранении дефектов содержания.

Актом проверки исполнения предписания от 15.09.2015 № 3/08 установлено, что дефекты (замечания), указанные в предписании от 28.08.2015 № 3-08/1 устранены в установленные сроки не в полном объеме. Как следует из указанного акта, устранена частично деформация дорожного полотна на 10 км участка содержания дороги. В остальной части предписание исполнено в полном объеме.

**В общей сложности, из промежуточной ведомости исключено содержание 14 км дороги (из 160 км содержания).** При этом, как пояснили представители сторон на заседании комиссии, оплата по контракту за указанный период произведена заказчиком в полном объеме.

Актом обследования от 18.09.2015 (период с 01.08.2015г. по 31.08.2015г.) установлено, что заданный уровень содержания участка автомобильной дороги оценен как допустимый на всем ее протяжении.

Актом обследования от 29.09.2015 №3/09 установлено наличие дефектов содержания указанного участка автомобильной дороги. На основании указанного акта исполнителю выдано предписание от 02.10.2015 №3-09 об устранении дефектов содержания. Актом проверки исполнения предписания от 20.10.2015 № 3/09 установлено, что дефекты (замечания), указанные в предписании от 02.10.2015 № 3-09 устранены в установленные сроки **в полном объеме.** Оплата по контракту за указанный период произведена заказчиком также в полном объеме.

Актом обследования от 26.10.2015 (период с 01.09.2015г. по 30.09.2015г.) установлено, что заданный уровень содержания участка автомобильной дороги оценен как **допустимый на всем ее протяжении.**

Актом обследования от 05.11.2015 № 3/10 установлено наличие дефектов содержания указанного участка автомобильной дороги. На основании указанного акта исполнителю выдано предписание от 09.11.2015 № 3/10 об устранении дефектов содержания.

Актом проверки исполнения предписания от 18.11.2015 № 3/10 установлено, что дефекты (замечания), указанные в предписании от 09.11.2015 №3/10 устранены в установленные сроки не в полном объеме.

**В общей сложности, из промежуточной ведомости исключено содержание 34 км дороги (из 160 км содержания).** При этом, как следует из документов, оплата по контракту за указанный период произведена пропорционально объему выполненных работ.

В соответствии с актом от 18.11.2015 (период с 01.10.2015г. по 31.10.2015г.) приемки оказанных услуг по содержанию с оценкой уровня содержания спорного участка автомобильной дороги за период с 01.10.2015 по 31.10.2015, уровень содержания участка автомобильной дороги оценен как не допустимый.

Поскольку исполнителем по результатам ежемесячной оценки уровня содержания объекта, оценка «недопустимый уровень» получена более трех раз в течение срока действия контракта, не исполнено более трех предписаний заказчика об устранении дефектов содержания, у заказчика были основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по причине ненадлежащего исполнения им обязательств по контракту.

При этом Комиссия Магаданского УФАС России отмечает следующее.

Во-первых, с января 2015 г. по сентябрь 2015г. оплата по рассматриваемому контракту производилась заказчиком в размере 100%. Лишь по итогам работы за октябрь-ноябрь 2015г. сумма, подлежащая оплате, была уменьшена пропорционально выполненным работам. Следовательно, за период январь-сентябрь 2015г., несмотря на наличие недочетов при исполнении контракта, оплата производилась в полном объеме.

Во-вторых, объем исполненных обязательств при исполнении рассматриваемого контракта превалирует над объемом непринятых и неоплаченных работ.

В-третьих, на всем протяжении исполнения контракта действия исполнителя были направлены на полное исполнение принятых на себя обязательств по контракту: постоянная переписка, уведомление контрагента, направленность действий на исполнение всех выдаваемых предписаний.

В-четвертых, оказание услуг по содержанию участка дороги относится к специфическим видам работ и представляет собой сложный технологический процесс. При выполнении указанного вида работ всегда возможны замечания в той или иной части.

Как уже было отмечено, включение хозяйствующего субъекта 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 хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Установив все обстоятельства исполнения контракта, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к следующему выводу: несмотря на принятие заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, действия ООО «Стройдор» не могут рассматриваться как недобросовестное поведение при исполнении контракта. Следовательно, информация об участнике закупке не подлежит включению в Реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со ст.104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №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:

Сведения, представленные Магаданским областным государственным казенным учреждением «Управление транспорта и автомобильных дорог» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Стройдор» в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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