

## РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-32-2021

12.01.2022

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 – <...><...><...>, представителя ООО «Фибос» - <...>, рассмотрела материалы, поступившие от Администрации Среднеканского городского округа Магаданской области для решения вопроса о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки – ООО «Фибос» в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения муниципального контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Приобретение, доставка и установка оборудования по водоочистке для модернизации водозаборной скважины с. Верхний Сеймчан» (реестровый номер извещения 0347300014321000017).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта, на основании пункта 13 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)») (далее - Правила), а также проведения внеплановой проверки на основании части 2 статьи 99 Закона о контрактной системе,

УСТАНОВИЛА:

1. 13.03.2021 заказчиком – Администрацией Среднеканского городского округа Магаданской области в Единой информационной системе (далее – ЕИС) на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Приобретение, доставка и установка оборудования по водоочистке для модернизации водозаборной скважины с. Верхний Сеймчан» (реестровый номер извещения 0347300014321000017).

Начальная (максимальная) цена контракта 7 560 000,00 **руб.**

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 12.05.2021 23:59; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 13.05.2021; дата проведения аукциона – 14.05.2021.

Согласно протоколу [рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 13.05.2021 №0347300014321000017-1-1](#) на участие было подано 6 заявок. Все заявки участников допущены до участия в торгах.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 17.05.2021 №0347300014321000017-3-1 победителем признано ООО «Фибос», предложившее цену контракта в сумме 5 329 800,00.

28.05.2021 между Администрацией Среднеканского городского округа Магаданской и ООО «Фибос» заключен муниципальный контракт №17/2021 на приобретение, доставку и установку оборудования по водоочистке для модернизации водозаборной скважины с. Верхний Сеймчан (далее - Контракт).

2. Частью 9 статьи 95 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) 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 8.3 Контракта в случае существенного нарушения Контракта Исполнителем Заказчик вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от Контракта и потребовать полного возмещения Исполнителем убытков, причиненных отказом от Контракта (исполнения Контракта).

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе (в ред. от

02.07.2021, действовавшей на момент принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе), 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.

Из представленных заказчиком материалов следует, что ООО «Фибос» не были исполнены обязательства по контракту, в связи с чем, 10.12.2021 заказчиком – Администрацией Среднеканского городского округа Магаданской принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Во исполнение требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено в единой информационной системе (далее – ЕИС).

Решение об одностороннем отказе было направлено заказчиком в адрес подрядчика 14.12.2021 посредством почтового отправления с уведомлением, 10.12.2021 отправлено по электронной почте.

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.**

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является 27.12.2021.

Датой расторжения контракта является – 27.12.2021.

**3.** В соответствии с частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, Заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков **не позднее чем через три рабочих дня с даты** признания в соответствии с настоящим Федеральным законом участника закупки уклонившимся от заключения контракта, **расторжения контракта** по основаниям, указанным в части 2 настоящей статьи.

Исходя из положений части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, заказчик в срок до 30.12.2021 должен направить в территориальное управление материалы об одностороннем расторжении контракта.

Материалы о включении ООО «Фибос» в реестр недобросовестных поставщиков были направлены в Магаданское УФАС России 28.12.2021 (вх.№02/4329).

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

**4.** Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком является неисполнение подрядчиком обязательств по контракту.

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта исполнитель обязуется произвести работы по приобретению, доставке и установке оборудования по водоочистке для модернизации водозаборной (резервной) скважины с. Верхний Сеймчан (далее – работы) в соответствии с Техническим заданием (приложение № 2 к Контракту), в количестве, указанном в Спецификации поставляемых товаров (приложение № 1 к Контракту), являющихся неотъемлемой частью Контракта, а Заказчик обязуется оплатить выполненную работу в

порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Contractом.

Пунктом 3.1 Contractа предусмотрено, что срок выполнения работ по contractу, с учетом обучения специалистов Заказчика эксплуатации, с момента заключения contractа по 01.09.2021.

Из пояснений представителей заказчика следует, что Общество затягивало сроки поставки оборудования по водоочистке, в связи с чем, в адрес исполнителя были неоднократно направлены письма, претензии с указанием на необходимость своевременной поставки товара. Оборудование было поставлено после 01.09.2021 и не в полном объеме, приемка товара не была оформлена. Представитель заказчика также пояснил, что не поставлено модульное здание, тест-лаборатория, годовой запас гипохлорита. В настоящий момент оборудование не подключено к системе и не представляет ценности для заказчика.

Представитель ООО «Фибос» пояснил, что 06.07.2021 с <...> был заключен договор купли-продажи некапитального строительного объекта (блок-контейнера) №3965. Остальное оборудование к данному моменту уже имелось на складе поставщика. Однако, блочно-модульное здание было повреждено в процессе перевозки транспортной компанией. Заказчик отказал в приемке поврежденного блочно-модульного здания, при этом, как утверждал представитель Общества, все остальное оборудование, в том числе тест-лаборатория (тесты для воды) и гипохлорит находилось в блок-контейнере и повреждены не были. Кроме того, гипохлорит был поставлен заказчику в количестве, достаточном для работы оборудования на 3 месяца. Основной объем гипохлорита (на год, как предусмотрено contractом) может быть предоставлен только после расчета фактического расхода при наладке оборудования. Поскольку в пгт Сеймчан отсутствуют соответствующие специалисты, ООО «Фибос» заключило договор подряда от 25.10.2021 с <...> на ремонт блок-контейнера в г.Магадане. В связи с необходимостью дополнительного заказа подрядчиком материалов, необходимых для ремонта, сроки фактической поставки были нарушены. По устной договоренности с заказчиком было принято решение запустить оборудование с блочно-модульным зданием, имеющимся у заказчика.

Представитель Общества полагал, что к 09.12.2021 оборудование было готово, смонтировано и подключено, однако, заказчик отказался от подачи воды и запуска оборудования. 03.12.2021 и 14.12.2021 в г.Магадан были направлены сотрудники ООО «Фибос» для решения вопросов с заказчиком и подписания акта приемки товара. 10.12.2021 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального contractа. После получения указанного решения Обществом также велась переписка с заказчиком. От принятых

обязательств поставщик не отказывался, был намерен завершить исполнение контракта.

Комиссия Магаданского УФАС России, учитывая пояснения сторон, проанализировав представленные в материалы дела документы, установила следующее.

1) В материалы дела представлена переписка сторон, связанная с исполнением контракта, в том числе, от ООО «Фибос» в адрес заказчика: исх.№б/н от 29.06.2021 о ходе исполнения обязательств, письмо исх.№б/н от 02.08.2021 о готовности оборудования; исх.№б/н от 02.08.2021 о ходе исполнения обязательств, письмо исх.№б/н от 03.08.2021 о задержке поставки сэндвич-панелей; исх.№б/н от 07.09.2021 о ходе исполнения обязательств, исх.№б/н б/д (в ответ на исх.№3715 от 29.10.2021) о поставке оборудования и повреждении блок-контейнера, исх.№094 от 15.11.2021, исх.№353-п от 14.12.2021 о получении ООО «Фибос» постановления №353-п от 10.12.2021 и устранении замечаний в срок до 24.12.2021.

Заказчиком в адрес поставщика также направлены многочисленные письма и претензии.

Так, на претензию заказчика (исх.№4094 от 03.12.2021) ООО «Фибос» направило письмо с исх.№б/н от 03.12.2021 (получено заказчиком 07.12.2021 вх.№4474) о направлении технических паспортов на комплектующие станции водоподготовки и сертификаты. Также Общество проинформировало заказчика о том, что инженер после пуско-наладки заполняет листок настроек в паспорте, где указывает фактический расход гипохлорита.

Таким образом, Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Общество вело переписку с заказчиком, реагировало на претензии, информировало о задержках, что не отрицалось представителем заказчика на заседании Комиссии.

Также в материалы дела представлено письмо ООО «Фибос» исх.№098 от 09.12.2021, в котором Общество информирует заказчика о завершении работ по подключению станции. На заседании Комиссии заказчик не признал факт получения данного письма в указанную дату. Представитель Заказчика полагал, что данное письмо поступило в адрес заказчика только 23.12.2021.

2) При изучении представленных в материалы дела документов, было установлено, что муниципальный контракт №17/2021 на приобретение, доставку и установку оборудования по водоочистке для модернизации водозаборной скважины с. Верхний Сеймчан заключен между

сторонами 28.05.2021.

Вместе с тем, Договор купли-продажи некапитального строительного объекта №3965 заключен ООО «Фибос» с <...> только 06.07.2021.

Из пояснений представителя Общества следует, что заключить контракт ранее не представлялось возможным, поскольку на момент заключения муниципального контракта Общество имело устную договоренность с иным поставщиком, однако, изготовить и поставить блочно-модульное здание по оговоренной сторонами цене не получилось, цена контракта была значительно увеличена. Заключить контракт в более короткий срок с иными поставщиками также было затруднительно в связи с периодом пандемии, а также в связи с установлением заказчиком нестандартных размеров сэндвич-панелей, которые необходимо изготавливать под заказ.

Однако, Комиссией установлено, что, исходя из содержания договора №3965 от 06.07.2021, <...> является продавцом, а ООО «Фибос» покупателем. Раздел 2 «Предмет договора» и Раздел 3 «Права и обязанности сторон» указанного договора, предполагают только передачу товара, без его фактического изготовления.

Приложением №1 (Спецификация) к договору установлено, что ООО «Фибос» осуществляет самовывоз товара в течении 21 дня рабочего дня после поступления денежных средств на счет продавца.

Согласно пункту 5.3 указанного договора оплата товара покупателем производится путем 100% предоплаты стоимости товара.

При этом, согласно представленным в материалы дела платежным поручениям №39, №169 оплата в сумме 408 050,00 руб. была произведена 09.07.2021, оплата в сумме 408 050,00 руб. была произведена только 20.08.2021.

По мнению Общества, форма договора была составлена продавцом по типовой форме и реальным отношениям между сторонами соответствует не в полной мере. В связи с этим, представитель ООО «Фибос» пояснил, что платеж от 09.07.2021 являлся предоплатой. Сторонами было устно оговорено, что работы по изготовлению контейнера осуществляются только после предоплаты 50%. Соответственно, оставшаяся часть суммы была переведена на счет <...> 20.02.2021 по факту фактического изготовления контейнера.

Комиссией не принимаются указанные доводы Общества во внимание, поскольку данные пояснения фактически не соответствуют представленным в материалы дела документам.

3) Вместе с тем, в материалы дела представлены договор транспортной экспедиции №АЯ-34/ОМ/2021 от 03.09.2021, транспортная накладная №Ф03840 от 03.09.2021, подтверждающая передачу груза на отправку в адрес заказчика, а также платежные поручения №186 от 14.09.2021, №205 от 18.10.2021, №187 от 16.09.2021, подтверждающие оплату обязательств <...> за транспортировку груза.

Также, письмом №1 от 20.10.2021 ООО «Фибос» направило в адрес <...> претензию в связи с ненадлежащим исполнением обязательств по договору, так как груз был доставлен с многочисленными повреждениями. В материалы дела представлен соответствующий фотоотчет повреждений контейнера, акт №1 от 11.10.2021 о повреждении груза и переписка с транспортной компанией по урегулированию сложившейся ситуации.

В подтверждении намерений осуществить надлежащим образом обязательства по муниципальному контракту с заказчиком, ООО «Фибос» представлен договор подряда с <...> от 25.10.2021 на ремонт блочно-модульного здания на сумму 130 000,00 руб. Также представлена квитанция о переводе денежных средств в размере 130 000,00 руб. указанному лицу 13.12.2021.

В деле также имеются электронные билеты по маршруту Москва-Магадан: 18.10.2021 на <...>, 03.12.2021 на <...>, 14.12.2021 <...>, 14.12.2021 на <...> и доверенности на соответствующих лиц для выполнения соответствующих представительских функций на подписание акта приемки товара и прочих документов по контракту.

В материалы дела представлено гарантийное письмо ООО «Фибос» б/н б/д (как установлено на заседании комиссии, полученное заказчиком 23.12.2021) в котором Общество информирует о том, что оборудование установлено, работоспособность системы протестирована, станция готова к эксплуатации. По состоянию на 21.12.2021 отсутствует вода в системе водоснабжения, требуемое давление водопроводной сети заказчиком не обеспечивается. Общество просит принять оборудование и восстановить подачу воды.

На заседании Комиссии заказчик отрицал факт готовности оборудования к запуску и эксплуатации. Полагал, что обязательства поставщиком надлежащим образом не исполнены, в связи с чем подача воды не могла быть осуществлена. Также, 09.12.2021 заказчиком был составлен акт о неисполнении обязательств поставщиком по муниципальному контракту.

Установлено, что в период с 23.12.2021 по 27.12.2021 (с момента уведомления заказчика об установке оборудования до даты

расторжения контракта) заказчик товар не принял. Доказательств, подтверждающих изложенные заказчиком доводы о ненадлежащем исполнении поставщиком обязательств (письменного уведомления поставщика о существующих недостатках, составления актов или иных документов) за указанный период в материалы дела не представлено.

Комиссией были изучены и иные документы, представленные в материалы дела, и учтены при принятии решения.

**4.** В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Согласно пункту 15 Правил Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

в) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены

информация и документы, подтверждающие:

*принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;*

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, размещение сведений в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки выявит обстоятельства, свидетельствующие о направленности действий участника на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в Закона о контрактной системе, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов и, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в соответствующих закупках.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, справедливости, быть соразмерными конституционно закрепляемым целям и ценностям, характеру совершенного деяния.

Закон о контрактной системе не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае. Антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр не должен ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом договорных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи, обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков

является только такое уклонение лица от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им в виде умышленных действий (бездействия).

Как следует из материалов дела, ООО «Фибос» предпринимало действия по исполнению взятых на себя обязательств по контракту. О данном факте свидетельствует, в том числе, заключение договора с транспортной компанией, договора подряда для выполнения работ по ремонту блочно-модульного здания. Кроме того, как следует из материалов дела, Общество поставило оборудование в период действия контракта, до его расторжения. Также на объект были направлены представители поставщика, о чем свидетельствуют представленные в материалы дела авиабилеты и доверенности на таких сотрудников.

На заседании Комиссии представители ООО «Фибос» пояснили, что умышленных действий, направленных на уклонение от исполнения контракта осуществлено не было.

В материалы дела представлены письма Заказчика и Поставщика из которых следует, что Общество вело активную переписку, отвечало на направленные претензии.

Установленные обстоятельства свидетельствуют о намерении подрядчика исполнить свои обязанности по контракту.

Факт нарушения сроков исполнения государственного контракта при сложившихся обстоятельствах не может служить безусловным основанием для включения Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссией рассмотрены представленные материалы в полном объеме, а также учтены все обстоятельства, в том числе, препятствовавшие своевременному завершению работ по контракту. При этом, установлено отсутствие бесспорных доказательств, подтверждающих недобросовестное поведение Общества или его злонамеренное уклонение от исполнения заключенного контракта.

В ходе проведения проверки факта отказа от исполнения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что установленные обстоятельства не могут свидетельствовать о безусловных недобросовестных действиях ООО «Фибос». Таким образом, основания для включения сведений об участнике ООО «Фибос» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О

контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021г. № 1078, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Администрацией Среднеканского городского округа Магаданской области об участнике закупки – ООО «Фибос» (ИНН: 7734734262, КПП 773401001, юридический адрес: ул.3-я Хорошевская, д.13, корп.1, г.Москва, 123298), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Приобретение, доставка и установка оборудования по водоочистке для модернизации водозаборной скважины с. Верхний Сеймчан» (реестровый номер извещения 0347300014321000017) 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.

<...>

<...>

<...>