

ЗАКЛЮЧЕНИЕ № 049/10/5-389/2020

о проверке необходимости включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

16.11.2020

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц (далее – Комиссия) при участии генерального директора ООО «Сибавтоматика» (далее – Подрядчик, Общество) <...> (имеющего право без доверенности действовать от имени лица), с участием представителя филиала «Аэронавигация Северо-Востока» ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» (далее – Заказчик) <...> (дов. № 49АА 0287994 от 18.11.2019) рассмотрела материалы, поступившие от Заказчика для решения вопроса о необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки – ООО «Сибавтоматика», в связи с расторжением по решению суда в связи с существенным нарушением Обществом условий договора № 191 от 22.11.2019, заключенном по итогам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Система автоматической пожарной сигнализации, автоматической системы пожаротушения и оповещения людей о пожаре на объектах Магаданского центра ОВД (ОРЛ – А, ОРЛ – Т, БПРМ - 104, ДПРМ – 104, КРМ, ГРМ, БПРМ – 284, здание КДП и здание производственной базы)» (реестровый номер извещения 31908357394).

Комиссия в результате осуществления проверки факта расторжения договора по решению суда в связи с существенным нарушением Подрядчиком условий договора на основании статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211, Приказа ФАС России № 164/13 от 18.03.2013

УСТАНОВИЛА:

1. 01.10.2019 Федеральным государственным унитарным предприятием «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» на официальном сайте Единой информационной системы zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Система автоматической пожарной сигнализации, автоматической системы пожаротушения и оповещения людей о пожаре на объектах Магаданского центра ОВД (ОРЛ – А, ОРЛ – Т, БПРМ - 104, ДПРМ – 104, КРМ, ГРМ, БПРМ – 284, здание КДП и здание производственной базы)» (реестровый номер извещения 31908357394).

Начальная (максимальная) цена договора – 17 315 815,91 рублей.

Дата и время окончания подачи заявок – 31.10.2019 в 02:00. Дата рассмотрения первых частей

заявок – 05.11.2019. Дата и время начала срока подачи ценовых предложений – 07.11.2019 в 09:00. Дата и время окончания срока подачи ценовых предложений – 07.11.2019 в 09:20. Дата рассмотрения вторых частей заявок и подведения итогов – 08.11.2019.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок № 209 от 05.11.2019 по окончании срока подачи заявок было подано четыре заявки, из которых три были признаны соответствующими требованиям закупочной документации и допущены к дальнейшему участию в аукционе в электронной форме. Согласно протоколу рассмотрения вторых частей поданных заявок и подведения итогов № 212 от 08.11.2019 закупочная комиссия рассмотрела ценовые предложения заявок, участвующих в закупке, и признала победителем аукциона в электронной форме ООО «Сибавтоматика» с предложением цены в размере 10 908 963,99 рубля.

22.11.2019 между ООО «Сибавтоматика» и Федеральным государственным унитарным предприятием «Государственная корпорация по организации воздушного движения в Российской Федерации» был заключен договор № 191 «Система автоматической пожарной сигнализации, автоматической системы пожаротушения и оповещения людей о пожаре на объектах Магаданского центра ОВД (ОРЛ – А, ОРЛ – Т, БПРМ - 104, ДПРМ – 104, КРМ, ГРМ, БПРМ – 284, здание КДП и здание производственной базы)».

2. 05.11.2020 Заказчиком в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области было направлено письмо № 1-4170 (вх. № 02/3293 от 06.11.2020) о направлении информации об Обществе для включения в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением по решению суда в связи с существенным нарушением Обществом условий договора № 191 от 22.11.2019.

В составе направленной информации содержалось Решение Арбитражного суда Магаданской области по делу № А37-770/2020 от 27.08.2020, в соответствии с которым суд решил, в частности:

1. Признать недействительным односторонний отказ общества с ограниченной ответственностью «Сибавтоматика» от 27.02.2020 № 053-1 от исполнения договора от 22.11.2019 № 191.
2. Расторгнуть договор от 22.11.2019 № 191 «Система автоматической пожарной сигнализации, автоматической системы пожаротушения и оповещения людей о пожаре на объектах Магаданского центра ОВД (ОРЛ – А, ОРЛ – Т, БПРМ - 104, ДПРМ – 104, КРМ, ГРМ, БПРМ – 284, здание КДП и здание производственной базы).

В мотивировочной части указанного решения Арбитражный суд Магаданской области указывает, в частности, на следующие обстоятельства.

Согласно пункту 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В соответствии с

пунктом 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

На основании пункта 7.5.1 договора заказчик вправе потребовать расторжения договора в судебном порядке в случае неоднократного нарушения подрядчиком своих обязательств по договору.

Заказчик 15.04.2020 обратился к подрядчику с требованием № 1-1355 о расторжении договора.

Учитывая, что подрядчиком 27.02.2020 был заявлен необоснованный отказ от исполнения договора, и, учитывая, что даже после получения подрядчиком измененной проектной документации последний так и не приступил к выполнению работ, суд приходит к выводу, что ответчиком неоднократно и существенно нарушены условия договора, что является основанием для расторжения договора в судебном порядке.

Общество не согласилось с данным решением Арбитражного суда Магаданской области и подало апелляционную жалобу в вышестоящую инстанцию.

В материалы дела также представлено Постановление Шестого арбитражного апелляционного суда № 06АП-5017/2020 от 02.11.2020, согласно которому Шестой арбитражный апелляционный суд постановил Решение Арбитражного суда Магаданской области от 27.08.2020 по делу № А37-770/2020 оставить без изменений, а апелляционную жалобу без удовлетворения. Постановление вступило в законную силу со дня его принятия.

Таким образом, представленные в материалы дела судебные акты свидетельствуют о том, что договор № 191 от 22.11.2019 был расторгнут по решению суда в связи с существенным нарушением Обществом условий договора.

4. В силу части 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Согласно части 3 статьи 5 Закона о закупках перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются

Правительством Российской Федерации.

Указанный порядок установлен Постановлением Правительства РФ № 1211 от 22.11.2012, которым утверждены, в частности, Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков (далее – Перечень сведений), Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 4 Правил в случае расторжения договора по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора заказчик не позднее 10 рабочих дней со дня расторжения договора направляет в уполномоченный орган:

а) сведения, предусмотренные пунктами 3 - 8 перечня, а в случае закупки товаров, работ, услуг, по которой принято решение Правительства Российской Федерации в соответствии с частью 16 статьи 4 Федерального закона "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц", или в случае закупки товаров, работ, услуг и заключения договоров, сведения о которых составляют государственную тайну, - сведения, предусмотренные пунктами 3 - 5 перечня;

б) копию решения суда о расторжении договора.

Датой расторжения договора следует считать 02.11.2020 – дату вынесения Постановления Шестого арбитражного апелляционного суда № 06АП-5017/2020. Таким образом, Заказчиком соблюдены требования о сроке направления сведений в уполномоченный орган.

Пунктами 3-8 Перечня сведений предусмотрено направление заказчиком следующих сведений:

3. Наименование юридического лица, фамилия, имя и отчество физического лица, которые уклонились от заключения договоров или с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

4. Сведения о месте нахождения юридического лица или месте жительства физического лица:

страна, почтовый индекс, наименования единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта и улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса - для юридического лица;

страна, почтовый индекс, наименования единицы административно-территориального деления страны, муниципального образования, населенного пункта и улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и квартиры, где физическое лицо зарегистрировано по месту жительства, - для физического лица.

5. Идентификационный номер налогоплательщика, присваиваемый налоговым органом Российской Федерации, или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика (для иностранных лиц).

6. Дата подведения итогов закупки (в случае, если победитель закупки уклонился от заключения договора) либо дата признания закупки несостоявшейся, в которой единственный участник закупки, подавший заявку на участие в закупке, или участник закупки, признанный единственным участником закупки, или участник закупки, единственно участвующий на всех этапах закупки, уклонились от заключения договора (в случае, если такое лицо в соответствии с документацией о закупке обязано заключить договор), дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа.

7. Сведения о договоре:

наименование товаров (работ, услуг);

код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) (с обязательным заполнением разделов, классов, а также возможным заполнением подклассов, групп и подгрупп, видов продукции (услуг, работ), а также категорий и подкатегорий продукции (услуг, работ);

валюта договора;

цена договора;

срок исполнения договора;

код валюты договора.

8. Дата расторжения договора с указанием основания расторжения договора (в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора) и документа, являющегося основанием расторжения договора (решения суда).

Комиссия, изучив направленные Заказчиком сведения, приходит к выводу о том, что все требуемые сведения предоставлены.

5. Представитель Заказчика на заседании Комиссии относительно рассматриваемых обстоятельств пояснил следующее.

22.11.2019 между сторонами был заключен договор на монтаж систем пожарной сигнализации и автоматического пожаротушения. Срок исполнения работ: с даты подписания договора по 30.04.2020 (пункт 1.3 договора).

После подписания договора Подрядчик, получив аванс, обратился к Заказчику с инициативой внесения изменений в проектно-сметную документацию, при этом приостановив выполнение работ (фактически не приступив к выполнению работ). Заказчик внес изменения в проектно-сметную документацию и направил Подрядчику измененный вариант. Подрядчик не согласился выполнять работы согласно новому проекту и предложил внести в него изменения. В свою очередь Заказчик не согласился на внесение таких изменений. Также представитель Заказчика указал, что внесенные в проект изменения увеличивали стоимость работ и материалов, однако, заключение дополнительного соглашения к договору не требовалось, так как по условиям договора стоимость договора определялась по сметному расчету. Соответственно, стоимость договора автоматически увеличивалась.

27.02.2020 Подрядчиком было принято решение об отказе от исполнения договора на основании существенного изменения условий договора.

В дальнейшем по иску Заказчика к Подрядчику решение об отказе от исполнения договора со стороны Подрядчика было признано Арбитражным судом Магаданской области, также по тому же иску договор был расторгнут в связи с существенным нарушением Подрядчиком условий договора. Данное судебное решение было оставлено в силе апелляционной инстанцией.

Представитель Подрядчика о рассматриваемых обстоятельствах пояснил следующее.

Требования Подрядчика о внесении изменений в первоначальную проектно-сметную документацию были связаны с нарушением в ней нормативных требований для выполнения данного вида работ. Представленная Заказчиком измененная проектно-сметная документация, по мнению Подрядчика, являлась существенным изменением условий договора, так как влекла за собой увеличение количества оборудования, замену материалов и существенное изменения стоимости работ. Данные обстоятельства привели Подрядчика к решению об отказе от исполнения договора.

От Подрядчика поступили также письменные пояснения (вх. № 02/3414 от 16.11.2020), согласно которым Подрядчик считает действия Заказчика по изменению проекта существенным изменением условий договора, возлагает на Заказчика вину за задержку начала выполнения работ Подрядчиком в связи с несогласованием проекта между сторонами, полагает свои действия добросовестными, а сведения об Обществе не подлежащим включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Магаданского УФАС России отмечает, что представителем Подрядчика не приведено доказательств несоответствия первоначального и/или измененного проекта нормативной документации. Также представителем Подрядчика, письменными пояснениями Подрядчика не приведены доказательства невозможности исполнения Подрядчиком обязательств по договору, как по первому, так и по второму варианту проектов.

Кроме того, в Постановлении Шестого арбитражного апелляционного суда № 06АП-5017/2020 от 02.11.2020 указано следующее: «В пункте 2.8 договора стороны предусмотрели право заказчика изменить объем работ не более чем на 10%. Как пояснил истец в отзыве на апелляционную жалобу, исходя из раздела 11 проектной документации стоимость работ после внесения изменений в проектные решения изменилась на 776 410 рублей, что составляет 7,12% от стоимости договора. С учётом изложенного названные изменения не являются существенными и не свидетельствует об изменении заказчиком существенных условий договора».

Включение в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта участвовать в торгах.

При этом, в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств.

Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Закон о закупках 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 недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) обязан устанавливать обстоятельства недобросовестного поведения хозяйствующего субъекта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения договора или от исполнения условий договора, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия).

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области отмечает, что указанные в пункте 3 настоящего Заключения Решение и Постановление арбитражных судов, свидетельствуют о недобросовестном поведении Общества, выразившемся в существенном нарушении Обществом условий договора № 191 от 22.11.2019. Комиссия полагает, что Общество согласилось на выполнение работ на заявленных Заказчиком условиях, включая проектно-сметную документацию, приняв участие в закупке, став ее победителем и подписав по итогам проведения закупки договор. Однако Общество не приступило к выполнению работ ни по первоначальному проекту, ни после внесения в него изменений, которые не признаны судами существенными изменениями условий договора.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211, приказом ФАС России № 164/13 от 18.03.2013 Комиссия Магаданского УФАС России

ЗАКЛЮЧИЛА:

1. Сведения, представленные ФГУП «Госкорпорация по ОрВД» в лице филиала «Аэронавигация Северо-Востока» в отношении ООО «Сибавтоматика» (ИНН 2466077281, юридический адрес: 660049, Российская Федерация, Красноярский край, г. Красноярск, пр-кт Мира, д. 53, оф. 316) в связи с расторжением по решению суда в связи с существенным нарушением Обществом условий договора № 191 от 22.11.2019, заключенного по итогам проведения аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства «Система автоматической пожарной сигнализации, автоматической системы пожаротушения и оповещения людей о пожаре на объектах Магаданского центра ОВД

(ОРЛ – А, ОРЛ – Т, БПРМ - 104, ДПРМ – 104, КРМ, ГРМ, БПРМ – 284, здание КДП и здание производственной базы)» (реестровый номер извещения 31908357394), направить в Федеральную антимонопольную службу России для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

2. В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.