

**Решение**  
**по делу №06/2915-17-РНП**  
**о включении информации в реестр недобросовестных**  
**поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

21.08.2017

г. Симферополь

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (Крымское УФАС России) (далее – Комиссия) в составе:

<...>

при участии представителей интересов:

Заявителя А. А. Галдиной (по доверенности),

Ответчика Э. Н. Шадёркина (по доверенности), А. В. Леонтьевой (по доверенности), –

рассмотрев обращение Заявителя от 08.08.2017 №179 (вх. №4014 от 08.08.2017) о включении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Межконтиненталь Корпорация» (далее – Ответчик, ООО «Межконтиненталь Корпорация») (...) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с принятием ФГУП «Крымская железная дорога» (далее – Заявитель, Заказчик) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения аукциона в электронной форме «Закупка щебня из плотных горных пород для балластного слоя» (номер извещения 0575400000117000070) (далее – Аукцион), в соответствии со статьей 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062,

УСТАНОВИЛА:

В Крымское УФАС России поступило обращение ФГУП «Крымская железная дорога» о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об ООО «Межконтиненталь Корпорация» - победителе Аукциона, в виду принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам Аукциона.

Крымским УФАС России принято уведомление о рассмотрении дела №06/2915-17-РНП по включению информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 09.08.2017 № 06/8609, направленное Ответчику, Заявителю и размещенное на официальном сайте Крымского УФАС России (<http://solutions.fas.gov.ru>; <http://www.krym.fas.gov.ru>).

Заседание по рассмотрению обращения Заявителя назначено на 15:10 18.08.2017. В связи с выяснением обстоятельств, имеющих значение для принятия решения, Комиссией объявлен перерыв в заседании до 14:10 21.08.2017.

В результате рассмотрения обращения, на основании документов и сведений, предоставленных Заявителем и Ответчиком, Комиссия установила следующее.

Согласно извещению о проведении закупки, документации о закупке, протоколам, составленным при определении поставщика (подрядчика, исполнителя):

- извещение размещено на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее – официальный сайт, единая информационная система) – 23.03.2017;
- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) — электронный аукцион;
- начальная (максимальная) цена контракта — 127 000 000,00 рублей;
- дата и время окончания подачи заявок: 24.04.2017 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 28.04.2017; дата проведения Аукциона: 02.05.2017;
- на участие в Аукционе подано 6 заявок, все заявки допущены;
- предложения о цене контракта подавали 5 участников, снижение от начальной (максимальной) цены контракта составило 32,06%.

По итогам заседания Аукционной комиссии Заказчика принят Протокол подведения итогов электронного аукциона от 11.05.2017 №0575400000117000070-3 (далее – Итоговый протокол), согласно которому заявка ООО «Межконтиненталь Корпорация» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об Аукционе.

Итоговый протокол Аукциона размещен Заказчиком в единой информационной системе 11.05.2017 22:31.

В силу статьи 70 Закона о контрактной системе по результатам электронного аукциона контракт заключается с победителем такого аукциона.

Между ФГУП «Крымская железная дорога» и ООО «Межконтиненталь Корпорация» 22.05.2017 заключен Государственный контракт № Ф.2017.174130 на закупку щебня из плотных горных пород для балластного слоя с ценой 86 290 000,00 рублей (далее - Контракт). Контракт размещен в единой информационной системе: 22.05.2017 19:13, номер реестровой записи: 19102157783 17 000091.

На заседании Комиссии представители Заявителя пояснили следующее: «...

Заказчиком ФГУП «КЖД» в ЕИС было опубликовано извещение о проведении электронного аукциона №0575400000117000070 от 23.03.2017 на поставку щебня из плотных горных пород для балластного слоя. Победителем определения поставщика согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона №0575400000117000070 от 11.05.2017 было признано ООО «Межконтиненталь Корпорация».

В соответствии со ст. 70 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ (далее - Закон №44-ФЗ) с победителем был заключен договор 22.05.2017.

Согласно условиям договора п.2.2. Поставщик обязуется поставить товар в течение 30 календарных дней с момента направления заявки.

23.05.2017 Поставщику была направлена заявка №1261 на поставку 17000 тонн щебня.

Обязательства Поставщика по заявке 23.05.2017 №1261 не были выполнены в установленный в договоре срок.

23.06.2017 Поставщику была направлена заявка №2069 на поставку 17 000 тонн щебня, поставка товара по данной заявке не была произведена в установленный в договоре срок.

По состоянию на 24.07.2017 Поставщиком было отгружено 3161,785 тонн щебня из 34000 тонн по двум заявкам, на которые не были предоставлены документы на товар предусмотренных договором, а именно паспорта качества товара, а так же в соответствии с проведенной экспертизой качества товара (протокол испытания балластного щебня №055 от 17.07.2017 г.) поставленный щебень не соответствует ГОСТу 7293-2014 заявленном в техническом задании.

Пунктом 9.3. Договора поставки предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения договора на основаниях, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации и на основании Закона № 44-ФЗ.

В соответствии с п.9.4, 9.4.2. Договора поставки существенными нарушениями условий Договора, предоставляющими Заказчику право принять решение об одностороннем отказе от исполнения Договора являются:

9.4.2. Неоднократная (от двух и более раз) поставка Товара в неполном объеме или передача некомплектного Товара (за исключением случая, когда Поставщик, получивший требования Заказчика о некомплектности поставленных товаров, доукомплектует их без нарушения сроков, определенных в п. 2.19. Договора, либо заменяет на комплектные товары), если Поставщик не выполнил требования Заказчика о доукомплектовании товара в срок, установленный в настоящем Договоре.

Согласно части 8 статьи 95 Закона № 44-ФЗ расторжение контракта допускается в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. При этом частью 9 статьи 95 Закона № 44-ФЗ предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта только по основаниям, предусмотренным Гражданским Кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с п. 1 ст. 523 и п. 2 ст. 450 ГК РФ основанием для одностороннего отказа от исполнения договора поставки (полностью или частично) является существенное нарушение договора одной из сторон. Существенным признается нарушение, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Пункты 2 ст. 523 ГК РФ устанавливают перечень нарушений договора поставки, которые являются существенными в силу прямого указания закона.

Согласно п. 2 ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным, в частности, в случае неоднократного нарушения сроков поставки товаров.

В связи с недоставкой щебня и срывом производственных работ по ремонту железнодорожных путей 24.07.2017 Поставщику было направлено уведомление об одностороннем отказе от исполнения обязательств по Договору.

27.07.2017 Заказчиком было получено обращение Поставщика, датированное 26.07.2017 с просьбой отозвать Уведомление об одностороннем отказе от исполнения обязательств по Договору.

Согласно ч.14 статьи 95 Закона № 44-ФЗ 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.

Поставщиком в течение указанного срока не были устранены нарушения условий договора, послужившие основанием для принятия указанного решения.

В силу ч. 13 ст. 95 Закона № 44-ФЗ 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. Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу 04.08.2017...» (цитата обращения).

Таким образом, на заседании Комиссии установлено, что Заказчиком 24.07.2017 принято Уведомление об одностороннем отказе ФГУП «Крымская железная дорога» от исполнения Государственного контракта от 22.05.2017 года №Ф.2017.174130 (далее - Уведомление об одностороннем отказе от 24.07.2017), направленное Ответчику. 27.07.2017 Заказчиком было получено письмо от ООО «Межконтиненталь Корпорация» с просьбой отозвать Уведомление об одностороннем отказе от 24.07.2017. Вместе с тем, Заказчиком на официальном сайте не размещена информация об одностороннем отказе Заказчика от исполнении контракта.

В соответствии с частью 8 статьи 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.

В силу части 9 статьи 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.

Комиссией проанализированы положения Контракта, указанное условие предусмотрено разделом 9 Контракта.

Согласно части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 статьи 104 Закона о контрактной системе, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Представители Ответчика на заседании Комиссии не согласились с доводами Заявителя и предоставили следующие возражения: «...

В случае расторжения контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, в соответствии с частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, пунктом 8 Постановления, заказчик в течение 3 рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в уполномоченный орган информацию и документы.

Решение об одностороннем расторжении контракта № 1910215778317000091 от 22.05.2017 г. ФГУП «КЖД» приняло 24.07.2017 г. Заявление в УФАС по Республике Крым и городу Севастополю направлено 08.08.2017.

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение одного рабочего дня, следующего за датой 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).

В документах заявления ФГУП «КЖД» исх.№179 от 08.08.2017 отсутствуют сведения, подтверждающие получение ООО «Межконтиненталь Корпорация» уведомления об одностороннем отказе заказчика от исполнения договора.

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 подтверждений 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 нарушении части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе и п.9.9. договора «Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Договора не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе»

ФГУП «КЖД» не разместило информацию в единой информационной системе.

Частью 6 ст. 7.32 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за нарушение порядка расторжения контракта в случае одностороннего отказа от исполнения контракта в виде административного штрафа на должностных лиц в размере 50 тыс. руб.

Неразмещение должностным лицом в ЕИС информации и документов, размещение которых предусмотрено в соответствии с законодательством РФ о контрактной системе в сфере закупок,

ч. 3 ст. 7.30 КоАП РФ установлена административная ответственность (штраф на должностное лицо - 50 тысяч

рублей, на юридических лиц - 500 тысяч рублей).

Вышесказанное свидетельствует об отсутствии надлежащего уведомления

ООО «Межконтиненталь Корпорация» о принятом решении ФГУП «КЖД» об одностороннем отказе от исполнения контракта и сведения об ООО «Межконтиненталь Корпорация» не подлежат включению в Реестр в связи с нарушением заказчиком порядка расторжения контракта, предусмотренного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе. При этом данные действия заказчика содержат признаки состава административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 6 статьи 7.32 КоАП РФ.

По условиям подписанного договора от 22.05.2017 года № 1910215778317000091,

ООО «Межконтиненталь Корпорация» осуществляет в адрес ФГУП «Крымская железная дорога» поставку щебня из плотных горных пород для балластного слоя железнодорожного пути фракции 25-60.

Согласно п.2.1. Товар должен быть поставлен по адресу Заказчика силами и средствами Поставщика партиями согласно заявкам Заказчика, после направления заявки Заказчиком Поставщику посредством любых средств связи (почтовой, телефонной, электронной почта и др.), в срок установленный в п. 2.2. данного Договора.

ООО «Межконтиненталь Корпорация» получило заявку №1 на поставку щебня в количестве 17 000 тонн 23 мая 2017 г., о чем имеется подтверждение о приеме данной заявки.

В документах заявления ФГУП «КЖД» исх.№179 от 08.08.2017 отсутствуют сведения о получении ООО «Межконтиненталь Корпорация» заявки №2, что делает доводы ФГУП «КЖД» о неоднократном нарушении условия договора несостоятельными и указывает на необоснованность одностороннего отказа от исполнения договора.

Пунктом 2.2 договора предусмотрено, что качество поставляемого Товара должно соответствовать обязательным требованиям, предъявляемым к качеству Товара, действующим на территории Российской Федерации, условиям настоящего Договора, ГОСТам (ТУ изготовителя) и целям, для которых закупается Товар; подтверждаться сертификатами соответствия (декларациями о соответствии), удостоверениями (паспортами) качества и безопасности Товара, в случаях предусмотренных законодательством и иными документами, удостоверяющими соответствие Товара обязательным требованиям, действующим на территории Российской Федерации (заверенными надлежащим образом копиями указанных документов).

Для подтверждения качества поставляемого товара завезенного в период 30.05 по 30.06.2017 г., в соответствии с условиями договора, нами предоставлены следующие документы:

- сертификат соответствия RU AB875 00272 от 02.06.2017
- протокол испытаний щебня № ПИ-29-21032017, выданный 30.06.2017

ООО «Сибирский Инновационный Испытательный центр», подтверждающий соответствие завезенного в адрес ФГУП «КЖД» щебня требованиям ГОСТ 7392-2014

- ТОРГ-12 №220 от 30.06.2017
- счет-фактура №305 от 30.06.2017
- паспорт качества №2 от 30.06.2017, выданный ООО «РСБ-групп-инжиниринг» на отгруженную партию щебня
- счет на оплату №29 от 30.06.2017

В условиях заключенного с ФГУП «КЖД» договора отсутствует требование о соответствии Товара требованиям ТР ТС 003/2011, а указано требование о соответствии товара ГОСТ 7392-2014. Представленный нами пакет документов является исчерпывающим и достаточным для продукции производимой и реализуемой на территории Российской Федерации.

В рамках исполнения договора ООО «Межконтиненталь Корпорация» производило регулярную отгрузку щебня ФГУП «КЖД», передавая при этом сопроводительные документы на каждую поставленную партию. ФГУП «КЖД» в нарушении п.6 инструкции «О порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству» не производило приемку продукции ООО «Межконтиненталь Корпорация» и не передавало надлежаще оформленные и подписанные со своей стороны документы.

В нарушении п. 2.9 «Для проверки поставленного Поставщиком Товара, в части его соответствия условиям Договора, Заказчик проводит экспертизу. Экспертиза Товара, поставка которого, предусмотрена Договором, проводится Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации. Срок проведения экспертизы не может превышать 10 (десять) рабочих дней с момента поставки Товара.», п.2.10 «Приемка поставленного Товара оформляется товарной накладной формы № ТОРГ-12, которая подписывается (в случае создания приемочной комиссии, которая состоит не менее чем из пяти человек, акт экспертизы результатов предусмотренных Договором, в части их соответствия условиям Договора, подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается Заказчиком председателем комиссии) в сроки, не превышающие требования инструкции «О порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству» утвержденной постановлениями Госарбитража при Совете Министров СССР от 25.04.1966

№ П-7и(или) инструкции «О порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству» утвержденной постановлениями Госарбитража при Совете Министров СССР от 15.06.1965 № П-6, либо Поставщику в этот же срок Заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа (товарной накладной формы №ТОРГ-12)», ФГУП «КЖД» направляет в наш адрес Уведомление №2287 от 19.07.2017 о замене ранее завезенного щебня на щебень, соответствующий требованиям ГОСТ.

Согласно п.2.20. договора срок для замены некачественного товара Поставщиком определен в течении 20 календарных дней и должен был закончиться 8 августа 2017 г.

В нарушении условий договора 24.07.2017 ФГУП «КЖД» исх.№ ЮР-42 в адрес

ООО «Межконтиненталь Корпорация» было направлено уведомление ФГУП «КЖД» об одностороннем отказе от

исполнения обязательств по договору на основании нарушений Поставщиком сроков поставки. Фактически ФГУП «КЖД», нарушая п.2.2., 2.9., 2.10., 2.20., 6.1., 9.9., своими действиями препятствует ООО «Межконтиненталь Корпорация» в исполнении обязательства по государственному контракту. По данным фактам злоупотреблений служебным положением и незаконным действиям ФГУП «КЖД» 01.08.2017 было направлено заявление в Крымское ЛУ МВД России на транспорте (зарегистрировано в КУСП за №1935 от 01.08.2017). Данный материал проверки направлен по подследственности в следственный отдел Крымского ЛУ МВД РФ на транспорте для принятия решения. В настоящее время решение по материалу не принято и идет процедура проверки. В рамках проверки были проведены мероприятия по изъятию образцов щебня со склада заказчика и проведение независимой экспертизы. На основании письма №13/809 от 04.08.2017 Крымского ЛУ МВД России на транспорте испытательная лаборатория ООО «БауМикс» провела испытание предоставленных образцов щебня. Согласно протокола №297 от 09.08.2017 предоставленный образец щебня поставляемого ООО «Межконтиненталь Корпорация» в адрес ФГУП «КЖД» соответствует требованиям ГОСТ 7392-2014. Данный факт подтверждает довод ООО «Межконтиненталь Корпорация» об умышленном и искусственном затягивании ФГУП «КЖД» процедуры приемки товара с целью незаконного расторжения договора...» (цитаты письменных возражений Ответчика).

Так же на заседании Комиссии представителями Ответчика были приобщены документы, подтверждающие добросовестное действия Ответчика при исполнении государственных контрактов, а именно:

1. Договор подряда №МБ-14-09 с ЗАО «Газстройпроект» по обустройству баз временного хранения при строительстве «Южного потока» на сумму 348 390 971,00 руб.
2. Договор подряда №197/10 с ООО «Баурама» на строительство моторвагонного депо на сумму 67 302 764,00 руб.
3. Договор подряда №8/12-2015 с ООО «Лейма» на комплекс СМР на объектах ФГКОУ «Уссурийское суворовское военное училище МО РФ» на сумму 82 580 895,00 руб.
4. Договор подряда №05/01-2015 с ООО «Монтажстрой» на комплекс СМР по обустройству магистрального нефтепровода на сумму 45 361 806,00 руб.
5. Договор подряда №35/2016 с АО «Корта» на комплекс ремонтных работ на сумму 49 848 222,00 руб.
6. Договор подряда №8.1/2016-КШ с ООО «Лейма» на комплекс СМР на объектах ФГКОУ «Уссурийское суворовское военное училище МО РФ» на сумму 53 513 429,21 руб.
7. Договор подряда №201/11 с ООО «Баурама» на строительство моторвагонного депо на сумму 58 932 966,00 руб.
8. Договор поставки щебня №Щ-1/05 с ООО «РСБ-групп-инжиниринг» на сумму 92 млн.руб., счет фактура и ТОРГ-12 от 12.05.2017 на 30 000 тн. щебня.
9. Договор ответственного хранения №5-ХР с ООО «РСБ-групп-инжиниринг».
10. Договор поставки щебня №22/17 с ООО «ТД БелЭкспорт» на сумму 49 000 000,00 руб.
11. Письма ООО «Межконтиненталь Корпорация» в адрес ФГУП «КЖД» исх. №312/17 от 11.07.2017, №197/19 от 19.07.2017, №25 от 24.07.2017, №47 от 24.07.2017, №28/25 от 25.07.2017, №52/28 от 28.07.2017, №71/31 от 31.07.2017
12. Письмо ФГУП «КЖД» исх. №1851 от 31.05.2017
13. Акт ПЧ-1 ФГУП «КЖД» от 14.07.2017

Комиссия, изучив материалы дела №06/2915-17-РНП, предоставленные Заявителем и Ответчиком, выслушав пояснения представителей сторон, приходит к выводу, что Ответчиком предоставлены достаточные доказательства, свидетельствующие о добросовестном исполнении взятых обязательств по заключенному Контракту.

Учитывая изложенное, руководствуясь положениями статей 95, 104 Закона о контрактной системе, постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия

РЕШИЛА:

Отказать Заявителю во включении информации об Ответчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.