

РЕШЕНИЕ № РНП-03/148-2019

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

(003/06/104-1166/2019)

«9» декабря 2019 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе:

<....>;

<....>;

<....>;

в присутствии представителя Государственного казенного учреждения Республики Бурятия "Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия" (далее – Заказчик) – <....>. (доверенность от 18.07.2019 № 28), директора ООО «Джи Ди Кей Инновационные технологии» - <....>.,

рассмотрев обращение КУ «Управление капитального строительства Правительства Республики Бурятия» (вх. от 02.12.2019 № 7963) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Джи Ди Кей Инновационные Технологии» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта от 20.09.2019 № 0102200001619003491 (реестровый номер контракта - 20323082240 19 000131), заключенного по итогам проведенного запроса предложений в электронной форме на выполнение работ по строительству объекта «Строительство школы на 100 мест в с.Клюевка Кабанского района Республики Бурятия, номер закупки - 0102200001619003491 (далее – Запрос предложений), в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе» (далее – Закон о контрактной системе),

**УСТАНОВИЛА:**

Заказчиком 07.11.2019 принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 20.09.2019 № 0102200001619003491 (далее – Контракт), заключенного с ООО «Джи Ди Кей Инновационные Технологии», в связи с тем, что по состоянию на 07.11.2019 Обществом не исполнены обязательства по контракту на сумму 156 200 345,00 рублей, предусмотренных графиком выполнения работ. Работы произведены на сумму 3 553 311,00 рублей.

Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе направили сведения о включении ООО «Джи Ди Кей Инновационные Технологии» в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель ООО «Джи Ди Кей Инновационные Технологии» на заседании Комиссии дал пояснения в соответствии с представленным письменным отзывом. Считает, что Заказчиком нарушен порядок расторжения контракта, предусмотренный частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе поскольку Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 07.11.2019 следовало направить в адрес Общества течение трех рабочих дней, но было направлено на 6 рабочих дней. Также полагает что до окончания срока выполнения работ, предусмотренных пунктом 6.1 контракта (до 20.12.2019) работы можно было выполнить. Из предусмотренных графиком выполнения работ были выполнены работы на 3 553 311,00 рублей, которые приняты Заказчиком и оплачены, также закуплены материалы и оборудование, которые Заказчиком не оплачены.

Просил не включать Общество в реестр недобросовестных поставщиков.

**Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, установила следующее:**

14.08.2019 в ЕИС размещено извещение № 0102200001619003491 о проведении запроса предложений. Начальная (максимальная) цена контракта – 159 753 656,00 рублей.

20.09.2019 между Заказчиком и ООО «Джи Ди Кей Инновационные Технологии» заключен государственный контракт 0102200001619003491 на выполнение работ по строительству объекта «Строительство школы на 100 мест в с.Клюевка Кабанского района Республики Бурятия, на сумму – 159 753 656,00 рублей.

Реестровый номер контракта – 20323082240 19 000131.

Сроки выполнения работ установлены с даты заключения контракта, срок окончания выполнения работ – не позднее 20.12.2019.

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.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

07.11.2019 в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе и пунктом 18.7 Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

В соответствии с частью 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.

С учетом указанной нормы Закона о контрактной системе необходимо проверить осуществление заказчиком следующих действий:

- размещение в установленные сроки решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе;
- направление решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным

письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте;

- направление решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта поставщику (подрядчику, исполнителю) телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование направления такого решения и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

Неисполнение вышеперечисленных действий свидетельствует об отсутствии надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта и сведения о соответствующем поставщике (подрядчике, исполнителе) 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.

07.11.2019 решение об одностороннем отказе размещено в ЕИС с соблюдением срока, предусмотренного **частью 12 статьи 95** Закона о контрактной системе.

Направление решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением произведено с нарушением срока, установленного **частью 12 статьи 95** Закона о контрактной системе, а именно Решение Заказчика от 07.11.2019 подлежало направлению в адрес подрядчика в течение трех рабочих дней (с 08.01.2019 по 12.11.2019), но было направлено 15.11.2019.

Иным способом - посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование направления такого решения и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю), Заказчиком не осуществлялось.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта получено ООО «Джи Ди Кей Инновационные Технологии» 19.11.2019. Подтверждение Заказчиком получено 20.11.2019 (приложена копия почтового уведомления о вручении).

Датой 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.

В течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления исполнителя им не было устранено нарушение условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем расторжении.

В соответствии с **частью 13 статьи 95** Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Следовательно, решение Заказчика от 07.11.2019 об одностороннем отказе от заключения контракта вступило в силу – 02.12.2019 года (с учетом выходных дней).

Вместе с тем, Комиссия Бурятского УФАС России выслушав доводы, изучив представленные материалы приходит к следующему выводу:

Как указано в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2011 года N 1811-О-О и от 24 сентября 2012 года N 1807-О, статья 19 Закона о размещении заказов направлена на обеспечение добросовестной конкуренции среди участников размещения государственного заказа.

Односторонний отказ от исполнения государственного контракта является в соответствии со **статьей 104** Закона о размещении заказов одним из оснований для включения сведений о таком участнике в реестр недобросовестных поставщиков.

Данная санкция влечет для участника закупки неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку может ограничить права такого участника на участие в течение установленного срока в аукционах по размещению государственных и муниципальных заказов (**часть 1.1 статьи 31** Закона о контрактной системе).

Как указано в Определении Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12, включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника размещения заказа, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о размещении заказов.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П и от 21 ноября 2002 года N 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционному защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в аукционах, антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника заказа.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения ООО «Джи Ди Кей Инновационные Технологии», выраженного в умышленном неисполнении контракта в установленные сроки, кроме того, срок выполнения работ, установленный **пунктом 6.1** контракта (до 20.12.2019) не истек.

На момент принятия решения Заказчика об одностороннем отказе от заключения контракта, Обществом были выполнены работы, предусмотренные **приложением № 5 «График выполнения работ»** к государственному контракту, а именно по сносу строения, наружные электрические сети, частично общестроительные работы и наружные сантехнические сети, которые были приняты Заказчиком и оплачены.

Принимая во внимание вышесказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «Джи Ди Кей Инновационные Технологии» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается умышленное неисполнение условий контракта.

На основании изложенного и руководствуясь **статьей 104** Закона о контрактной системе, **Постановлением** Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Бурятского УФАС России,

#### РЕШИЛА:

1. Сведения в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Джи Ди Кей Инновационные Технологии» (ИНН – 0326495479, КПП -032601001, адрес (место нахождения): 670000, г.Улан-Удэ, ул. Борсоева,71) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.
2. Признать Заказчика нарушившим порядок расторжения контракта, предусмотренного **частью 12 статьи 95** Закона о контрактной системе.
3. Передать материалы рассмотрения жалобы должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения административного производства по части **6 статьи 7.32** КоАП РФ.

Дата	I раздел	Дата	II раздел	III раздел
------	----------	------	-----------	------------

вступления в силу Решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения	Регламентированная дата направления заказчиком сведений контрольный орган	Фактическая дата направления в заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по разделу I	регистрации контрольным органом обращения заказчика	Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения размещения в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения размеще в ЕИС
02.12.19	03.12 – 05.12. 2019	02.12. 2019	-	02.12.2019	09.12. 2019	09.12. 2019	-	10.12- 12.12.2019	10.12.2019

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии <...>

Члены комиссии <...>, <...>