

Решение № РНП-48-9м/15

по результатам контрольного мероприятия

24 февраля 2015 года

г. Липецк

На основании Приказа Липецкого УФАС России от 30.01.2015 № 13, ст. 99, ст. 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) Комиссией Липецкого УФАС России в составе:

председатель: Л.А. Черкашина — заместитель руководителя управления - начальник отдела антимонопольного контроля на товарных и финансовых рынках,

члены Комиссии: А.В. Хохольских –государственный инспектор отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти, Т.Н. Ролдугина — заместитель начальника отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти,

проведено контрольное мероприятие по проверке сведений, поступивших от комитета коммунального хозяйства администрации города Ельца об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0146300027414000314-0132347-01, заключенного с ООО «Мостдорстрой» по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия ул. <...> (реестровый номер <...>) (далее-электронный аукцион).

Проверка проведена в присутствии представителей:

- заказчика - комитета коммунального хозяйства администрации города Ельца – <...>

- уполномоченного органа - комитет по размещению муниципального заказа администрации города Ельца – <...>, <...> ,

ООО «Мостдорстрой»- <...>, <...>, <...>.

Проверка начата 10.02.2015, окончена 24.02.2015.

Проведение контрольного мероприятия назначено на 19.02.2015. Однако, в связи с необходимостью получения от уполномоченного органа второй части аукционной заявки ООО «Мостдорстрой» в проведении контрольного мероприятия был объявлен перерыв до 24.02.2015.

Место проведения проверки: г. Липецк, пл. Плеханова, д. 1.

Контрольным мероприятием установлено:

В Липецкое УФАС России 09.02.2015, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе от комитета коммунального хозяйства администрации

города Ельца (далее по тексту – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с ООО «Мостдорстрой».

Присутствующий при проведении внеплановой проверки представитель заказчика по факту одностороннего отказа от исполнения контракта пояснил, что 01.09.2014 между заказчиком и ООО «Мостдорстрой» заключен контракт № 0146300027414000314-0132347-01. Согласно данному контракту работы должны быть выполнены в срок до 30.09.2014. Однако, по состоянию на 03.02.2015 работы выполнены не были, в связи с чем, было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения об ООО «Мостдорстрой» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Представители ООО «Мостдорстрой» пояснили, что приступать к работам было нецелесообразно, поскольку была уверенность в том, что работы не будут оплачены. Данный вывод был сделан на основании того, что с данным заказчиком общество заключило ряд контрактов, которые им не были оплачены до настоящего времени. Также заказчик препятствовал обществу в выполнении работ путем запрета на складирование асфальта.

Руководствуясь пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1062, на основании пункта 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, и в результате рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике установлено следующее:

На официальном сайте госзакупок РФ www.zakupki.gov.ru размещена документация об электронном аукционе на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия <...> и извещение № 0146300027414000314.

Согласно протоколу подведения итогов аукциона от 19.08.2014 № 250/3 победителем электронного аукциона признано ООО «Мостдорстрой».

01.09.2014 заказчиком и ООО «Мостдорстрой» заключен муниципальный контракт № 0146300027414000314-0132347-01 на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия <...> (жд больница).

Существенным условием рассматриваемого контракта является срок выполнения работ:

начало работ – с момента заключения Настоящего контракта,

окончание – 30 сентября 2014 г.

Указанный срок выполнения работ был также объявлен в извещении о проведении электронного аукциона.

Согласно пояснениям сторон и представленным сведениям, работы ООО «Мостдорстрой» в установленный срок (а также на данный момент) не выполнены.

Согласно части 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 соответствии с частью 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.

Пунктом 17.1 контракта № 0146300027414000314-0132347-01 установлено, что контракт может быть расторгнут по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 2 статьи 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В силу ч. 12 ст. 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 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 (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На проведение внеплановой проверки заказчиком представлено принятое им

25.12.2014 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0146300027414000314-0132347-01.

Комиссией установлено, что требования Закона о контрактной системе при принятии указанного решения заказчиком соблюдены полностью, решение вступило в законную силу.

При таких обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что контракт от 01.09.2014 № 0146300027414000314-0132347-01 расторгнут.

В силу ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе 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.

На проведение контрольного мероприятия ООО «Мостдорстрой» не представлено доказательств отсутствия объективных причин у общества для неисполнения контракта.

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Таким образом, Комиссией Липецкого УФАС в ходе проведения контрольного мероприятия установлено, что ООО «Мостдорстрой» не действовал правомерно и добросовестно, а также не предпринял все зависящие от него меры для исполнения контракта в установленные сроки.

В тоже время при проведении внеплановой проверки Комиссией в действиях единой комиссии установлены нарушения ч. 6 ст. 69 Закона о контрактной системе, и нарушения ч. 27 ст. 34, ч. 3 ст. 33, п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе в действиях уполномоченного органа, которые выразились в следующем:

1. Согласно п. 47.2 документации об электронном аукционе денежные средства возвращаются поставщику (подрядчику, исполнителю) при условии надлежащего исполнения им всех своих обязательств по контракту незамедлительно со дня получения «Заказчиком» соответствующего письменного требования соответствующего поставщика (подрядчика, исполнителя).

Проектом контракта установлено, что обеспечение исполнения Контракта возвращается (прекращается) Подрядчику в течение _____ дней после подписания сторонами акта выполненных работ (п. 16.4).

Вместе с тем, в заключенном заказчиком и ООО «Мостдорстрой» контракте пункт 16.4 содержит следующее условие: «обеспечение исполнения Контракта возвращается (прекращается) Подрядчику в течение 60 дней после подписания

сторонами акта выполненных работ.

В силу ч. 27 ст. 34 Закона о контрактной системе в контракт включается обязательное условие о сроках возврата заказчиком поставщику (подрядчику, исполнителю) денежных средств, внесенных в качестве обеспечения исполнения контракта (если такая форма обеспечения исполнения контракта применяется поставщиком (подрядчиком, исполнителем)).

Таким образом, уполномоченный орган в нарушение данного требования включил в проект контракта условие о сроках возврата подрядчику обеспечения исполнения контракта, не соответствующее условию, предусмотренному в документации.

2. Частью 3 ст. 33 Закона о контрактной системе установлено, что не допускается включение в документацию о закупке (в том числе в форме требований к качеству, техническим характеристикам товара, работы или услуги, требований к функциональным характеристикам (потребительским свойствам) товара) требований к производителю товара, к участнику закупки (в том числе требования к квалификации участника закупки, включая наличие опыта работы), а также требования к деловой репутации участника закупки, требования к наличию у него производственных мощностей, технологического оборудования, трудовых, финансовых и других ресурсов, необходимых для производства товара, поставка которого является предметом контракта, для выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, за исключением случаев, если возможность установления таких требований к участнику закупки предусмотрена настоящим Федеральным законом.

В нарушение данной нормы в техническом задании (приложение № 2 к документации об электронном аукционе) установлено, что производитель работ должен иметь полный комплект дорожных знаков и технических средств регулирования движения, знаки должны быть выполнены на желтом фоне с применением пленки с высокой интенсивностью световозвращения.

3. Пунктом 36.2 документации установлено, что вторая часть заявки должна содержать документы или копии этих документов, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 1 и 2 части 1](#) статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкция по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе.

Так, п. 2 ч. 5 ст. 66 Закона о контрактной системе установлено, что вторая часть заявки должна содержать документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктом 1 части 1](#) и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона, или копии этих документов, а также декларация о соответствии участника такого аукциона

требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 настоящего Федерального закона.

При таких обстоятельствах, требования к содержанию второй части заявки установлены в документации без учета положений п. 2 ч. 1 ст. 64 Закона о контрактной системе.

4. Пунктом 36 документации установления требования к содержанию второй части заявки, в числе которых:

36.3 декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным [пунктами 3](#) - 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ;

36.3.1 Непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

36.3.2 Неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

36.3.3 Отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

36.3.4 Отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

36.3.5 Обладание участником закупки исключительными правами на результаты

интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

36.3.6 Отсутствие между участником закупки и заказчиком конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества.

36.3.7 Отсутствию в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки - юридического лица.

В силу ч. 6 ст. 69 Закона о контрактной системе заявка на участие в электронном аукционе признается не соответствующей требованиям, установленным документацией о таком аукционе, в случае:

1) непредставления документов и информации, которые предусмотрены пунктами 1, 3 - 5, 7 и 8 части 2 статьи 62, частями 3 и 5 статьи 66 настоящего Федерального закона, несоответствия указанных документов и информации требованиям, установленным документацией о таком аукционе, наличия в указанных документах недостоверной информации об участнике такого аукциона на дату и время окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе;

2) несоответствия участника такого аукциона требованиям, установленным в соответствии с частью 1, частями 1.1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 настоящего Федерального закона.

На проведение внеплановой проверки уполномоченным органом представлена вторая часть заявки ООО «Мостдорстрой», в ходе анализа которой установлено, что данный участник не продекларировал свое соответствие требованию, установленному в документации - обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в

связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма.

Таким образом, ООО «Мостдорстрой» не представило сведений, установленных в п. 36.3.5 документации об электронном аукционе. Следовательно, действия единой комиссии уполномоченного органа по признанию заявки данного участника соответствующей требованиям документации является неправомерными и нарушают требования ч. 6 ст. 69 Закона о контрактной системе.

При таких обстоятельствах, победителем электронного аукциона признан участник закупки, чья заявка должна быть отклонена.

По смыслу Закона о контрактной системе включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по сути является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика).

Вместе с тем, оценивая обстоятельства соблюдения уполномоченным органом и его единой комиссией требований Закона о контрактной системе при осуществлении закупки, Комиссия Липецкого УФАС России полагает, что не может являться основанием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков участника закупки, признанного победителем с нарушением требований Закона о контрактной системе.

Исходя из изложенного, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что с учетом допущенных уполномоченным органом и его единой комиссией нарушений Закона о контрактной системе, сведения в отношении ООО «Мостдорстрой» на основании части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включены быть не могут.

Комиссия, руководствуясь ст. 99, ст. 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

РЕШИЛА:

1. Не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения, представленные заказчиком - комитетом коммунального хозяйства администрации города Ельца об обществе с ограниченной ответственностью «Мостдорстрой» <...>, в связи с односторонним отказом от исполнения муниципального контракта № № 0146300027414000314-0132347-01 от 01.09.2014, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту дорожного покрытия <...> (реестровый номер <...>).

2. В действиях уполномоченного органа - комитета по размещению муниципального заказа администрации города Ельца установлены нарушения ч. 27 ст. 34, ч. 3 ст. 33, п. 2 ч. 1 ст. 66 Закона о контрактной системе, и нарушения ч. 6 ст. 69 Закона о контрактной системе в действиях единой комиссии.

3. Предписание об устранении выявленных нарушений не выдавать ввиду расторжения контракта.

4. Передать материалы проведения внеплановой проверки должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.