

РЕШЕНИЕ № РНП-74-149/2014

об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

17 ноября 2014 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия), в составе:

Председателя Комиссии:	«.....»	- заместителя руководителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	«.....»	специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	«.....»	заместителя начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

руководствуясь статьями 99, 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), рассмотрев обращение ГБУЗ «ЧОКОД» (далее - Заказчик) о включении ООО «АЛАТЫРЬ», учредителей, членов коллегиальных исполнительных органов, лиц, исполняющих функции единоличного исполнительного органа ООО «АЛАТЫРЬ» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 276 от 22.08.2014, заключенного по итогам электронного аукциона на проведение работ по восстановлению водоснабжения (извещение № 0369200000914000276), в присутствии:

представителя ООО «АЛАТЫРЬ», действующего на основании доверенности от 28.06.2014;

представителей ГБУЗ «ЧОКОД», действующих на основании доверенностей от 07.11.2014,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 23.10.2014 поступило обращение Заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков ООО «АЛАТЫРЬ» учредителя и лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа указанного юридического лица, в порядке, предусмотренном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела, Заказчиком объявлен Аукцион путем размещения на официальном сайте в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 22.07.2014 извещения о проведении Аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 310 370 рублей.

Контракт № 276 от 22.08.2014 на выполнение работ по ремонту системы отопления заключен с ООО «АЛАТЫРЬ» на сумму 251 258 рублей 62 копейки.

Согласно обращению Заказчика, Общество не исполнило в полном объеме обязательства, предусмотренные контрактом, несмотря на неоднократные обращения Заказчика о напоминании сроков выполнения работ, что послужило основанием для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в порядке, предусмотренном статьей 95 Закона о контрактной системе.

В доказательства обоснованности принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком в материалы дела представлена переписка с подрядчиком по вопросам, связанным с исполнением контракта (письма, претензия, протоколы совещаний и т.д.).

Представитель ООО «АЛАТЫРЬ» против включения Общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) возражал, на заседании Комиссии Челябинского УФАС России в устном порядке пояснил, что подрядчик не уклонялся от исполнения обязательства, предусмотренных контрактом, неоднократно обращался к заказчику с просьбой выдать техническую документацию.

Согласно пояснениям представителя ООО «АЛАТЫРЬ» решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом Общество не получало.

Изучив представленные сторонами документы, заслушав пояснения сторон, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

1. В соответствии с частью 2 статьи 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.

Частью 9 статьи 95 Закона 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.

Частью 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Часть 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривает, что 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.

Если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков (часть 3 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Часть 1 статьи 719 Гражданского кодекса Российской Федерации определяет, что подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, **технической документации** или подлежащей переработке (обработке) вещи, **препятствует исполнению договора подрядчиком**, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 указанного 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.

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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Материалами дела установлено, что в соответствии с протоколом подведения итогов от 11.08.2014 Победителем Аукциона признано ООО «АЛАТЫРЬ» по цене контракта 251258 рублей 62 копейки. Указанный протокол размещен на официальном сайте в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 11.08.2014.

Заказчиком 12.08.2014 посредством функционала электронной площадки ООО «РТС-тендер» проект контракта направлен Победителю Аукциона на подписание.

18.08.2014 контракт подписан ООО «АЛАТЫРЬ».

19.08.2014 Заказчиком направлено предложение о доработке контракта Победителем Аукциона.

20.08.2014 прикреплен файл с доработками по контракту, контракт подписан ООО «АЛАТЫРЬ», в качестве обеспечения исполнения контракта представлено платежное поручение № 182 от 18.08.2014 на сумму 31 037 рублей.

22.08.2014 контракт подписан со стороны Заказчика.

Согласно пункту 1.4 заключенного контракта установлен следующий срок выполнения работ – в течение 30 календарных дней с момента заключения контракта.

Пунктом 2.2.2 контракта установлено, что при заключении контракта заказчик обязан представить подрядчику всю необходимую документацию для надлежащего выполнения работ в соответствии с техническим заданием.

Заказчиком 05.09.2014 в адрес Общества направлено письмо (исх. № 1549 от 05.09.2014) с просьбой направить уполномоченного представителя подрядчика для участия в оперативном совещании по вопросам выполнения работ.

08.09.2014 в присутствии представителя ООО «АЛАТЫРЬ» проведено оперативное совещание, по результатам которого сторонами подписан протокол, содержащий сведения о необходимости совершения сторонами следующих действий: подрядчику предоставить план-график производства работ, копии документов на производство сварочных работ до 09.09.2014 и немедленно приступить к работам на объекте.

Заказчиком 15.09.2014 в адрес Общества направлено письмо (исх. № 1612 от 15.09.2014) с просьбой направить уполномоченного представителя подрядчика для участия в оперативном совещании по вопросам выполнения работ.

15.09.2014 по результатам проведенного оперативного совещания заказчик не утвердил план-график выполнения работ, представленный подрядчиком.

26.09.2014 Заказчиком направлено письмо (исх. № 1697 от 26.09.2014) ООО «АЛАТЫРЬ» о необходимости совершения действий, направленных на выполнение работ в соответствии с заключенным контрактом.

02.10.2014 по результатам проведения оперативного совещания стороны по контракту приняли на себя следующие обязательства: заказчику передать схему прокладки трубопровода отопления и график выполнения демонтажных работ, подрядчику выполнить монтажные работы системы отопления по схеме, что подтверждается соответствующим протоколом совещания.

07.10.2014 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основанию, предусмотренному частью 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации.

08.10.2014 копия решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, а также требование об оплате штрафа вручены директору Общества нарочно, согласно пояснениям Заказчика в одном конверте направлены заказным письмом с уведомлением, решение об одностороннем отказе размещено на официальном сайте в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru 09.10.2014 в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

10.10.2014 директору Общества вручено письмо (исх. № 1804 от 10.10.2014) о необходимости представления счета-фактуры, актов приемки выполненных работ и справки о стоимости работ.

13.10.2014 ООО «АЛАТЫРЬ» представил Заказчику акты по форме КС-2, КС-3 от 06.10.2014.

Заказчиком 16.10.2014 Обществу направлено уведомление № 1858 с предложением прибыть на место выполнения работ для составления акта (перечня) необходимых доработок и указания сроков их выполнения.

17.10.2014 Обществу направлено уведомление о необходимости выполнить работы до 20.10.2014, а в случае невыполнения в указанный срок всего объема, предоставить документы, подтверждающие выполнение части работ, качество которых соответствует контракту для цели их оплаты.

20.10.2014 Заказчиком на официальном сайте в сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru в Реестре контрактов (реестровый номер контракта 0369200000914000398) размещены сведения о расторжении контракта в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения обязательств, предусмотренных контрактом.

21.10.2014 представители Общества и Заказчика произвели осмотр фактически выполненных работ по контракту и выявили, что указанных объем не соответствует объемам работ, представленному в актах КС-2, КС-3, что подтверждается актом проверки фактически выполненных работ от 21.10.2014.

30.10.2014 Обществу направлено письмо с предложением предоставить акты КС-2, КС-3 в соответствии с актом проверки фактически выполненных работ от 21.10.2014.

Подрядчик 06.11.2014 представил надлежащие акты КС-2, КС-3, которые по результатам проверки 10.11.2014 подписаны Заказчиком.

14.11.2014 Обществу оплачены фактически выполненные и принятые Заказчиком работы в сумме 195 812 рублей 85 копеек (платежное поручение № 501901от 14.11.2014).

Основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение подрядчиком (стороны по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения хозяйствующего субъекта в Реестр недобросовестных поставщиков - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством, в рассматриваемом случае применяются нормы статьей 715, 717, 719 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Комиссией Челябинского УФАС России, исходя из имеющихся на момент принятия решения доказательств (документов, сведений и информации), установлено, что Заказчик в нарушение пункта 2.2.2 заключенного контракта не передал ООО «АЛАТЫРЬ» при заключении контракта техническую документацию, необходимую для надлежащего выполнения работ, определения конкретного места выполнения работ, что в силу части 1 статьи 719 Гражданского кодекса Российской Федерации является основанием для приостановления подрядчиком работ либо для использования подрядчиком права не приступать к работам.

Следует отметить, что в материалы дела Заказчиком не представлено неопровержимых доказательств, свидетельствующих о направлении Обществу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом с уведомлением о вручении в соответствии с частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе и получении такого письма Обществом, а также передачи необходимой для надлежащего выполнения работ технической документации.

Таким образом, антимонопольный орган не усматривает в поведении ООО «АЛАТЫРЬ» признаков недобросовестности, наличия вины, что является одним из оснований для применения к Обществу ответственности в виде включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В ходе проведения внеплановой проверки и рассмотрения сведений о включении

ООО «АЛАТЫРЬ» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Комиссией Челябинского УФАС России выявлены следующие нарушения законодательства о контрактной системе.

2. В нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3 статьи 66 Закона о контрактной системе Заказчиком в пункте 15 Информационной карты документации об Аукционе не установлено требование о представлении в первой части заявки на участие в Аукционе конкретных показателей используемого товара, соответствующих значениям, установленным документацией об аукционе, и указание на товарный знак (его словесное обозначение) (при наличии), знак обслуживания (при наличии), фирменное наименование (при наличии), патенты (при наличии), полезные модели (при наличии), промышленные образцы (при наличии), наименование места происхождения товара или наименование производителя товара, тогда как максимальные и минимальные показатели, показатели, которые не могут изменяться, установлены Заказчиком в Приложении № 2 к Информационной карте документации об Аукционе «Требования к используемым материалам и оборудованию».

3. В нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе Заказчиком в пункте 15 Информационной карты документации об Аукционе неправомерно установлено требование о представлении во второй части заявки на участие в Аукционе документа, подтверждающего правомочность участника закупки заключать контракт (устав или учредительный контракт или свидетельство о государственной регистрации юридического лица), поскольку пункт 2 части 5 статьи 66 Закона о контрактной системе в указанной части утратил силу в соответствии с Федеральным законом от 04.06.2014 № 140-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

4. В нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, пункта 3 части 5, части 6 статьи 66 Закона о контрактной системе Заказчиком в пункте 15 Информационной карты документации об Аукционе неправомерно установлено требование о представлении во второй части заявки на участие в Аукционе документов, подтверждающих соответствие товара, работы или услуги требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, поскольку требования к работам по ремонту системы отопления законодательством Российской Федерации не установлены.

5. В нарушение части 3 статьи 64, части 6 статьи 31 Закона о контрактной системе Заказчиком в пункте 17 Информационной карты документации об Аукционе неправомерно установлены требования о соответствии участника закупки требованиям законодательства Российской Федерации, поскольку выполнение работ, являющихся объектом закупки, не требует наличия у участников закупки свидетельства СРО, лицензии или иного разрешающего документа, и о правомочности (пункт 2 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе утратил силу в соответствии с Федеральным законом от 04.06.2014 № 140-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»).

6. В нарушение пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе в документации об Аукционе отсутствует инструкция по заполнению заявки.

7. В нарушение части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе Заказчиком в пункте 27 Информационной карты документации об Аукционе, пункте 10.1 проекта контракта неправомерно в качестве одного из способа обеспечения исполнения контракта указана передача в залог денежных средств.

8. В нарушение части 7 статьи 34 Закона о контрактной системе Заказчиком в пункте 5.2 проекта контракта неправомерно установлен размер пени за просрочку исполнения обязательств - 1/300 ставки рефинсирования.

Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере, определенном в порядке, установленном Правительством Российской Федерации, но не менее чем одна трехсотая действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем) (часть 7 статьи 34 Закона о контрактной системе).

Согласно пунктам 6-8 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом (за исключением просрочки исполнения обязательств заказчиком, поставщиком (подрядчиком, исполнителем)), и размера пени, начисляемой за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом» Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательства, предусмотренного контрактом, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем), и определяется по формуле: $P = (C - B) \times S$.

Кроме того, по указанной в Постановлении формуле расчета пени размер ставки рефинансирования может составить от 0,01 до 0,03 ставки рефинансирования, установленной Центральным банком Российской Федерации на дату уплаты пени.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 96, 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГБУЗ «ЧОКОД», в отношении ООО «АЛАТЫРЬ» (454015, г. Челябинск, ул. Бурденюка, 16-82, ИНН/КПП 7448163410/744801001), учредителей ООО «АЛАТЫРЬ» «.....» и «.....» и директора «.....» в Реестр

недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

2. Признать в действиях Заказчика нарушения пункта 2 части 1, части 3 статьи 64, подпункта «б» пункта 3 части 3, пункта 3 части 5, части 6 статьи 66, части 6 статьи 31, части 7 статьи 34, части 3 статьи 96 Закона о контрактной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трёх месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии «.....»

Члены Комиссии «.....»

«.....»