

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-07-2020

2 9 . 0 1 . 2 0 2 0

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд в составе:

председатель комиссии: <...>

при участии представителя Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области (далее - Заказчик) <...>, представителя ООО «Техинжстрой» (далее - Подрядчик) <...>, рассмотрела материалы, поступившие от Заказчика для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Техинжстрой», в связи с односторонним отказом от исполнения договора, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с универсальным игровым залом 42x24» по адресу: п. Палатка, Хасынский район, Магаданской области» (реестровый номер 0347200001019000036).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, на основании пунктов 11, 12 Постановления Правительства РФ от 25.11.2014 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

УСТАНОВИЛА:

1. 07.05.2019 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с универсальным игровым залом 42x24» по адресу: п. Палатка,

Хасынский район, Магаданской области» (реестровый номер 0347200001019000036).

Начальная (максимальная) цена контракта 235 114 590,00 рубля.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 24.05.2019 09:00; дата и время окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 27.05.2019; дата проведения аукциона в электронной форме - 30.05.2019.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 27.05.2019 №0347200001019000036-4, единственная заявка ООО «Техинжстрой» признана соответствующей требованиям.

17.06.2019 между Министерства строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области и ООО «Техинжстрой» был заключен государственный контракт №0347200001019000036 на строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с универсальным игровым залом 42x24» по адресу: п. Палатка, Хасынский район, Магаданской области» (далее – Контракт) с ценой 235 114 590,00 руб.

2. 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.

В соответствии с пунктом 12.1.3 Контракта, настоящий Контракт может быть расторгнут:

-по соглашению Сторон;

- по решению суда;

- в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

Согласно пункту 12.2.4 Контракта, государственный заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации, а также в установленных контрактом случаях, в том

числе, при установлении факта предоставления Застройщиком недостоверной банковской гарантии.

Согласно части 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.

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.

27.12.2019 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

27.12.2019 данное решение было направлено Заказчиком по адресу Подрядчика, указанному в Контракте, а также посредством электронной почты.

30.12.2019 решение об одностороннем отказе от исполнения

контракта было размещено Заказчиком в ЕИС.

09.01.2020 Заказчиком получена информация о вручении решения ООО «Техинжстрой» посредством почтового отправления.

Таким образом, датой получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику указанного решения является 09.01.2020.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является 20.01.2020.

20.01.2020 информация о расторжении контракта была размещена Заказчиком в ЕИС.

Следовательно, Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения договора.

3. Согласно ч. 6 ст. 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 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Материалы о включении ООО «Техинжстрой» в реестр недобросовестных поставщиков, были направлены Заказчиком 22.01.2020 (исх.№290/25-6) и поступили в Магаданское УФАС России 22.01.2020 вх.№02/201.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что Заказчиком соблюден срок направления сведений в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, о факте одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

4. Как следует из представленных материалов, основанием принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта Заказчиком является предоставление недействительной и ненадлежащей банковской гарантии Подрядчиком – ООО «Техинжстрой».

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что представленная ООО «Техинжстрой» банковская гарантия №332485 от 14.06.2019, выданная АО АКБ «Абсолют Банк», в качестве обеспечения исполнения контракта, отсутствует в реестре банковских гарантий. Представителем Заказчика представлены в материалы дела доказательства отсутствия банковской гарантии в Реестре банковских гарантий. Кроме того, указанная банковская гарантия была размещена на ЕЭТП 14.06.2019 в 22:02 по местному времени, 17.06.2019 увидев банковскую гарантию, сотрудником отдела контрактной службы Министерства был подписан государственный контракт без проведения проверки наличия банковской гарантии в Реестре банковских гарантий. Факт отсутствия банковской гарантии в реестре, установлен Прокуратурой при проведении проверки.

Представитель подрядчика пояснил, что после принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе, Обществом были предприняты необходимые меры по выпуску банковской гарантии другим банком, ввиду недобросовестности действий АО АКБ «Абсолют Банк», выдавшего банковскую гарантию ранее.

Однако, в связи с окончанием календарного года, выпуск банковской гарантии был затруднен. В материалы дела представлена переписка с сотрудником банка о выпуске банковской гарантии.

20.01.2020 от ПАО «Севергазбанк» был получен официальный ответ (исх.№1/1102) о принятии отрицательного решения по выпуску банковской гарантии, ввиду опубликования 20.01.2020 решения об одностороннем отказе от исполнения контракта №0347200001019000036 от 17.06.2019. В связи с чем, представить банковскую гарантию до расторжения контракта подрядчик не мог.

Представитель подрядчика также указал, что обязательства по контракту Обществом выполнялись, что подтверждается актами о приемке выполненных работ, справками о стоимости выполненных работ. Ввиду расторжения рассматриваемого контракта, Заказчиком повторно размещена закупка по данному объекту. Общество намерено участвовать в данной закупке, стать победителем и завершить начатые работы.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что подрядчиком представлены надлежащие доказательства своей добросовестности, в связи с чем, ООО «Техинжстрой» не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

5. 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.

Включение общества в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Согласно части 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для

надлежащего исполнения обязательства.

Как следует из материалов дела и пояснений сторон, Обществом были предприняты необходимые меры по перевыпуску банковской гарантии другим банком. Однако, ввиду независящих от подрядчика обстоятельств, выпуск новой банковской гарантии задерживался. 20.01.2020 ПАО «Севергазбанк» было принято отрицательное решение по выпуску банковской гарантии, ввиду опубликования Заказчиком 20.01.2020 решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Кроме того, установлено, что обязательства по контракту Обществом выполнялись, что подтверждается актами о приемке выполненных работ, справками о стоимости выполненных работ. Ввиду расторжения рассматриваемого контракта, Заказчиком повторно размещена закупка по данному объекту. Общество намерено участвовать в данной закупке, стать победителем и завершить начатые работы.

Следовательно, при указанных обстоятельствах, действия (бездействие) Поставщика по исполнению Контракта, Комиссией признаны добросовестными, информация в отношении ООО «Техинжстрой» не подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со статьей 104 Закона О контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Министерством строительства, ЖКХ и энергетики Магаданской области в отношении ООО «Техинжстрой» (ул. Лесная, д. 1 А, этаж/офис 1/3, г. Солнечногорск, Московская область, 141502; ИНН/КПП: 5044084656/504401001), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Строительство объекта «Физкультурно-оздоровительный комплекс с универсальным игровым залом 42x24» по адресу: п. Палатка,

Хасынский район, Магаданской области» (реестровый номер 0347200001019000036) в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.