

Решение
по делу №06/3783-17-РНП
о включении информации в реестр недобросовестных
поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

16.10.2017

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. И. Сажина (по доверенности),

Ответчика С. М. Свяжиной (директора), –

рассмотрев обращение Заявителя № 29/КСП-1904 от 29.09.2017 (вх. №4796 от 04.10.2017) о включении информации об обществе с ограниченной ответственностью «АЗИМУТ» (далее – Ответчик, ООО «АЗИМУТ») (...) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с принятием ФГКУ «Клинический санаторий «Пограничник» ФСБ России (далее – Заявитель, Заказчик) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения аукциона в электронной форме «Капитальный ремонт ограждения территории» (номер извещения 0875100005917000082) (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 ФГКУ «Клинический санаторий «Пограничник» ФСБ РФ о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об ООО «АЗИМУТ» - 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 №06/3783-17-РНП по включению информации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 05.10.2017 №06/11143, 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 16.10.2017.

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) – 24.05.2017;

- способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя) — электронный аукцион;

- начальная (максимальная) цена контракта — 2 556 110,10 рублей;

- дата и время окончания подачи заявок: 02.06.2017 08:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников: 06.06.2017; дата проведения Аукциона: 09.06.2017;

- на участие в Аукционе подано 2 заявки, обе заявки признаны соответствующими;

- предложения о цене контракта подавали 2 участника, снижение от начальной (максимальной) цены контракта составило 8,00%.

По итогам заседания Аукционной комиссии Заказчика принят Протокол подведения итогов электронного

аукциона от 13.06.2017 №0875100005917000082-3 (далее – Итоговый протокол), согласно которому заявка ООО «АЗИМУТ» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об Аукционе.

Итоговый протокол Аукциона размещен Заказчиком в единой информационной системе 13.06.2017 17:27.

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

Между ФГКУ «Клинический санаторий «Пограничник» ФСБ РФ и ООО «АЗИМУТ» 30.06.2017 заключен Государственный контракт №0875100005917000082-0669937-02 на капитальный ремонт ограждения территории с ценой 2 351 621,30 рублей (далее - Контракт). Контракт размещен в единой информационной системе: 05.07.2017 8:54, номер реестровой записи: 19103001274 17 000076.

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

По результатам электронного аукциона между ООО «Азимут» (далее - Подрядчик) и ФГКУ «Клинический санаторий «Пограничник» ФСБ России (далее - Заказчик) заключен государственный контракт от 30 июня 2017 года № 0875100005917000082-0669937-02 (далее - контракт).

Согласно ст. 702 ГК РФ и п. 1.1 контракта, Подрядчик обязуется выполнить работы по капитальному ремонту ограждения (далее - «Работы») в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1) контракта, а «Заказчик» принять, и оплатить выполненные работы в соответствии с п. 5 контракта.

В соответствии со ст. 708 ГК РФ и п. 2.2. контракта, Заказчиком установлены сроки выполнения «Работ»: с момента заключения контракта до 15 сентября 2017 года.

До принятия решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта Заказчик направлял Подрядчику претензию о неисполнении контракта, в которой отражал пункты контракта и технического задания которые не исполняются, а именно:

п. 1.1. контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по капитальному ремонту ограждения;

п. 2.2. контракта установлен срок — с момента заключения контракта до 15 сентября 2017 года;

По истечению срока исполнения обязательств по контракту. Подрядчик к работам фактически не приступил.

Согласно ч. 12 ст. 95 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее № 44-ФЗ) 15 сентября 2017 года Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неоднократными нарушениями Подрядчиком существенных условий контракта, в течение трех рабочих дней с даты принятия Заказчиком указанное решение, размещено в единой информационной системе.

В соответствии с ч. 9. ст. 95 № 44-ФЗ 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 предусмотрено контрактом.

В положениях контракта указано:

Согласно ст. 523 ГК РФ и п. 11.4. контракта 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.

Согласно ч. 12 ст. 95 44-ФЗ надлежащим уведомлением Подрядчика считается по истечении десяти дней с даты размещения решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, следовательно дата вступления решения в законную силу 26 сентября 2017 года...» (цитата обращения).

Представители Заказчика на заседании Комиссии приобщили документы, указанные в Заявлении о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) № 29/КСП-1904 от 29.09.2017.

Таким образом, на заседании Комиссии установлено, что Заказчиком 15.09.2017 принято Решение об одностороннем отказе ФГКУ «Клинический санаторий «Пограничник» ФСБ РФ от исполнения Государственного контракта от 30.06.2017 года №0875100005917000082-0669937-02 (далее - Решение об одностороннем отказе от 15.09.2017), направленное Ответчику 15.09.2017 посредством ГФС России, которое согласно отчету получено адресатом 15.09.2017.

Представители Заявителя сообщили, что с учетом требований частей 12, 13 статьи 95 Закона о контрактной системе, Ответчик надлежаще уведомлен о принятии Заказчиком Решения об одностороннем отказе от 15.09.2017. Таким образом, Решение об одностороннем отказе от 15.09.2017 получено

ООО «АЗИМУТ» 15.09.2017 и соответственно, вступило в силу – 26.09.2017.

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 11 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: «...

1. Отказ заказчика от исполнения контракта от 30.06.2017 года № 0875100005917000082-0669937-02 (далее - контракт) является незаконным и необоснованным. После заключения нами контракта с Заказчиком, было установлено, что, представленный заказчиком в аукционную документацию сметный расчет, не прошел государственную экспертизу ни по ценообразованию, ни по характеристикам материалов, заявленным Заказчиком, что ставит под сомнение законность и обоснованность формирования цены заказа, перечня материалов и самого технического задания. В дальнейшем при исполнении нами контракта у Заказчика возникли требования об использовании нами столбов (п. 5, 7, 11 технического задания) с сечением четырехугольника и с наличием отверстий под охранную сигнализацию, в то время как мы намеревались использовать столбы без отверстий. Причем, данное требование Заказчика было не законным и необоснованным, так как ни техзаданием, ни контрактом, требования к столбам по характеру сечения и наличию отверстий не предъявлялись и не являются существенными. Также было предъявлено требование о том, что цена поставляемых нами столбов не соответствует цене, указанной в техническом задании, однако, как было указано выше, смета государственную экспертизу не проходила, соответственно, требование Заказчика также является незаконным. Явное занижение стоимости столбов в техническом задании (п. 7), где цена столба указана 399 руб. 27 коп., подтверждается полученными нами из официальных источников реальных цен на столбы, существующие в тот период времени, а именно - 2823 руб. 00 коп., что подтверждается коммерческим предложением ООО «Стартцентр» (исх. № 19/17 от 06.07.2017 года), коммерческим предложением ООО «Палисад-Современные ограждения» от 26.06.2017 года. На основании вышеизложенных претензий по столбам, Заказчик отказывался принимать данные материалы, а также давать разрешение их завозить на объект и устанавливать.

2. Заявитель просит включить ООО «АЗИМУТ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), указывая в своем заявлении, что ООО «АЗИМУТ» не приступило к работе, что не соответствует действительности, поскольку была выполнена часть работ: покупка и поставка материалов. Более того, приступив к работе, ООО «АЗИМУТ» направляло Заказчику соответствующее письмо № 19 от 12.09.2017 года в котором просило о переносе сроков, в связи с требованиями Заказчика по столбам и поиском столбов, соответствующих требованиям Заказчика.

Согласно условиям документации об открытом аукционе в электронной форме на право заключения Государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту ограждения, в составе заявки указывает требуемую информацию и характеристики в отношении товара, работы, услуги, указанных в техническом задании. Представляемая информация должна позволять достоверно определить характеристики поставляемых и используемых при выполнении работ или оказании услуг, товаров в полном объеме, из которых возможно точно установить предмет заключенного контракта. Критерии определения лучших характеристик и качества товара Федеральным законом от 05.04.2013 N 44-ФЗ не установлены, при этом, закон не допускает необоснованное установление характеристик товара Заказчиком.

ООО «АЗИМУТ» не могло выполнить надлежащим образом обязательства по контракту, поскольку изначально неправильно техническим заданием определены параметры используемых материалов, исполнение контракта в соответствии с условиями технического задания невозможно, о чем ООО «АЗИМУТ» своевременно информировал Заказчика. Таким образом, техническая документация (техническое задание и смета), предоставленная заказчиком обществу для целей выполнения задания и достижения результата, является непригодной.

Несмотря на получение своевременного и обоснованного предупреждения со стороны подрядчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 статьи 716 ГК РФ заказчик в разумный срок не заменил непригодную техническую документацию. Напротив, заказчик настаивал на выполнении контракта по непригодному техническому заданию.

ООО «АЗИМУТ» предлагало Заказчику поставить столбы допустимого качества без отверстий, что не противоречит положениям Закона N 44-ФЗ и Гражданскому кодексу Российской Федерации, однако Заказчик от предложения отказался, то есть ООО «АЗИМУТ» приняло все меры для надлежащего исполнения принятых на себя контрактом обязательств.

3. Заявитель просит включить ООО «АЗИМУТ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), указывая в своем заявлении, что ООО «АЗИМУТ» не приступило к работе, что не соответствует действительности, таким образом, несоответствующее действительности обстоятельство не может быть положено в основу принятия решения о включении ООО «АЗИМУТ» в реестр недобросовестных поставщиков. ...» (цитаты письменных возражений Ответчика).

Так же ответчиком были приобщены следующие документы: копия протокола общего собрания ООО «АЗИМУТ» от 29.10.2015 г; копия коммерческого предложения ООО «Стартцентр» (исх. № 19/17 от 06.07.2017 года); копия письма от ООО «Палисад-ЮГ» № 2511 от 05.09.2017 года; копия коммерческого предложения ООО «Палисад-Современные ограждения» от 26.06.2017 года; копия договора поставки № 1517КРД0707 от 04.08.2017г.

В соответствии с абзацем третьим части 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими

предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, при принятии решения об участии в закупке, осуществляемой согласно Закону о контрактной системе, в т.ч. способом электронного аукциона, участник должен осознавать возможность наступления неблагоприятных последствий при уклонении от заключения контракта либо неисполнении обязательств по контракту.

Комиссия, изучив материалы дела №06/3783-17-РНП, предоставленные Заявителем и Ответчиком, выслушав пояснения представителей сторон, приходит к выводу, что Ответчиком не предоставлено достаточных доказательств, свидетельствующих о добросовестном исполнении взятых обязательств по заключенному Контракту.

В соответствии 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. 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:

1. Информацию, предоставленную ФГКУ «Клинический санаторий «Пограничник» ФСБ России об ООО «АЗИМУТ» (...), включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по итогам аукциона в электронной форме «Капитальный ремонт ограждения территории» (номер извещения 0875100005917000082), сроком на два года.

2. Датой включения информации об ООО «АЗИМУТ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) считать дату размещения указанной информации на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок.

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.