

РЕШЕНИЕ № 087/06/104-128/2019

17 октября 2019 года
Анадырь

г.

Комиссия Чукотского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...>, заместителя руководителя Чукотского УФАС России Чукотского УФАС России,

Членов Комиссии: <...> ведущего специалиста – эксперта Чукотского УФАС России, <...>, главного специалиста – эксперта Чукотского УФАС России,

в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания ЭНЕРГОЭФФЕКТ», <...> по доверенности от 16.01.2018 года №87АА 0038133,

в присутствии представителей Муниципального бюджетного учреждения «Центр культуры и досуга» Анадырского муниципального района, <...> по доверенности № 24 от 16 октября 2019 года, директора <...>, на основании распоряжения № 604-ра от 16 октября 2012 года,

рассмотрев обращение Муниципального бюджетного учреждения «Центр культуры и досуга» Анадырского района (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания ЭНЕРГОЭФФЕКТ» (далее – Общество, Исполнитель), в порядке статьи 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 - Закона о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

10.10.2019 года в Чукотское УФАС России поступило обращение от Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества, в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта № 05 от 11.06.2019 г., заключенного по результатам электронного аукциона «Выполнение

работ по ремонту помещений здания дома культуры по адресу: с. Усть-Белая, ул. Набережная, д. 18», извещение № 0888600000419000037 (далее – Аукцион).

Заказчик принял решение об одностороннем расторжении Контракта с Обществом, в связи с тем, что Обществом в установленный срок работы по контракту от 11 июня 2019 года не выполнены, при этом допущена просрочка исполнения обязательств, что является существенным нарушением условий муниципального контракта, и Подрядчик не приступил к исполнению условий договора.

Рассмотрение данных материалов было назначено на 17.10.2019 года в 11:00.

Комиссия Чукотского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения Контракта с учетом следующего.

Из представленных материалов и информации следует, что извещение о проведении Аукциона размещено в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) 16.05.2019 г.

Начальная (максимальная) цена контракта — **2 213 995,00** рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 24.05.2019 10:00.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 24.05.2019.

Дата проведения аукциона в электронной форме – 27.05.2019.

Согласно Протоколу подведения итогов электронного аукциона от 27.05.2019 №0888600000419000037-3, победителем было признано Общество.

11.06.2019 г. между Заказчиком и Обществом был заключен Муниципальный контракт № 05 (далее – Контракт), согласно которого Исполнитель обязуется выполнить работы по ремонту помещений здания дома культуры.

Согласно п. 1.1 Контракта, *Подрядчик обязуется по заданию Заказчика, выполнить работы по ремонту помещений здания дома культуры по адресу: с. Усть-Белая, ул. Набережная, д. 18 (далее – Работы), в объеме, установленном в Техническом задании*

(Приложение №1 к Контракту, являющееся его неотъемлемой частью), передать результат Работ Заказчику в сроки, указанные в разделе 3 настоящего Контракта, а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные Работы в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом.

Согласно п. 1.3. Контракта, Срок выполнения Работ по настоящему Контракту: с даты заключения Контракта по 31 августа 2019 года.

В соответствии с п. 3.1. Контракта, Срок выполнения Работ Подрядчиком по настоящему Контракту в полном объеме с момента заключения Контракта по 31 августа 2019 года.

Согласно п.9.1. Контракта, Настоящий Контракт вступает в силу со дня его подписания Сторонами, а при заключении Контракта по результатам проведения электронного аукциона в соответствии с положениями частей 7 и 8 статьи 83.2 Закона о Контрактной системе.

Контракт действует до 30.09.2019 г., а в части взаиморасчётов – до полного исполнения Сторонами своих обязательств по Контракту в полном объёме.

Таким образом, Исполнитель обязан был приступить к работам с момента заключения Муниципального контракта по 31 августа 2019 года, а именно с 11 июня 2019 года.

Согласно ст. 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обстоятельства и требованиям закона, иных правовых актов.

По состоянию на 30 августа 2019 года обязательства по Контракту, Обществом исполнены не были.

Данный факт подтверждается Актом невыполненных ремонтных работ от 30 августа 2019 г.

Данные обстоятельства явились для Заказчика основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта.

Согласно частей 1, 2 статьи 523 ГК РФ односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абзац четвертый части 2 статьи 450).

В соответствии с ч. 2 абзац 4 ст. 450 ГК РФ существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Согласно части 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

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.

Согласно пункту 9.3. Контракта, *Настоящий Контракт, может быть расторгнут по основаниям в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации:*

- по соглашению Сторон;

- в судебном порядке;

- в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств при нарушении Подрядчиком условий настоящего Контракта.

Стороны вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств в порядке и сроки, определенные статьей 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

Заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, если в ходе исполнения Контракта установлено, что Подрядчик не соответствует установленным документацией о закупке требованиям к участникам закупки или предоставил недостоверную информацию о своем соответствии указанным требованиям, что позволило ему стать победителем определения Подрядчика.

Расторжение Контракта в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Контракта осуществляется в порядке, предусмотренном статьей 95 Федерального закона № 44-ФЗ.

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.

Ввиду нарушения существенных условий контракта, 5 сентября 2019 года Заказчик принял решение о расторжении Контракта в одностороннем порядке (далее - Решение) и направил на электронную почту Подрядчику.

16 сентября 2019 года Заказчиком размещено Решение в ЕИС.

19 сентября 2019 года Заказчик направил Решение посредством Управления специальной связи по Чукотскому автономному округу с описью вложения.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

26 сентября 2019 года Заказчиком получено подтверждение о вручении Обществу копии решения.

Таким образом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу 07.10.2019 года.

Согласно 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.

Антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением исполнителем (подрядчиком) условий контрактов, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

11.10.2019г. Чукотским УФАС России в адрес Общества по электронному адресу указанному в Контракте (e-mail: mc-effect@mail.ru) было направлено уведомление о месте и времени рассмотрения поданных Заказчиком сведений, и содержащее просьбу о представлении до 17.10.2019г. письменного объяснения причин неисполнения Контракта.

В ходе проведения заседания Чукотским УФАС России была получена переписка между Заказчиком и Подрядчиком, которая приобщена к материалам дела. Из данной переписки следует что:

08 августа 2019 года исх. №117, Подрядчик в адрес Заказчика направил письмо, где сообщается *«В связи с отсутствием дождей в Чукотском АО и сухой погодой, судоходство в селе Усть-Белая ограничено, т.к. баржи не могут добраться из Анадыря из-за мелководья. Просим Вас по обоюдному соглашению и в рамках действующего договора отсрочить срок окончания работ на 14 дней. Считаем, что данное обстоятельство объективно и не нарушает ничьих*

интересов, учитывая то, что строительные материалы были завезены еще в первой половине июля и наше желание исполнить контракт в короткие сроки очевидно».

22 августа 2019 года исх. №120, Подрядчик в адрес Заказчика направил очередное письмо, где говорится «В связи с отсутствием регулярного транспортного сообщения между г. Анадырем и с. Усть-Белой, а также в связи со сложной судоходной обстановкой на реке, т.к. уровень воды очень низкий, мы не можем доставить груз для выполнения работ по контракту №5 от 07.06.2019 «Выполнение работ по ремонту помещений здания дома культуры по адресу: с. Усть-Белая, ул. Набережная, д.18». Мы ранее уже сообщали о подобной ситуации, и с тех пор ничего не изменилось. Просим рассмотреть вопрос о расторжении контракта по обоюдному согласию в связи с независящими от нас обстоятельствами».

26 августа 2019 года исх. №370/01-18 Заказчик ответил на письма Подрядчика №117 от 08.08.2019г. и №120 от 22.08.2019г., где сообщается, что «Обстоятельства указанные Вами в письмах как независящие от воли Подрядчика и препятствующие исполнению контракта, а именно, отсутствие регулярного транспортного сообщения между селом Усть-Белая и Анадырь, а также судоходная обстановка на реке не являются обстоятельствами непреодолимой силы (форс-мажор), а именно чрезвычайными, непредотвратимыми и непредвиденными при данных условиях обстоятельствами, а значит не могут быть признаны уважительными и исключающими ответственность за исполнение контракта. Регулярным транспортным сообщением между вышеуказанными населенными пунктами является авиасообщение, которое обеспечивает «ЧукотАвиа», в том числе перевозку грузов. В период срока действия контракта с 07.06.2019 года, по настоящее время судоходство на реках между г. Анадырь и с. Усть-Белая Анадырского района не прекращалось».

29 августа 2019 года исх. №123 Подрядчик в ответ на письмо Заказчика №370/01-18 от 26.08.2019г., сообщил, что «...компания «ЧукотАвиа» выполняет рейсы на вертолетах в с. Усть-Белая. В июле было 2 рейса (09.07 и 25.07), а в августе – 3 рейса (01, 15, 29). Учитывая, что данные рейсы выполняются для перевозки населения, и билетов на авиаперевозки достать невозможно ввиду загрузки жителями села всего трафика, а также то, что для выполнения данных работ необходимо перевезти около 10м³ груза общей массой около 3

тонн, не считая людей, то становится понятным, что рейсовым вертолетом перевезти груз невозможно. А нанимать специально вертолет для доставки груза будет стоить очень дорого...». В данном письме Подрядчик также предлагает Заказчику расторгнуть контракт по обоюдному согласию и провести данный Аукцион в начале зимы, чтобы Подрядчик смог доставить материалы по «зимнику» и выполнить данные работы до 15 июня 2020 года.

На заседании Комиссии представитель Общества представил письменные пояснения (от 17 октября 2019 года исх. № 131), указав на следующее, а именно: «ООО «УК ЭНЕГОЭФФЕКТ» (далее Компания) действительно не выполнила обязательств по контракту, но не по собственной вине, а по стечению объективных обстоятельств. Эти обстоятельства заключаются в том, что для производства работ в с. Усть-Белая необходимо завести материалы, что можно сделать только самоходными баржами в летний период. После заключения контракта Компания приобрела необходимые материалы и доставила их в г. Анадырь в начале 2019 года. После этого этапа встал вопрос о договоре с владельцем одной из барж по доставке грузов в с. Усть-Белая. Но в этом году при малом количестве осадков реки обмелели и все свободные баржи, осуществляющие доставку грузов в район с. Марково (а по дороге и в с. Усть-Белая) были прикованы в 25 км от с. Марково, т.к. воды было недостаточно для разгрузки барж у берега села. Такая ситуация продолжалась все лето, и Компания уведомила об этом Заказчика, но тот проигнорировал данный факт. В силу того, что работы должны быть закончены к 31.08.2019 и ввиду наступления холодов, выполнить качественно штукатурку фасада не представлялось возможным, Компания предложила расторгнуть договор по форс-мажорным обстоятельствам. Но Заказчик проигнорировал данное обращение».

В ходе рассмотрения дела, Комиссией Чукотского УФАС России у представителя Общества были запрошены документы, которые могли бы подтвердить добросовестность действий Подрядчика, а именно: подтверждающие документы о приобретении и доставке товара для выполнения ремонтных работ по контракту; запрос в органы исполнительной власти, по поводу сложной судоходной обстановкой на реке, в связи с низким уровнем воды (в период с момента заключения контракта и по 31 августа 2019 г.); договор на перевозку, транспортировку груза с г. Анадырь в с. Усть-Белая.

Представитель Общества, отказался предоставлять копии

документов, подтверждающих невозможность исполнения Контракта, которые могли бы подтвердить добросовестность действий. Приобщив к материалам дела, только переписку между Заказчиком и Обществом и зачитав свою правовую позицию.

Между тем, представители Заказчика, приобщили к материалам дела запрос от 29 августа 2019 года, № 376/01-18 Генеральному директору АОА «Анадырьморпорт» <...>, где была запрошена информация о судходной обстановке по направлению в село Усть-Белая по доставке грузов в период с 01 июля 2019 года по настоящее время (04.09.2019), так как подрядчик по ремонту Дома культуры села Усть-Белая заявляет, что не смог доставить строительные материалы.

04 сентября 2019 года, в ответ на запрос № 376/01-18 Генеральный директор АОА «Анадырьморпорт», сообщил, что весь заваленный груз в период с 01.07.2019 по настоящее время был перевезен.

Таким образом, Подрядчиком не соблюдены сроки выполнения работ, работы не выполнены, предусмотренным контрактом, приложениям к нему, технической документацией, данный факт нарушений условий контракта является доказательством недобросовестного поведения.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в неисполнении обязательств, предусмотренных контрактом.

Учитывая вышеизложенное, основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта у Заказчика имелись, Комиссия Чукотского УФАС России приходит к выводу о том, что Заказчиком подтвержден и доказан факт неисполнения Обществом обязательств по контракту.

В своей заявке на участие в Аукционе Общество выразило согласие исполнить условия контракта, указанные в документации об аукционе. Приведенное свидетельствует о том, что Обществом было полностью принято как установленные Заказчиком условия для заключения контракта, так и правовые последствия, в том числе неблагоприятные, по невыполнению этих условий.

Следует также отметить, что действуя в рамках заключения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных

финансов (в данном случае расходованию средств муниципального бюджета, выделенных Заказчику на финансовое обеспечение выполнения им государственного задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем, заключения контракта и не исполнения заключенного контракта в дальнейшем.

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.

Из пункта 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1062 (далее - Правила ведения реестра), следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 сентября 2012 года N ВАС-11617/12 и от 12 июля 2013 года N ВАС-8371/13, из положений статьи 104 ФЗ "О контрактной системе", реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа

обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий - наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике, ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, 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. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств и др.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования Контракта в Чукотское УФАС России, не представлено.

Комиссия Чукотского УФАС России полагает, что основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий государственного (муниципального) контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в том числе приведших к невозможности исполнения контракта этим лицом, ранее признанным победителем торгов, и нарушающих права заказчика относительно условий (заявленных недобросовестным лицом как лучшие) и срока исполнения контракта, что в итоге приводит к неэффективному использованию бюджетных средств.

Материалами дела подтверждено, что Общество не исполнило надлежащим образом, принятые на себя обязательства в рамках заключенного контракта, а именно: в установленный срок, работы по

контракту №05 от 11 июля 2019 года на выполнение работ по ремонту помещений здания дома культуры, не выполнены, при этом допущена просрочка исполнения обязательств, что является существенным нарушением условий муниципального контракта, и Подрядчик не приступил к исполнению условий договора.

Указанные обстоятельства свидетельствуют о недобросовестном исполнении Подрядчиком условий контракта.

Следовательно, факт недобросовестного исполнения Подрядчиком контракта материалами дела установлен.

Таким образом, в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, сведения об Обществе подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Муниципальным бюджетным учреждением «Центр культуры и досуга» Анадырского района о включении в реестр недобросовестных поставщиков в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания ЭНЕРГОЭФФЕКТ» (Юридический адрес: 689501, Чукотский АО, Анадырский район, п. Угольные Копи, ул. Первомайская, д. 4, кв. 25, ИНН 8701005315, ОГРН 1178709000161, КПП 870101001), включать в реестр недобросовестных поставщиков.

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Управляющая компания ЭНЕРГОЭФФЕКТ» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг.

3. Сведения о недобросовестном поставщике исключаются по истечении двух лет со дня их внесения.

Председатель Комиссии _____ <...>

Члены Комиссии _____ <...>

_____ <...>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке, в соответствии с законодательством Российской Федерации.