

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-65-2020

21.10.2020

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:

при участии представителя УФСИН России по Магаданской области (далее - Заказчик) <...>, представителя ООО «Магаданпромальп» <...>, рассмотрела материалы, поступившие от Заказчика для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Магаданпромальп», в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту здания «Административный корпус УФСИН» (реестровый номер <...>).

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. 25.03.2019 Заказчиком на официальном сайте Единой информационной системы (далее – ЕИС) zakupki.gov.ru было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту здания «Административный корпус УФСИН» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта 12 531 057,00 руб.

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 16.05.2019 08:00; дата и время окончания срока рассмотрения первых частей заявок участников - 17.05.2019; дата проведения аукциона в электронной форме - 20.05.2019.

Согласно протоколу [рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от 12.04.2019 №0347100000419000041-1](#) на участие в аукционе было подано 2 заявки участников, которым присвоены порядковые номера №4, №5.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона от 20.05.2019 №0347100000419000041-3 победителем признано ООО «Магаданпромальп».

31.05.2019 между УФСИН России по Магаданской области и «Магаданпромальп» был заключен государственный контракт №76 на выполнение работ по капитальному ремонту здания «Административный корпус УФСИН» (далее – Контракт) с ценой 12 468 401,71 руб.

2. Частью 9 статьи 95 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) 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 12.3 Контракта, государственный заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего Контракта, по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, а также п. 1 ч. 15 ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

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.

01.10.2020 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

01.10.2020 данное решение было направлено Заказчиком по адресу Подрядчика, указанному в Контакте, а также посредством электронной почты.

02.10.2020 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено Заказчиком в ЕИС.

01.10.2020 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта получено лично директором ООО «Магаданпромальп».

Таким образом, датой получения заказчиком подтверждения о вручении подрядчику указанного решения является 01.10.2020.

Датой вступления в силу решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта и датой расторжения контракта является 12.10.2020.

12.10.2020 информация о расторжении контракта была размещена Заказчиком в ЕИС.

Следовательно, Заказчиком соблюден порядок одностороннего расторжения контракта.

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 «Магаданпромальп» в реестр недобросовестных поставщиков, поступили в Магаданское УФАС России 14.10.2020 вх.№02/3019.

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 неисполнение подрядчиком обязательств по контракту.

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта, предметом контракта является выполнение работ по капитальному ремонту здания «Административный корпус УФСИН (закупка работ в целях капитального ремонта государственного имущества), согласно техническому заданию (приложение № 1) и сметному расчету (приложение № 2).

Согласно п.4.2 контракта срок окончания работ – 20.11.2019.

Согласно п.4.3 контракта контракт заключен на срок с момента подписания Контракта до 31.12.2019.

На основании п. 11.1 контракта в случае возникновения любых противоречий, претензий и разногласий, а также споров, связанных с исполнением настоящего Контракта, Стороны предпринимают усилия для урегулирования таких противоречий, претензий и разногласий в добровольном порядке с оформлением совместного протокола урегулирования споров.

Согласно п. 11.2 контракта все достигнутые договоренности Стороны оформляют в виде дополнительных соглашений, подписанных Сторонами и скрепленных печатями.

Согласно пояснениям представителя заказчика, в срок, установленный контрактом, подрядчик не завершил выполнение работ по капитальному ремонту здания ФКУ ИК-3 УФСИН России по Магаданской области. При этом, заказчик уведомлял подрядчика о необходимости освоения денежных средств до 01.10.2020. В случае неосвоения, средства будут отозваны в доход федерального бюджета.

14.05.2020 был составлен протокол рабочей встречи в присутствии представителей заказчика и подрядчика, согласно которому, подрядчику было указано на необходимость форсировать темп работ на объекте.

При объяснении причин несвоевременного выполнения работ по контракту, подрядчик ссылался на большой объем работ, ввиду наличия не предусмотренных контрактом дополнительных работ.

По состоянию на дату принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 01.10.2020, работы были выполнены подрядчиком и оплачены заказчиком на сумму 9 380 114,86 руб. (при цене контракта 12 468 401,71 руб.).

На заседании комиссии представитель ООО «Магаданпромальп» пояснил, что Техническое задание и локально-сметный расчет № 1 не предусматривает все виды работ, а именно: установка каркаса, вид креплений, профилей, марка и плотность утеплителя, вид панелей.

В целях приобретения материалов и выполнения указанных работ, Подрядчик самостоятельно принимал решения о возможности применения тех или иных материалов и возможных способах выполнения работ. Кроме того, Общество неоднократно пыталось согласовывать в устном порядке все спорные моменты с Заказчиком.

Кроме того, по мнению представителя Общества, в ходе исполнения государственного контракта был выявлен ряд дополнительных работ, не предусмотренных проектной документацией (локально-сметным расчетом), без проведения которых выполнение контракта было бы невозможным (расширение оконных проемов, для последующей облицовки наружных оконных откосов). Указанные работы были внесены подрядчиком в смету и выполнены самостоятельно, требований Заказчику об увеличении объемов работ по контракту не направлялось, так как Обществом было принято решение выполнить указанные работы в счет непредвиденных затрат. Указанные выше обстоятельства также привели к несвоевременному приобретению материалов и срыву сроков выполнения работ в 2019 году. В 2020г. Общество ожидало наступления теплого периода, а также поступление облицовочного материала, но в связи с пандемией срок поставки заказанных материалов сорвался. Несмотря на указанные обстоятельства, к исполнению контракта Подрядчик приступил

своевременно: выполнялись демонтажные работы, осуществлялась укладка асфальтного покрытия.

В период исполнения контракта от Заказчика поступало несколько претензий с требованием об уплате пеней за просрочку исполнения обязательств. Указанные требования были Обществом удовлетворены в полном объеме, что подтверждается платежными поручениями. Претензий касательно качества и объема выполнения работ от Заказчика не поступало. Подрядчиком за свой счет были закуплены материалы для дальнейшего проведения работ. В 2020 г. весь недостающий материал был получен и подрядчик был готов завершить работы (начали финальные работы по облицовке фасада). Однако, Заказчиком было принято решение о расторжении контракта в одностороннем порядке.

Кроме того, представитель ООО «Магаданпромальп» пояснил, что официальной переписки с Заказчиком не велось, все вопросы решались в устном порядке.

В материалы дела Обществом было представлено письмо от поставщика ООО «Альфа Алюминий» (исх.№ 0330/01-2020 от 30.03.2020) о невозможности своевременной поставки товара в связи с пандемией. Доставка товара предположительно будет осуществлена до 30.09.2020.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что Общество не отвечало на направленные в его адрес претензии в письменной форме. В материалах дела присутствуют акты о приемке выполненных работ, платежные поручения об оплате выполненных работ на сумму 9 380 114,86 руб., платежные поручения об уплате пени, однако отсутствуют доказательства невозможности завершения работ в 2020 году.

Решение об одностороннем отказе было получено Обществом 01.10.2020, при этом письменного ответа заказчику направлено не было.

Доводы Общества о невозможности своевременной поставки товара в связи с пандемией, невозможности завершения работ по контракту по вышеуказанным причинам, Комиссия полагает необоснованными ввиду отсутствия в материалах дела доказательств невозможности заказа товара до периода пандемии (марта 2020 года), в том числе, у иного поставщика.

С учетом вышеизложенного, Комиссия приходит к выводу, что подрядчик принял на себя обязательства, превышающие его фактические возможности. Объективные причины, препятствующие выполнению работ в 2020 году, у Общества отсутствовали.

В ходе проведения проверки факта отказа от исполнения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях ООО «Магаданпромальп» присутствует недобросовестное поведение, ввиду затягивания сроков проведения работ по контракту, отсутствия в материалах дела надлежащего уведомления заказчика подрядчиком о невозможности дальнейшего выполнения работ, а также иных надлежащих доказательств подтверждения добросовестности Общества.

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.**

Согласно части 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации **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.**

Включение ООО «Магаданпромальп» 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 сведений 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, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Сам по себе односторонний отказ заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением подрядчиком условий контракта не является безусловным основанием для включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков). В каждом конкретном случае антимонопольный орган должен дать оценку действиям подрядчика на предмет принятия им достаточных и разумных мер для надлежащего исполнения контракта.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение поставщика (подрядчика, исполнителя), совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе, приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта.

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.

Вина участника электронного аукциона может выражаться не только в форме умысла (при совершении противоправных действий - участник предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, имел намерение их наступления или не имел, но сознательно допускал негативные последствия либо относился к ним безразлично), но и в

форме неосторожности, то есть при совершении действий участник предвидел возможность наступления негативных последствий, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывал на их предотвращение либо вообще их не предвидел, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должен был и мог предвидеть эти последствия.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательская деятельность является самостоятельной, осуществляемая на свой риск деятельностью, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Оценив представленные документы и пояснения, Комиссия приходит к выводу, что действия ООО «Магаданпромальп» по выполнению взятых на себя обязательств по исполнению государственного контракта следует считать недобросовестными.

Подрядчиком не предприняты все возможные меры по завершению работ. Общество не поставило в письменной форме в известность Заказчика о причинах невозможности своевременного завершения работ, не направляло ответа Заказчику после получения решения об одностороннем отказе. Иных действий, направленных на добросовестное завершение работ в срок, согласно материалам дела, Общество также не совершило. Подрядчик при участии в закупке, заключении контракта, принял на себя обязательства, превышающие его фактические возможности.

Кроме того, государственным контрактом установлен разумный и достаточный срок исполнения работ, а именно с 31.05.2019 по 20.11.2019. Просрочка исполнения контракта составила почти 1 год.

Представленные Обществом письменные пояснения, а также устные пояснения, данные на заседании комиссии были приняты к сведению, однако, объективных причин, доказательств, препятствующих дальнейшему выполнению работ, в материалы дела Обществом не представлено.

Согласно части 3 статьи 242 Бюджетного кодекса Российской Федерации бюджетные ассигнования, лимиты бюджетных обязательств и предельные объемы финансирования текущего финансового года прекращают свое действие 31 декабря.

До последнего рабочего дня текущего финансового года включительно орган, осуществляющий кассовое обслуживание исполнения бюджета, обязан оплатить санкционированные к оплате в установленном порядке бюджетные обязательства в пределах остатка средств на едином счете бюджета.

В силу требований части 4 статьи 242 Бюджетного кодекса Российской Федерации не использованные получателями бюджетных средств остатки бюджетных средств, находящиеся не на едином счете бюджета, не позднее двух последних рабочих дней текущего финансового года подлежат перечислению получателями бюджетных средств на единый счет бюджета.

Таким образом, неиспользованные денежные средства заказчика, в том числе, не реализованные при неисполнении рассматриваемого контракта, по окончании финансового года были возвращены на единый счет бюджета. О данных обстоятельствах Общество было уведомлено. При этом, заказчик в полном объеме не получил результат принятых на себя подрядчиком обязательств.

В ходе проведения проверки факта отказа от исполнения контракта Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях ООО «Магаданпромальп» присутствует недобросовестное поведение, в связи с чем, лицо 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:

1. Сведения, представленные УФСИН России по Магаданской области об участнике закупки – ООО «Магаданпромальп» (ИНН/КПП 7707438440/490901001, ОГРН 1144910000696, адрес: 685000, Российская Федерация, Магаданская область, г.Магадан, ул. Арманская д.41), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту здания «Административный корпус УФСИН» (реестровый номер <...>) включить в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.
2. Включению в Реестр недобросовестных поставщиков подлежат также фамилии, имена, отчества учредителей, членов коллегиальных исполнительных органов, лиц, исполняющих функции единоличного исполнительного органа юридических лиц, а именно: Ахмедов Рамиз Байрамович (ИНН 761800823725).
3. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения соответствующих сведений в ЕИС.
4. Информация для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков:

Дата события	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС

12.10.20	15.10.20	14.10.20	0	14.10.20	21.10.20	21.10.20	0	26.10.20	26.10.20
----------	----------	----------	---	----------	----------	----------	---	----------	----------

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