РЕШЕНИЕ № 017/06/104-51/2020

31 августа 2020 года г. Кызыл

Резолютивная часть решения объявлена 26.08.2020 г.

Решение в полном объеме изготовлено 31.08.2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Тыва (далее – Тывинское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии: <…> – руководитель Тывинского УФАС России,

Члены Комиссии:

<…> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<…> – специалист 1 разряда отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти.

При участии в рассмотрении обращения:

от государственного заказчика – Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ»:

- <…>, действующая на основании доверенности от 13.02.2020 года,

от Общества с ограниченной ответственностью «Аметист» по средствам видеоконференцсвязи с использованием плагина VideoMost:

- <…>, действующая на основании доверенности от 24.08.2020 года,

- <…>, действующая на основании доверенности от 24.08.2020 года,

рассмотрев обращение (вх. № 4394 от 20.08.2020 года) Государственного казенного учреждения Республики Тыва «Госстройзаказ» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении – Общества с ограниченной ответственностью «Аметист», в связи с односторонним отказом

заказчика от исполнения контракта № 98-20 от 22.06.2020 года, заключенного по итогам электронного аукциона № 0112200000820002115 «Благоустройство прилегающей территории ясельного корпуса на 30 мест для МДОУ Детский сад № 30 г. Кызыла Республики Тыва», Комиссия Тывинского УФАС России,

УСТАНОВИЛА:

Обращение подготовлено в соответствии с требованиями статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и Постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года N 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)", в связи с чем принято к рассмотрению.

На заседании Комиссии Тывинского УФАС России представитель заказчика поддержала доводы, изложенные в обращении, также дополнительно пояснила, что в соответствии с законодательством о контрактной системе, включенная в документацию о закупке проектная документация считается полноценным описанием объекта закупки.

От ООО «Аметист» поступило письменное пояснение (вх. № 4484 от 25.08.2020 года), согласно которому в ходе исполнения контракта обнаружились дополнительные работы, не включенные в техническое задание, а именно установление дорожных покрытий и озеленение территории. В виду отсутствия соглашения между сторонами о предмете контракта, ООО «Аметист» считает, что данный контракт между сторонами не заключен. ООО «Аметист» неоднократно пыталось связаться с руководством заказчика в целях урегулирования данного вопроса, также заказчику было предложено расторжение контракта по соглашению сторон, однако внятного ответа на данное предложение не получено. ООО «Аметист» предприняло все возможные меры для урегулирования данного вопроса, вина ООО «Аметист» в том, что в контракт вопреки техническому заданию включены работы по устройству дорожек и озеленения территории, отсутствует.

Рассмотрев обращение и иные материалы дела № 017/06/104-

51/2020, а также выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к следующему.

Уполномоченным органом – Министерством Республики Тыва по регулированию контрактной системы в сфере закупок в Единой информационной системе в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 28.05.2020 года размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0112200000820002115 «Благоустройство прилегающей территории ясельного корпуса на 30 мест для МДОУ Детский сад № 30 г. Кызыла Республики Тыва», начальная (максимальная) цена контракта – 5 929 680,00 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения заявок, на участие в электронном аукционе № 0112200000820002115 от 05.06.2020 года на момент окончания срока подачи заявок было подано 4 заявки которые были допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона № 0112200000820002115 от 09.06.2020 года:

- от участника с идентификационным номером заявки № 107621356 поступило ценовое предложение в размере 4 417 611,60 рублей;

- от участника с идентификационным номером заявки № 107633430 поступило ценовое предложение в размере 4 447 260,00 рублей;

- от участника с идентификационным номером заявки № 107635473 поступило ценовое предложение в размере 5 396 008,80 рублей;

- от участника с идентификационным номером заявки № 107609678 поступило ценовое предложение в размере 5 633 196,00 рублей.

В соответствии с протоколом подведения итогов электронного аукциона № 0112200000820002115 от 11.06.2020 года все подданные заявки признаны соответствующими требованиям, установленным Законом о контрактной системе и аукционной документацией, победителем электронного аукциона № 0112200000820002115 признан участник ООО «Аметист», с идентификационным номером 107621356, предложившее наименьшее ценовое предложение в размере 4 417 611,60 рублей.

22.06.2020 года между Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» (далее – заказчик) и ООО «Аметист» (далее – Подрядчик) заключен контракт № 98-20

«Благоустройство прилегающей территории ясельного корпуса на 30 мест для МДОУ Детский сад № 30 г. Кызыла Республики Тыва», цена контракта – 4 417 611,60 рублей.

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 (далее – ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В пункте 12.3. контракта № 98-20 от 22.06.2020 года предусмотрено, что контракт может быть расторгнут по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения Контракта.

Порядок расторжения контракта предусмотрен статьей 95 Закона о контрактной системе.

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.

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.

Следовательно, у поставщика в течение десяти дней с даты надлежащего уведомления о принятом решении есть возможность устранить нарушения условий по контракту и предпринять действия по его исполнению.

27.07.2020 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 98-20 от 22.06.2020 года. Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было размещено в Единой информационной системе в сети Интернет www.zakupki.gov.ru 28.07.2020 года.

Кроме того, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 27.07.2020 было направлено в адрес Подрядчика 30.07.2020 года по средствам почтовой связи, согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 66700149007576 письмо вручено адресату, то есть ООО «Аметист» 07.08.2020 года.

Вместе с тем, в соответствии с Законом Республики Тыва от 12.02.1999 № 143 «О праздничных днях Республики Тыва», 17.08.2020 года объявлен нерабочим праздничным днем. Таким образом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 27.07.2020 года считается вступившим в законную силу 19.08.2020 года.

В соответствии с частью 1 статьи 104 Закона о контрактной системе ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

В силу части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация 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 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 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Согласно пункту 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 5 рабочих дней с даты их поступления.

Таким образом, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является мерой государственного принуждения, применяемой к лицу, совершившему правонарушение, влекущей возложение на него неблагоприятных последствий (невозможность участвовать в закупках), то есть, включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков является, фактически, мерой юридической ответственности, влекущей за собой негативные последствия – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (исполнителе, подрядчике), ненадлежащим образом исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие подрыв деловой репутации.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является его недобросовестное

поведение, совершение им умышленных действий (бездействия), в том числе нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

В свою очередь, ни Закон о контрактной системе, ни Правила, не содержат безусловной обязанности федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление контроля в сфере закупок включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе, а обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Статьей 309 ГК РФ установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Как установлено Комиссией Тывинского УФАС России, основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 27.07.2020 года является не своевременное исполнение работ по контракту.

Согласно п.6.7. Контракта, Подрядчик обеспечивает выполнение всех работ по Контракту надлежащим образом и в сроки, предусмотренные настоящим контрактом.

Согласно п.6.8. Подрядчик ежемесячно сдает Государственному заказчику выполненные Работы в соответствии с нормативно-правовыми документами, действующими на момент предоставления Подрядчиком Государственному заказчику актов приемки выполненных работ (форма № КС-2) и справок о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), согласно Проектной

документации на соответствующие виды работ с приложением формы КС-6а (Журнал учета выполненных работ) и Исполнительные схемы, Акты скрытых работ.

Согласно п.3.2. Контракта, Срок выполнения Работ по Контракту: **в течение 60 (шестидесяти) календарных дней с даты заключения контракта.**

Работы должны быть выполнены в соответствии с графиком выполнения работ, являющегося неотъемлемой частью контракта (Приложение № 2).

Начало выполнения Работ по Контракту: **с даты заключения Контракта**.

В Приложении 2. График выполнения строительно-монтажных работ заказчиком установлено следующее:

№	Наименование работ	Сроки исполнения этапа выполнения контракта и (или) комплекса работ и (или) вида работ и (или) части работ отдельного вида работ	Объемы работ	Сроки передачи строительных материалов, технологического оборудования заказчика	Сроки передачи рабочей документации
1	2	3	4	5	6
1	***Общестроительные работы***				
1.1	Раздел 1. Вертикальная планировка	С момента заключения контракта в течение 21 календарных дней	Согласно сметным расчетам	-	
1.2	Раздел 2. Дорожные покрытия	С момента заключения контракта в течение 35 календарных дней	Согласно сметным расчетам		
1.3	Раздел 3. Озеленение	С момента заключения контракта в течение 45 календарных дней	Согласно сметным расчетам		
1.4	Раздел 3. МАФ	С момента заключения контракта в течение 60 календарных дней	Согласно сметным расчетам		

Однако, в материалах дела имеется Акт осмотра составленный представителями заказчика в ходе проверки работ, согласно которому в результате проведённой проверки установлено, что на 26.07.2020 года, Подрядчиком работы не ведутся. Не выполнены работы по вертикальной планировке, дорожного покрытия, озеленения, установлению МАФов.

Таким образом, Подрядчик не выполнил свои обязательства по

контракту № 98-20 от 22.06.2020 года, выразившиеся в нарушении существенных условий контракта, а именно не исполнение обязательств по контракту в установленные сроки.

Согласно пункту 1 части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости), в описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак при условии сопровождения такого указания словами "или эквивалент" либо при условии несовместимости товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимости обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком, либо при условии закупок запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование.

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и описание объекта закупки и условия контракта в соответствии со статьей 33 настоящего Федерального закона, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта, начальных цен единиц товара, работы, услуги.

Частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе определено, что контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить

по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (часть 1 статьи 702 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Комиссией Тывинского УФАС установлено, что в документации электронного аукциона № 0112200000820002115 в качестве описания объекта закупки заказчиком в том числе приложена проектная документация.

Также, к проекту контракта приложены Приложения, являющиеся неотъемлемой частью контракта, такие как:

- Приложение 1. Перечень строительно-монтажных работ по объекту, согласно которому работы выполняются согласно сметной документации;

- Приложение 2. График выполнения строительно-монтажных работ, согласно которому в перечень выполняемых работ включены работы по дорожному покрытию и озеленению территории;

- Приложение 3. График оплаты выполненных работ, согласно которому в перечень выполняемых работ включены работы по дорожному покрытию и озеленению территории.

Таким образом, Комиссией Тывинского УФАС России установлено, что предметом контракта является не только поставка и установления МАФов, а также выполнение работ по дорожному покрытию и озеленению территории.

Доводы Подрядчика в отношении попыток урегулирования данного вопроса с представителями заказчика, а также попыток заключения договора субподряда, Комиссией Тывинского УФАС России не могут быть приняты в связи с отсутствием в материалах дела подтверждающих документов.

При этом необходимо отметить, что Подрядчик, подавая заявку на участие в аукционе в электронной форме и участвуя в нем, соглашается с условиями контракта и техническим заданием, проектом контракта и всеми приложениями к нему определить объем и срок выполненных работ, учесть потенциальные риски при заключении и исполнении контракта.

Таким образом, участник закупки, принимая решение об участии в торгах, должен осознавать все связанные с таким участием риски и

возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания последнего победителем и заключения с ним контракта в дальнейшем, а именно: в силу статьи 2 ГК РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, осуществляют ее самостоятельно, на свой риск, в рассматриваемом случае, риск наступления неблагоприятных последствий вследствие не исполнения условий контракта лежит именно на подрядчике, поскольку им не предприняты все возможные меры для его исполнения.

При таких обстоятельствах, Комиссия Тывинского УФАС России приходит к выводу, что факт неисполнения Подрядчиком обязательств по контракту в установленный срок, свидетельствует о совершении им недобросовестных действий. Доказательства обратного в материалах дела отсутствуют.

На основании вышеизложенного, Комиссия Тывинского УФАС России, руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 года N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Государственным казенным учреждением Республики Тыва «Госстройзаказ» в отношении - Общества с ограниченной ответственностью «Аметист» его учредителя и генерального директора <…> (ИНН: <…>), включить в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 98-20 от 22.06.2020 года, заключенного по итогам электронного аукциона № 0112200000820002115 «Благоустройство прилегающей территории ясельного корпуса на 30 мест для МДОУ Детский сад №30 г.Кызыла Республики Тыва», сроком на 2 года.
2. Датой включения сведений, указанных в пункте 1 настоящего решения, в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения данных сведений в Единой информационной

системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.