

РЕШЕНИЕ

по делу № 08/0885-18-РНП

о включении информации в реестр недобросовестных поставщиков

г. Севастополь

Резолютивная часть решения объявлена 29 октября 2018 года.

Решение изготовлено в полном объеме 01 ноября 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Крым и городу Севастополю (далее – Крымское УФАС России) по контролю в сфере закупок города федерального значения Севастополя (далее – Комиссия) в составе:

"...."

в присутствии представителей:

"...."

рассмотрев информацию, представленную Департаментом транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры Севастополя (далее – Заказчик) в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЮРАН-Авто» (ИНН 9201002237, далее – Исполнитель) для включения в реестр недобросовестных поставщиков по результатам электронного аукциона на выполнение работ (оказание услуг), связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам по муниципальным маршрутам №3, №5, №30, №79, извещение № 0174500000518000071 (далее – Аукцион),

УСТАНОВИЛА:

Объем сведений, представленных Заказчиком в отношении Общества для включения в реестр недобросовестных поставщиков, соответствует требованиям статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) и Правилам ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденным Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 года № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее – Порядок).

Согласно представленных пояснений, Заказчик действовал в следующей последовательности:

По результатам проведения электронного аукциона, объявленного электронного аукциона от 08.08.2018 №0174500000518000071, на основании протокола подведения итогов электронного аукциона от 31.08.2018 №0174500000518000071-3 между Заказчиком и Исполнителем заключен государственный контракт № 180 на право заключить контракт на выполнение работ (оказание услуг), связанных с осуществлением регулярных перевозок пассажиров и багажа по регулируемым тарифам по муниципальным маршрутам №3, №5, №30, №79 (далее – Контракт).

Пунктом 1.2 Контракта определено, что Исполнитель принял на себя обязательство выполнить работы, связанные с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам по муниципальным маршрутам города Севастополя, а именно №3 «5-й км Балаклавского шоссе - ЦУМ», №5 «ул. Маринеско - пл. Нахимова», № 30 «Яхтенная пл. - пл. Нахимова», №79 «5-й км Балаклавского шоссе - ул. Бориса Михайлова», в соответствии с утвержденным расписанием движения транспортных средств и в соответствии с техническим заданием на выполнение работ, связанных с осуществлением регулярных перевозок по регулируемым тарифам по муниципальным маршрутам.

Пунктом 4.1. Контракта установлены обязанности Исполнителя по обеспечению надлежащего выполнения условий Контракта, а пунктом 4.4 права Заказчика по контролю за надлежащим исполнением обязательств по Контракту.

Руководствуясь пунктом 4.4. Контракта Заказчик осуществил контрольные мероприятия и выявил многочисленные нарушения условий Контракта, указанных в пунктах 4.1.1, 4.1.3, 4.1.4, 4.1.5, 4.1.6, 4.1.7, 4.1.8, 4.1.11, 4.1.12, 4.1.13 Контракта.

Указанные нарушения подтверждаются актами проверки условий обслуживания маршрута от 21.09.2018 № 37, от 23.09.2018 № 38, от 23.09.2018 № 38/1, от 23.09.2018 № 39, от 23.09.2018 № 40, от 23.09.2018 № 40/1 от 24.09.2018 № 41, от 24.09.2018 № 42, от 24.09.2018 № 42/1, от 24.09.2018 № 43, от 24.09.2018 № 44, от 24.09.2018 № 45, от 24.09.2018 № 45/1, от 25.09.2018 №46, от 25.09.2018 № 47, от 25.09.2018 № 48, от 25.09.2018 № 49, от 25.09.2018 № 50, от 25.09.2018 №51, от 25.09.2018 № 52, от 25.09.2018 № 53, от 25.09.2018 № 54, от 26.09.2018 № 54/1, от 26.09.2018 № 54/1, от 26.09.2018 № 56, от 26.09.2018 № 56/1, от 26.09.2018 № 57, от 26.09.2018 № 58, от 26.09.2018 № 59.

Копии актов получены и подписаны генеральным директором ООО «ЮРАН-Авто» Дубиной Павлом Валерьевичем.

Во исполнение условий пункта 4.4.5 Контракта, Заказчиком было

направлено уведомление Исполнителю о необходимости устранения выявленных нарушений в срок до 28.09.2018 года, которое получено нарочно генеральным директором ООО «ЮРАН-Авто» Дубиной Павлом Валерьевичем 27.09.2018 года.

По состоянию на 03.10.2018 года нарушения не были устранены.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пунктом 11.6. Контракта, Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Решение об одностороннем отказе направлено в адрес ООО «ЮРАН-Авто» письмом от 03.10.2018 № 4954/33-03/2-2018 в порядке, установленном частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе в течение трех рабочих дней с даты принятия.

Комиссия Управления, изучив пояснения Заказчика и Исполнителя, приходит к следующим выводам:

Порядок принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта определен частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, согласно которой 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.

Согласно части 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.

Установлено, что 03.10.2018 года Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Договора, которое 04.10.2018 года размещено в ЕИС, а также направлено в адрес Исполнителя заказным письмом с уведомлением и по адресу электронной почты, указанной в государственном контракте.

Датой надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления, то есть – 11.10.2018 года.

В связи с вышеизложенным, 22.10.2018 года решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу.

Таким образом, Комиссией Управления установлено, что Заказчик своевременно 22.10.2018 года направил сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков Исполнителя в адрес Управления.

В то же время, Исполнитель в заседании Комиссии заявил, что пунктом 4.3.1 Контракта установлена обязанность Заказчика оформить и передать Исполнителю карты маршрута регулярных перевозок по муниципальным маршрутам №3, №5, №30, №79.

Согласно части 1 статьи 3 Федерального закона от 13.07.2015 г. № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», карта маршрута регулярных перевозок - это документ, содержащий сведения о маршруте регулярных перевозок и транспортном средстве, которое допускается использовать для перевозок по данному маршруту.

Действующим законодательством предусмотрена ответственность за осуществление перевозок при отсутствии карт маршрута, а именно частью 4 статьи 11.33 КоАП РФ (использование для осуществления регулярных перевозок пассажиров автобуса, трамвая или троллейбуса при отсутствии карты маршрута регулярных перевозок в случае, если наличие такой карты является обязательным).

Таким образом, законодатель четко указал на невозможность осуществления регулярных перевозок при отсутствии карт

маршрута, поэтому приступить к исполнению своих обязательств по Контракту стало возможно только с 25.09.2018 года.

Пунктом 11.6.3. Контракта установлено, что Исполнитель вправе не приступать к работе, начатую работу приостановить в случае отказа Заказчика в выдаче либо переоформлении карт маршрута.

Исполнитель неоднократно обращался к Заказчику для получения карт маршрута, но указанные карты переданы Исполнителю только вечером 24.09.2018 года, при том, что Контракт заключен 20.09.2018 года.

Таким образом, Заказчиком сознательно созданы условия, при которых Исполнитель был объективно лишен возможности приступить к своим обязанностям, и в то же время (всего за 5 дней) Заказчиком было проведено 22 (двадцать две) проверки условий обслуживания маршрута, составлены соответствующие акты об отсутствии транспортных средств Исполнителя на муниципальных маршрутах.

Сами проверки проводились с существенными нарушениями Положения о линейном контроле являющемся приложением № 3 к Контракту (далее - Положение).

Нарушения Положения о линейном контроле выразилось в следующем:

1. Подпункт 1 пункта 1.3. Положения нарушен в части не проведения аудио/фото/видеофиксации при проведении проверок.
2. Пунктом 1.7 Положения предусмотрено указание в каждом акте проверки сведений, индивидуально-определяющих должностных лиц Исполнителя и сведения об их документах, однако данные сведения в актах необоснованно отсутствуют.
3. Пунктом 2.1 Положения установлено, что фиксация нарушения производится путем составления акта с приложением фото и видеоматериалов, однако данная фиксация должностными лицами Заказчика не проводилась.
4. Пунктом 3.2 Положения установлен перечень сведений обязательных к указанию в актах проверки, однако во всех актах проверки имеются нарушения данного пункта.
5. Пунктом 3.3 Положения установлено обязательное указание сведений о транспортном средстве являющемся объектом проверки, однако во всех актах проверки имеются нарушения данного пункта.

В описательной части каждого акта, в графе описание выявленных нарушений указаны пункты Контракта, без указания конкретных фактов нарушений, т.е. общие положения об обязанностях по Контракту.

Следует отметить, что в пункте 1.6 Положения установлен исчерпывающий перечень оснований к проведению проверки, в частности такими основаниями служат обращения граждан или утвержденный график проверок. В таком случае единственным законным основанием к проведению проверки является утвержденный график, однако у Исполнителя имеются обоснованные основания полагать, что при соблюдении Заказчиком принципов законности и добросовестности, не могло быть назначено такое огромное (29) количество проверок за столь малый срок (всего 7 дней), учитывая и то, что первым днем проверки стал день, следующий за днем заключения Контракта.

В силу пункта 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Стоит отметить, что о проводимых проверках Исполнителю стало известно только 27.09.2018 года, в момент вручения копий актов проверок, что также является нарушением Порядка.

По результатам проверок Заказчиком в адрес Исполнителя направлено уведомление о необходимости устранения выявленных нарушений. Указанное уведомление датировано 27.09.2018 года исходящий №4857/33-03/2-20/18. Данное уведомление сводится к перечислению вышеуказанных актов и необходимости устранения нарушений в них указанных в срок до 16:00 часов 28 сентября 2018 года, то есть за срок менее 24 часов. Подобное поведение Заказчика лишь свидетельствует о фактическом отсутствии каких-либо нарушений со стороны Исполнителя.

Отсутствие каких-либо нарушений со стороны Исполнителя подтверждается и тем, что 09.10.2018 года Исполнителем в адрес Заказчика направлен акт выполненных работ, предусмотренный пунктом 6.2 Контракта и Приложением №4 к нему. До сегодняшнего дня в адрес Исполнителя каких-либо замечаний по данному акту не поступало.

Во исполнение пункта 4.1.2 Контракта Исполнителем в адрес Заказчика 02.10.2018 года были направлены на утверждение проекты расписаний движения транспортных средств (в двух экземплярах).

Во исполнение пункта 4.1.2 Контракта Исполнителем в адрес Заказчика 05.10.2018 года были повторно направлены на утверждение проекты расписаний движения транспортных средств (в двух экземплярах).

До настоящего момента в адрес Исполнителя не поступали возражения на предоставленный проект расписаний, что свидетельствует о согласии Заказчика с предоставленным расписанием.

Направленные Исполнителем в адрес Заказчика проекты расписаний движения транспортных средств до сегодняшнего дня не утверждены, что является нарушением со стороны Заказчика своих обязательств по Контракту.

Кроме того, в заседании Комиссии Управления Исполнитель обратил внимание на то, что Заказчик в своем решении об одностороннем отказе от исполнения контракта должен руководствоваться условиями, предусмотренными пунктом 4.4.5 Контракта.

Согласно пункту 4.4.5 Контракта в порядке досудебного урегулирования вопросов связанных с нарушением условий настоящего контракта, направлять обязательные к исполнению уведомления об устранении выявленных нарушений с установлением сроков их устранения.

Пунктом 11.6 Контракта предусмотрено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта с направлением уведомления об этом при наступлении следующих обстоятельств:

- в случае отмены маршрута, при условии направления уведомления Исполнителя о таком решении не позднее ста восьмидесяти дней до дня вступления указанного решения в силу;
- в случае установления факта включения недостоверных сведений в заявку и документы, представленные Исполнителем для участия в электронном аукционе, по результатам которого был заключён настоящий контракт, либо несоблюдения заявленного Исполнителем максимального срока эксплуатации транспортных средств в течение срока действия настоящего контракта;
- при систематическом (три и более раз в течение одного месяца) нарушении схемы движения транспортных средств по маршруту;
- при систематической (три и более раз в течение одного месяца) работе транспортных средств на маршруте с регулярностью менее 95 % от ежедневного планового значения согласно утвержденному расписанию движения по маршруту;

- в случае аннулирования, приостановления, истечение срока действия лицензии, выданной исполнителю на осуществление деятельности по перевозке пассажиров автомобильным транспортом;

- неоднократное (три и более раз в течение одного года) неисполнение или ненадлежащее исполнение Исполнителем обязанностей, установленных настоящим контрактом:

- в случае ликвидации Исполнителя.

В то же время, Исполнителем не был нарушен ни один из перечисленных обстоятельств, при которых Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракт

Комиссия Управления, изучением представленных материалов, установила, что у Заказчика не было существенных оснований для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, предусмотренных Контрактом.

Согласно части 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.**

Комиссия Управления с учетом изложенного выше, заслушав представителей Заказчика и Исполнителя, а также изучив материалы представленные сторонами для приобщения к материалам дела приходит к выводу о том, что Исполнитель не нарушил существенных условий Контракта, вытекающих из обычаев или существа обязательства, явку представителей в заседание Комиссии обеспечил и представил достаточно материалов, подтверждающих свою добросовестность.

Таким образом, рассмотрев представленные Заказчиком документы, руководствуясь статьями 95, 104 Закона о контрактной системе, Порядком, Комиссия Крымского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Информацию, представленную Департаментом транспорта и развития дорожно-транспортной инфраструктуры Севастополя в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЮРАН-Авто» (ИНН 9201002237) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе включение в реестр недобросовестных поставщиков информации об участнике закупки, уклонившемся от заключения контракта, о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт расторгнут по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, содержащаяся в реестре недобросовестных поставщиков информация, неисполнение действий, предусмотренных частью 9 статьи 104 Закона о контрактной системе, могут быть обжалованы заинтересованным лицом в судебном порядке.

Дела об обжаловании решения контрольного органа в сфере закупок подведомственны арбитражному суду.