

РЕШЕНИЕ № РНП 70-18-17 по делу №03-08/22-17

08.02.2017

г. Томск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Томской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Томского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии:	Алиева Р.А.,	заместителя руководителя – начальника отдела контроля закупок;
	Лосева В.Г.,	заместителя начальника отдела контроля закупок;
	Саналовой О.В.,	главного специалиста – эксперта отдела контроля закупок;
членов Комиссии:	Некрасовой Л.А.,	ведущего специалиста – эксперта отдела контроля закупок;
	Насоновой В.К.,	специалиста – эксперта отдела контроля закупок;
	Вилесовой А.А.,	специалиста – эксперта отдела контроля закупок,

в соответствии с ч.15 ст.99, ст.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 44-ФЗ), на основании Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», провела внеплановую проверку информации, поступившей от Администрации Могочинского сельского поселения (далее – Заказчик) (вх.№432 от 27.01.2017), содержащей сведения об Индивидуальном предпринимателе N, с которым контракт расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на основании ч.15 ст.95 Закона 44-ФЗ, с целью включения сведений о N в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии представителя Заказчика А. (Распоряжение Администрации Могочинского сельского поселения) и представителя N (доверенность),

УСТАНОВИЛА:

20.10.2016 на Официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок - www.zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) заказчиком размещено извещение и документация о проведении электронного аукциона «Приобретение жилого помещения для детей - сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на территории с. Могочино Молчановского района Томской области» (извещение № [0165300014416000023](#)).

Начальная (максимальная) цена контракта – 891 000,00 рублей.

На участие в электронном аукционе подано две заявки:

- заявка с порядковым номером 1 участник закупки – А/

- заявка с порядковым номером 2 участник закупки - N.

В соответствии с протоколом электронного аукциона от 03.11.2016 минимальным предложением о цене контракта стало предложение участника электронного аукциона, порядковый номер заявки которого 2 (N).

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 03.11.2016 заявка участника размещения заказа N (порядковый номер заявки 2) признана соответствующей требованиям документации об электронном аукционе.

14.11.2016 между Заказчиком и N заключен муниципальный контракт № 0165300014416000023-0245745-01 (реестровый номер контракта 3701000562816000005) (далее - Контракт).

В соответствии с п.1.1 Контракта следует, что «Продавец обязуется передать Заказчику объект недвижимого имущества (далее по тексту – «объект недвижимости») и земельный участок, характеристики которых определены Контрактом, а Заказчик обязуется принять объект недвижимости и земельный участок и оплатить объект недвижимости в порядке, установленном в Контракте. Земельный участок передается Заказчику безвозмездно».

Пунктом 1.2 Контракта, установлены характеристики объекта недвижимости, который приобретается Заказчиком по настоящему Контракту, в том числе такая характеристика как «...материал наружных стен брус...».

В силу пп.3.4.1 п.3.4 Контракта продавец обязан в течение одного дня с даты подписания сторонами Контракта представить Заказчику документы, в том числе «...технический паспорт на объект недвижимости из органа технической инвентаризации, либо технический и кадастровый паспорта объекта недвижимости, в случае если технический паспорт изготовлен после 1 марта 2008 года...» и определено место расположения объекта недвижимости: «Российская Федерация, Томская область, Молчановский район, Могочинское сельское поселение, с. Могочино, ул. 8-го Марта, 2А-2...».

15.11.2016 Заказчику представлены документы, определенные пп.3.4.1 п.3.4 Контракта, в том числе технический план помещения, расположенного по адресу: Томская область, Молчановский район, с. Могочино, ул. 8 Марта, дом 2а помещение № 2 и разрешение на ввод объекта в эксплуатацию № RU70510301-00001 на вышеуказанный объект недвижимого имущества, из которого следует, что материал стен данного объекта недвижимости «сэндвич-панели» (стр.2 разрешения на ввод объекта в эксплуатацию), что не соответствует условиям п.1.2 Контракта, в том числе и требованиям технического задания документации электронного аукциона (извещение № [0165300014416000023](#)), а также характеристикам товара, указанным участником электронного аукциона в своей заявке, порядковый номер которой 2.

В соответствии с ч.8 ст.95 Закона 44-ФЗ 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 ч.9 ст.95 Закона 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 было предусмотрено контрактом.

Частью 15 ст.95 Закона 44-ФЗ определены случаи, при которых заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Пунктом 7.2 Контракта установлено, что его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны от исполнения контракта. Пунктом 7.3 Контракта установлена обязанность Заказчика о принятии решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в случаях, указанных в части 15 ст.95 Закона 44-ФЗ.

В силу требования п.1 ч.15 ст.95 Закона 44-ФЗ заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случае, если в ходе исполнения контракта установлено, что поставщик (подрядчик, исполнитель) и (или) поставляемый товар не соответствуют установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки и (или) поставляемому товару или представил недостоверную информацию о своем соответствии и (или) соответствии поставляемого товара таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

16.11.2016 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 14.11.2016 № 0165300014416000023-0245745-01 (далее – Решение заказчика об одностороннем отказе от 16.11.2016) в соответствии с п.7.3 Контракта, в связи с тем, что в ходе проверки документов объекта недвижимости, являющегося предметом Контракта, выявлены не соответствия такой характеристики товара как - материал стен, требованиям условий п.1.2 Контракта и техническому заданию документации электронного аукциона.

Решение заказчика об одностороннем отказе от 16.11.2016, в соответствии с ч.12 ст.95 Закона 44-ФЗ:

- 18.11.2016 размещено единой информационной системе;
- 17.11.2016 направлено поставщику N по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика, указанному в Контракте;
- 18.11.2016 направлено поставщику N посредством электронной почты.

16.11.2016 Заказчиком в адрес N составлена Претензия об уплате штрафа за невыполнение условий муниципального контракта от 14.11.2016 № 0165300014416000023-0245745-01, которая 18.11.2016 направлена Заказчиком поставщику N по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика, указанному в Контракте, а также 18.11.2016 по адресу электронной почты поставщика.

05.01.2017 в адрес Заказчика вернулись почтовые конверты, направленные последним в адрес N, с почтовой отметкой «Истек срок хранения».

В силу ч.12 ст.95 Закона 44-ФЗ выполнение заказчиком требований ч.12 ст.95

Закона 44-ФЗ считается надлежащим уведомлением поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика 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.

Таким образом, следует, что датой надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта является 18.12.2016.

В соответствии с ч.12 ст.95 Закона 44-ФЗ 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.

Решение заказчика об одностороннем отказе от 16.11.2016 вступило в силу и Контракта считается расторгнутым с 28.12.2016.

Комиссия Томского УФАС России, проверив действия Заказчика по одностороннему отказу от исполнения контракта, не выявила нарушений действующего законодательства в сфере закупок.

В соответствии с ч.16 ст.95 Закона 44-ФЗ информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В силу ч.6 ст.104 Закона 44-ФЗ 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 ч.3 настоящей статьи, а также в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Информация, предусмотренная ч.3 ст.104 Закона 44-ФЗ, Заказчиком представлена в Томское УФАС России - 27.01.2017 (вх. № 432).

В ходе рассмотрения дела № 03-08/22-17 представитель Заказчика пояснил, что предоставление информации об N для включения в реестр недобросовестных поставщиков представлено во исполнение требований ст.104 Закона 44-ФЗ, а также поддержал доводы, изложенные в ранее представленном в Томское УФАС России заявлении о включении в реестр недобросовестных.

В ходе заседания Комиссии Томского УФАС России представителем N в материалы дела № 03-08/22-17 представлено письменное пояснение от 08.02.2017 и копия агентского договора б/н от 22.10.2016, заключенного между N и Скиданенко Е.В.

Представитель N пояснил, что предоставление N заявки на участие в электронном аукционе с информацией несоответствующей техническому заданию документации о закупке произошло вследствие несвоевременного предоставления документов о технических характеристиках объекта недвижимости (объекта закупки) собственником объекта недвижимости, с которым у N был заключен агентский договор б/н от 22.10.2016.

Представитель N указал, что в силу ч.2 ст.104 Закона 44-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включается информация о поставщиках, с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контракта.

По мнению представителя N, из содержания решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 16.11.2016, следует, что данное решение принято на основании нарушения N требований закона, а именно предоставления недостоверной информации о поставляемом товаре. Таким образом, основание для принятия вышеуказанного решения заказчика послужило нарушение закона, а не нарушение существенных условий контракта.

Комиссия Томского УФАС России, изучив материалы дела №03-08/22-17, информацию и документы представленные сторонами по делу, а также информацию с официального сайта, в отношении электронного аукциона извещение № [0165300014416000023](#), заслушав представителей Заказчика и N, установила:

В соответствии с ч.2 ст.104 Закона 44-ФЗ в реестр недобросовестных поставщиков включается информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой публичной ответственности установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения закупок обязательств. При этом, включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков являющееся правовым последствием установления факта неисполнения условий контракта, в том числе в связи с нарушением существенных условий контракта, что по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в неисполнении обязательств, предусмотренных контрактом.

В соответствии с действующим законодательством в процессе осуществления своей хозяйственной деятельности юридические лица несут предпринимательские риски. Согласно аб.3 ч.1 ст.2 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. Таким образом, индивидуальный предприниматель должен был осознавать свои предпринимательские риски, учитывать свои возможности по надлежащему исполнению своих обязанностей по контракту и учитывать финансовые возможности до принятия решения об участии в электронном аукционе.

Участник размещения заказа несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных ст.104 Закона 44-ФЗ, в случае совершения им действий (бездействий) противоречащих требованиям Закона 44-ФЗ.

Довод представителя N, в части объяснения причин несоответствия характеристик товара (объекта недвижимости) указанным в заявке, не является основанием для не включения в реестр недобросовестных поставщиков, поскольку условия, на которых заключался Контракт, были объявлены Заказчиком в извещении и документации электронного аукциона (извещение № [0165300014416000023](#) от 20.10.2016), соответственно, N при принятии решения об участии в данной закупке, должна была учитывать указанные условия и осознавать все последствия неисполнения Контракта.

Кроме того, заключая агентский договор б/н от 22.10.2016 с гражданином Скиданенко Е.В. (далее - гражданин), в соответствии с условиями которого, N обязалась за вознаграждение от своего имени, но за счет гражданина совершить действия по сопровождению сделки, связанной с реализацией объектов недвижимости путем проведения муниципальной закупки через электронный аукцион, N обязана была проверить характеристики товара (объекта недвижимости), который ею был предложен в заявке участника электронного аукциона, и в дальнейшем стал предметом Контракта, до принятия решения о своем участие в электронном аукционе (извещение № [0165300014416000023](#) от 20.10.2016).

Довод представителя N в части того, что основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта является нарушение закона, а не нарушение существенных условий, что является основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков, несостоятелен в силу следующего:

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона 44-ФЗ Законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе и на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

Согласно ч.1 ст.432 ГК РФ существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Принимая во внимание, что в силу ст.1 Закона 44-ФЗ данный закон регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок, в части, касающейся, в том числе и определения поставщика, существенными условиями контрактов, заключаемых по итогам определения поставщиков являются те, которые определены положениями ст.34 Закона 44-ФЗ.

В силу ч.1 ст.34 Закона 44-ФЗ контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки, документацией о закупке, заявкой участника закупки, с которым заключается контракт.

Техническая характеристика товара (объекта недвижимости), в том числе «материал стен», предусмотрены извещением об осуществлении закупки и техническим заданием документации о закупке (извещение № [0165300014416000023](#)), заявкой участника закупки N.

В решении заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта указано, что по результатам исследования технической документации товара (объекта недвижимости) выявлено несоответствие характеристик товара, определенного п.1.2 Контракта.

Исходя из положений ст.ст.34, 95 Закона 44-ФЗ и ч.1 ст.432 ГК РФ и решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта следует, что N не исполнен контракт в связи с существенным нарушением ею условий п.1.2 Контракта (в части характеристик товара), в связи с чем, у Заказчика возникла обязанность, определенная ч.15 ст.95 Закона 44-ФЗ, отказаться от исполнения контракта в одностороннем порядке.

Учитывая изложенное, Комиссия Томского УФАС России пришла к выводу о достаточности правовых оснований для включения сведений об N в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании установленного, руководствуясь ст.34, ст.95, ст.99, ст.104, Закона №44-ФЗ, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Томского УФАС России

РЕШИЛА:

Сведения об Индивидуальном предпринимателе N (ИНН xxxxxxxxxxxx) включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 года.

Председатель Комиссии

Алиев Р.А.

члены Комиссии

Лосев В.Г.

Саналова О.В.

Некрасова Л.А.

Насонова В.К.

Вилесова А.А.