



**УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ**

РЕШЕНИЕ

30 августа 2018 года

№ РНП-39-58

г. Калининград

На основании 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 – Закон о контрактной системе), постановления Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области по осуществлению внеплановых проверок (далее – Комиссия) в составе:

| | | |
|--|-------------------------|---|
| Ведущего заседания комиссии: | <i>И.С. Шестаковой</i> | заместителя руководителя – начальника отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России; |
| членов комиссии: | <i>А.Г. Румянцевой</i> | Ведущего специалиста-эксперта отдела контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России; |
| | <i>А.Н. Хлусовой</i> | старшего специалиста 1 разряда контроля органов власти, закупок и рекламы Калининградского УФАС России; |
| при участии представителей: | | |
| заказчика – Центра специальной связи и информации федеральной службы охраны РФ в Калининградской области | <i>И.О. Шабловского</i> | представителя по доверенности |
| ООО «ГИПЕРИОН»: | <i>Б.М. Муханова</i> | генерального директора |

в результате рассмотрения обращения Центра специальной связи и информации федеральной службы охраны Российской Федерации в Калининградской области (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ГИПЕРИОН» (238210, Калининградская область, Гвардейский район, г. Гвардейск, ул. Фронтальная, д. 4-8, ИНН 3916015762, КПП 391601001) (далее – Исполнитель) в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания по адресу г. Калининград, ул. Барнаульская, 5а в 2018 году (извещение № 0335100002318000015) (далее – Аукцион).

УСТАНОВИЛА:

1) Дата размещения на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) извещения о проведении Аукциона – 26.06.2018.

2) Начальная (максимальная) цена контракта – 850 000,00 рублей.

3) По окончании срока подачи заявок до 10 часов 00 минут (время калининградское) 03.07.2018 была подана единственная заявка от участника закупки.

4) По результатам рассмотрения вторых частей заявок электронный Аукцион признан несостоявшимся, вторая часть заявки ООО «ГИПЕРИОН» признана соответствующей требованиям Закона о контрактной системе (протокол рассмотрения единственной заявки на участие в электронном Аукционе от 03.07.2018 № 0335100002318000015).

5) 17.07.2018 между Заказчиком и победителем Аукциона – ООО «ГИПЕРИОН» заключен контракт на выполнение работ по капитальному ремонту кровли здания по адресу г. Калининград, ул. Барнаульская, 5а в 2018 году № 0335100002318000015-0078144-01 (далее – Контакт).

6) 03.08.2018 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по итогам проведенного электронного аукциона.

7) 17.08.2018 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области поступило обращение Заказчика о включении сведений об ООО «ГИПЕРИОН» (238210, Калининградская область, Гвардейский район, г. Гвардейск, ул. Фронтальная, д. 4-8, ИНН 3916015762, КПП 391601001) в реестр недобросовестных поставщиков.

1. В силу 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 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.

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.

03.08.2018 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по итогам проведенного электронного аукциона, о чем ООО «ГИПЕРИОН» уведомлен путем направления заказного письма с уведомлением, на адрес электронной почты и 06.08.2018 решение вручено генеральному директору ООО «ГИПЕРИОН» Муханову Б.М. под роспись.

07.08.2018 данное решение размещено Заказчиком в ЕИС.

Таким образом, процедура уведомления о расторжении контракта в одностороннем порядке Заказчиком соблюдена.

06.08.2018 ООО «ГИПЕРИОН» уведомлен надлежащим образом об одностороннем отказе Заказчика от исполнения Контракта, что Заявитель подтвердил на заседании Комиссии.

17.08.2018, в сроки, установленные частью 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил в Калининградское УФАС России в полном объеме информацию для решения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ГИПЕРИОН».

Таким образом, действия Заказчика в части направления в контрольный орган в сфере закупок сведений, предусмотренных статьей 104 Закона о контрактной системе, соответствуют требованиям части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе.

2. Согласно 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 для

одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Исполнитель обязуется в установленные сроки выполнить и сдать Заказчику полный комплекс работ по капитальному ремонту кровли здания по адресу г. Калининград, ул. Барнаульская, 5а (далее - Объект). Работы должны осуществляться в соответствии с проектной документацией и расчетом цены контракта (Приложение № 1).

Пунктом 4.1. Контракта определено, что работы, предусмотренные Контрактом, осуществляются Исполнителем в следующие сроки: начало работ в течение 5 (пяти) рабочих дней с момента подписания Контракта и выполнения проверочных мероприятий, предусмотренных пунктом 5.1.2. Контракта; окончание работ до 31 октября 2018.

Согласно пунктам 4.2., 4.4. Контракта сроки завершения отдельных этапов (видов) работ определяются в графике производства работ (Приложение № 2); датой завершения работ является дата утверждения Акта о приёмке выполненных работ (по форме КС-2).

В силу пунктов 5.1.2., 5.1.6 Контракта Исполнитель обязан выполнить работы на условиях, указанных в Контракте; в течение 5(пяти) рабочих дней с даты подписания Контракта подготовить и отправить Заказчику списки сотрудников, транспортных средств и строительной техники, необходимых для выполнения работ; обеспечить производство и качество работ в соответствии с условиями настоящего контракта, рабочей документацией, требованиями СНиП и техническими регламентами.

В соответствии с пунктом 5.3.2 Контракта Заказчик обязан принять выполненные с надлежащим качеством работы с подписанием сторонами акта о приёмке выполненных работ (форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), актов скрытых работ, формы М-35.

Пунктом 14.3 Контракта установлено, что расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Согласно пояснениям представителя Заказчика, работы по государственному контракту №0335100002318000015-0078144-01 в соответствии с графиком производства работ Исполнителем не выполняются, подготовительные работы (срок исполнения с 18.07.2018 по 20.07.2018) по отправке Исполнителем Заказчику списков сотрудников, транспортных средств и строительной техники, не выполнены, 1-й этап демонтажа существующего кровельного покрытия, цементно-песчаной выравнивающей стяжки, отбивка штукатурки с существующих поверхностей труб, парапетов (срок исполнения с 20.07.2018 по 30.07.2018) также не выполнен. Заказчик не настаивал на включении сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

02.08.2018 Заказчиком в адрес ООО «ГИПЕРИОН» направлено письмо с требованием приступить к исполнению контрактных обязательств незамедлительно.

Согласно заключению экспертной комиссии от 03.08.2018 Исполнитель не преступил своевременно к исполнению обязательств, предусмотренных Контрактом, в связи с чем Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании части 8 и 9 статьи 95 Закона о контрактной системе расторжение государственного контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. 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 частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупок, уклонившихся от заключения контракта, 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 ст. 309 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов.

Согласно пункту 2 статьи 475 Гражданского кодекса Российской Федерации, в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору: отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы; потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Из пояснений ООО «ГИПЕРИОН» данных в ходе заседания Комиссии следует, что выполнить работы по контракту не представилось возможным в связи с высокими ценами на материалы, заложенными в проекте, при этом Исполнитель сразу обозначил свою позицию о том, что не сможет исполнить контракт, так как не рассчитал предпринимательские риски, о чем 27.07.2018 направил письмо Заказчику. В соответствии с представленной сметной документацией цена предлагаемых к выполнению работ составила 1 119 313 рублей, однако в документации об аукционе начальная (максимальная) цена контракта указана 850 000 рублей. Также пояснил, что ООО «ГИПЕРИОН» исполнило 13 контрактов, расторжений контрактов ранее не было. Кроме того, требование Заказчика об уплате неустоек (штрафов, пеней) исполнено ООО «ГИПЕРИОН» в полном объеме.

Территориальный орган Федеральной антимонопольной службы в своей деятельности руководствуется Конституцией Российской Федерации, что возлагает на него обязанность соблюдения конституционных прав субъектов экономических правоотношений.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченный орган исполнительной власти обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному заказчику.

В соответствии со статьей 401 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) 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.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков используется на практике как правовой инструмент защиты заказчиков от потенциально недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления государственной или муниципальной закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в процедурах торгов по осуществлению государственных и муниципальных закупок.

Субъективным критерием недобросовестности как основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков является умысел на уклонение от заключения и исполнения условий контракта, которое предполагает недобросовестное поведение победителя закупки, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречии с требованиями Закона о контрактной системе.

Комиссия полагает, что применительно к рассматриваемому обращению Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об Исполнителе антимонопольный орган не может ограничиться формальной констатацией ненадлежащего исполнения Исполнителем нормативных требований Закона о контрактной системе, а в числе прочего должен учитывать характер и степень тяжести допущенных им нарушений, совокупность действий Исполнителя, направленных на исправление сложившейся ситуации, а также учитывать одну из целей Федеральной антимонопольной службы - создание условий для развития конкуренции в сферах деятельности хозяйствующих субъектов, не относящихся к естественным монополиям.

Вместе с тем, фактические обстоятельства дела и представленные сторонами доказательства, с учетом пояснений Исполнителя и представленных им сведений, не свидетельствуют о доказанности умышленно недобросовестных действий со стороны Исполнителя в рассматриваемом случае.

Таким образом, оценив приведенные сторонами доводы, исходя из всей совокупности изученных материалов и сведений, Комиссия Калининградского УФАС России приходит к выводу об отсутствии оснований для включения сведений об ООО «ГИПЕРИОН» в реестр недобросовестных поставщиков.

В ходе заседания Комиссии представители лиц, участвующих в рассмотрении обращения, на вопрос председателя комиссии о достаточности доказательств, представленных в материалах дела, пояснили, что все доказательства, которые они намеревались представить, имеются в распоряжении комиссии, иных доказательств, ходатайств, в том числе о представлении или истребовании дополнительных доказательств не имеется.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке

ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,
Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия заказчика – Центра специальной связи и информации федеральной службы охраны Российской Федерации в Калининградской области (236006 г. Калининград, ул. Барнаульская, д. 5-а) соответствующими части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе.

2. Отказать в удовлетворении обращения Центра специальной связи и информации федеральной службы охраны Российской Федерации в Калининградской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «ГИПЕРИОН» (238210, Калининградская область, Гвардейский район, г. Гвардейск, ул. Фронтная, д. 4-8, ИНН 3916015762, КПП 391601001).

Ведущий заседание Комиссии:



И.С. Шестакова

Члены Комиссии:

Ю.Д. Румянцева

А.Н. Хлусова

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.