

**ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**Управление Федеральной антимонопольной службы**

**по Чукотскому автономному округу**

|  |
| --- |
| 689000,Чукотский АО, г. Анадырь, ул. Энергетиков, 13; тел/факс (42722) 2-66-08; e-mail: to87@fas.gov.ru[www.chukotka.fas.gov.ru](http://www.chukotka.fas.gov.ru/) |

**РЕШЕНИЕ № 05/01-43/18**

08 февраля 2018 года г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <…….>, руководитель Чукотского УФАС России,

Членов Комиссии: <……….>, заместитель руководителя Чукотского УФАС России, <………>, ведущего специалиста – эксперта Чукотского УФАС России,

в присутствии представителей Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» – <……….> по доверенности от 08.02.2018 № 706/18, <…………> по доверенности от 08.02.2018 № 703/18,

в присутствии представителей ООО «АЯМИ» - <……………..> приказ о вступлении на должность руководителя от 22.01.2016 №1, <……….> по доверенности б/н,

рассмотрев обращение Государственного предприятия Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «АЯМИ» (далее – Общество, Подрядчик), в порядке 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 - Закона о контрактной системе),

**УСТАНОВИЛА:**

25.01.2018 года в Чукотское УФАС России поступило обращение от Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества, в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения государственного контракта от 18.04.2017 № 0588200001017000007-0388417-01, заключенного по результатам электронного аукциона «Выполнение работ по замене ячеек РУ-0,4кВ в трансформаторной подстанции ТП-12 в п.г.т. Провидения», извещение № 0588200001017000007 (далее – Аукцион).

В результате осуществления проверки Комиссия пришла к выводу, что сведения об Обществе не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков, исходя из следующего.

Из представленных материалов и информации следует, что извещение о проведении Аукциона размещено в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) 21.03.2017 г.

Начальная (максимальная) цена контракта — 1 781 558,37 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 30.03.2017 г.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 31.03.2017 г.

Дата и время начала аукциона – 03.04.2017 г.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона от 05.04.2017 г., победителем Аукциона было признано Общество.

18.04.2017 между Заказчиком и Обществом был заключен государственный контракт № 0588200001017000007-0388417-01 (далее – Контракт), согласно которого Исполнитель обязуется выполнить работы по замене ячеек РУ-0,4кВ в трансформаторной подстанции ТП-12 в п.г.т. Провидения в соответствии с Техническим заданием, являющимся неотъемлемой частью Контракта.

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.

Частью 16 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Частью 1 статьи 2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 12.2. Контракта Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в следующих случаях:

12.2.1. В случае просрочки выполнения работ более чем на 30 дней;

12.2.2. В иных случаях, предусмотренных действующим законодательством.

В силу 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.

Частью 13 указанной статьи 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.

Комиссией установлено:

18.12.2017 в связи с неисполнением Подрядчика обязательств, установленных Контрактом, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

22.12.2017 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта было направлено Подрядчику на электронную почту.

22.12.2017 Заказчиком в ЕИС было размещено решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

26.12.2017 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта было направлено Подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Подрядчика, указанному в Контракте (список почтовых отправлений от 26 декабря 2017 года имеется в материалах дела).

Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта размещено в единой информационной системе и направлено в адрес Подрядчика по почте заказным письмом с уведомлением о вручении, с нарушением срока, установленного частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Ввиду невозможности получения подтверждения о получении решения Обществом датой надлежащего уведомления подрядчика признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения в ЕИС, а именно 21.01.2018.

31.01.2018 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, и контракт считается расторгнутым (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Во исполнение части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе, Заказчику требовалось в течение одного рабочего дня, следующего за датой расторжения Контракта, разместить в ЕИС информацию о расторжении контракта, однако, данные сведения в ЕИС Заказчиком размещены 07.02.2018, что нарушает положение части 26 статьи 95 Закона о контрактной системе и содержит признаки состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1.1 статьи 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Таким образом, Заказчиком не соблюдены требования частей 12, 13, 26 статьи 95 Закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта и сроков размещения, предусмотренные статьей 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии с 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.

Решение об одностороннем исполнении контракта вступило в силу 31.01.2018 г., а обращение о включении Общества в РНП направлено в адрес Чукотского УФАС России 25.01.2018, то есть раньше вступившего в силу решения об односторонним расторжении контракта, данные действия Заказчика нарушают требование части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе.

В целях объективного рассмотрения сведений и правовых оснований для одностороннего расторжения Контракта, Комиссия отмечает следующее.

Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Как следует из материалов дела, 18.04.2017 между Заказчиком и Обществом заключен контракт № 0588200001017000007-0388417-01.

Согласно пункту 1.1 Контракта – «*Предмет контракта: выполнение работ «Замена ячеек РУ-0,4кВ в трансформаторной подстанции ТП-12 в п.г.т. Провидения» (далее – Работы, Объект). Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства выполнить Работы в соответствии с Техническим заданием (Приложение №1), являющимся неотъемлемой частью настоящего контракта, в сроки установленные настоящем контракте и сдать Заказчику результаты работ, а Заказчик обязуется принять выполненные Работы и оплатить их в порядке и на условиях, предусмотренные контрактом.»*

Пунктом 5.1. Контракта установлены сроки выполнения работ по Контракту: *«Начало выполнения работ – с даты заключения контракта; окончание работ – 01 ноября 2017 года».*

Чукотским УФАС России 26.01.2018 года в адрес Общества, было направлено уведомление о месте и времени рассмотрения поданных Заказчиком сведений, и содержащее просьбу о представлении до 05.01.2018 года письменного объяснения причин уклонения от подписания контракта.

Общество представило в Чукотское УФАС России возражения, содержащие указание, на следующее.

В связи с несвоевременной доставкой груза вызванной сложной логистической схемой непредвиденными изменениями погодных условий работы не были выполнены в полном объеме в срок установленный контрактом. Заказчику было направлено уведомление о возникших обстоятельствах.

Также обстоятельством повлекших несвоевременное исполнение работ является отсутствие у Заказчика готовности на объекте, необходимой для выполнения работ (не был представлен доступ к объектам выполнения работ).

В ходе заседания Комиссии представитель Заказчика пояснил, что Обществом надлежаще не исполнены обязательства, возложенные на Общество согласно Контракту.

Срок, установленный Контрактом, а именно 01.11.2017 года, был продлен Заказчиком до 15.12.2017 года, для устранения Обществом недочетов по Контракту, согласно пункту 6.3 Контракта.

18.12.2017, согласно акту осмотра выполненных работ, Заказчиком установлено, что Общество на момент осмотра не преступило к работе на данном объекте.

В течение срока исполнения работ до 15.12.2017 года, Заказчиком направлялись запросы в адрес Общества об исполнении Контракта.

Однако Заказчик не представил в Чукотское УФАС России, каких-либо документов подтверждающих факт направления Обществу запросов о предоставлении информации по исполнению обязательств, установленные Контрактом.

Данные обстоятельства явились для Заказчика основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта.

Лицо, принимающее участие в закупке, подавая заявку на участие в электронном аукционе, должно осознавать все связанные с таким участием риски и возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания последнего победителем и уклонения от исполнения контракта в дальнейшем.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств и др.

В доказательство возникновения обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом, Обществом представлено письмо, направленное в адрес Заказчика, от 16.10.2017 № 44, где Общество поясняет, что в связи с длительными сроками поставки груза, работы по Контракту в установленные сроки не будут выполнены, но гарантируя, что работы по Контракту будут выполнены в полном объеме в ближайшее время после доставки груза.

К данному письму было вложено письмо от транспортной компании от 11.10.2017, где компания уведомляет, что *«груз, укомплектованный в один контейнер в количестве 25,12м3, принят к перевозке и направлен по маршруту г. Москва-Владивосток-Провидения, с вылетом из г. Москвы с задержкой на 10 дней в связи с поздней поставкой оборудования 27.08.2017. В настоящее время груз находиться в морском порту г. Владивосток. Ожидает перевозки на теплоходе «Шантар». Плановый выход 15.10.2017 г. Из-за погодных условий рейс перенесен на 20.10.2017 г.*

*Ориентировочный приход в морской порт Провидения 03.11.17г.-05.11.2017г»*.

Письмом от 17.11.2017 № 54 Обществом было направлено письмо в адрес Заказчика об организации комиссии по приемке работ и просьбой, включить в состав комиссии генерального директора и электромонтажника Общества.

20.11.2017 года Заказчиком издан приказ о создании рабочей комиссии № 412. В данную комиссию входили заместитель главного инженера по производству ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз», заместитель главного энергетика ГП ЧАО «Чукоткоммунхоз», заместитель начальника управления промышленной политики, сельского хозяйства, продовольствия и торговли Администрации Провиденского городского округа, генеральный директор ООО «АЯМИ», электромонтажник ООО «АЯМИ». Данные лица с приказом ознакомлены.

01.12.2017 и 18.12.2017 года Заказчиком проведены осмотры и составлены акты осмотра выполненных работ по состоянию, где Заказчиком указано, что Общество не приступало к выполнению ремонтных работ на объекте на момент осмотра.

Согласно устным пояснениям представителя Общества, данным на заседании Комиссии, Подрядчик направил Заказчику письмо от 07.12.2017 № 58 о готовности приступить к работам и организовать доступ и необходимые переключения оборудования для начала работ (данный факт подтверждается материалами дела). Как установлено Комиссией данное письмо осталось без ответа.

Представитель Общества пояснил, что Заказчиком не предпринимались действия по устранению обстоятельств, препятствующих проведению подрядчиком работ на объекте, что явилось основанием для ненадлежащего исполнения в срок, установленный Контрактом.

На заседании Комиссии представитель Заказчика заявил, что на момент рассмотрения сведений по включению Общества в РНП, работы по контракту были выполнены ООО «АЯМИ» на 70%.

В соответствии с условиями Контракта и положениями главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации Подрядчик и Заказчик имеют взаимосвязанные и взаимозависимые обязанности и обязательства.

В силу части 1 статьи 718 Гражданского кодекса Российской Федерации заказчик обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором подряда, оказывать подрядчику содействие в выполнении работы.

В соответствии с частью 1 статьи 719 Гражданского Кодекса Российской Федерации, подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328).

По мнению Комиссии, все вышеизложенное в совокупности свидетельствует о том, что неисполнение обязательств по Контракту напрямую связано с действиями либо бездействием обеих сторон.

При таких обстоятельствах, учитывая, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков, является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о контрактной системе, в указанной ситуации, Комиссия Чукотского УФАС России не имеет оснований квалифицировать действия Общества как исполнение условий контракта с существенными нарушениями.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности надлежащего исполнения контракта и нарушающих права Заказчика, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств.

Применительно к рассматриваемому обращению Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «АЯМИ» антимонопольный орган не может ограничиться формальной констатацией ненадлежащего исполнения Обществом нормативных требований Закона о контрактной системе в связи с тем, что данное Общество предприняло меры и совершило действия, направленные на добросовестное и своевременное выполнение работ, являющихся предметом Контракта.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062,

**РЕШИЛА:**

1. Сведения, представленные Государственным предприятием Чукотского автономного округа «Чукоткоммунхоз» о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «АЯМИ» (Юридический адрес: 620054, Свердловская область, г. Екатекринбург, ул. Дошкольная, д. 2, пом. 2, ИНН 6679085686, ОГРН 1169658005087), не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

2. Передать материалы дела должностному лицу Чукотского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ <…………….>

Члены Комиссии \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ <…………….>

 \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ <…………….>

Решение может быть обжаловано в судебном порядке, в соответствии с законодательством Российской Федерации.