

Решение № РНП 89-96/2016

по факту одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта

(закупка № 0190200000312005968)

01 сентября 2016 года

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

<...>

рассмотрев материалы проверки по факту одностороннего отказа Заказчика от исполнения государственного контракта,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ямало-Ненецкого УФАС России поступили на рассмотрение материалы от Заказчика – ГКУ «Дирекции капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (<...>) по факту одностороннего отказа от исполнения контракта от 29.11.2012 № 0190200000312005968-0166588-05 на выполнение строительно-монтажных работ и сдачи объекта в эксплуатацию (под ключ) по объекту «Детский сад на 40 мест в с. Лопхари Шурышкарского района, в т.ч., затраты на ПИР (закупка № 0190200000312005968, цена контракта 175 495 850,00руб., срок выполнения работ 01.09.2014г. продлен дополнительным соглашением №3 от 25.03.2014 г. к государственному контракту №0190200000312005968-0166588-05 на выполнение строительно-монтажных работ и сдачи объекта в эксплуатацию (под ключ) по объекту «Детский сад на 40 мест в с. Лопхари Шурышкарского района, в т.ч., затраты на ПИР дата окончания исполнения контракта 31.12.2015г.) с ООО «Партнер Групп» (<...>) (закупка № 0190200000312005968).

В рамках проверки Ямало-Ненецким УФАС России указанного факта, выявлено следующее.

По результатам электронного аукциона извещения №0190200000312005968 29.11.2012г. ООО «Партнер Групп» (<...>) (закупка № 0190200000312005972) признан победителем.

29.11.2012 г. между ГКУ «Дирекции капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» и ООО «Партнер Групп» был заключен контракт №0190200000312005968-0166588-05 на выполнение строительно-монтажных работ и сдачи объекта в эксплуатацию (под ключ) по объекту «Детский сад на 40 мест в с. Лопхари Шурышкарского района, в т.ч., затраты на ПИР (далее - Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Подрядчик обязуется в установленный Контрактом сроки выполнить полный комплекс работ по строительству и сдаче объекта в эксплуатацию (под ключ) по объекту: «Детский сад на 40 мест в с. Лопхари Шурышкарского района, в т.ч., затраты на ПИР», предусмотренные проектной документацией по объекту капитального строительства, а Заказчик обязуется принять выполнение работы и оплатить их, на условиях предусмотренных Контрактом.

В соответствии с Контрактом статьей 3 Срок выполнения работ по Контракту с момента заключения государственного контракта по 01.09.2014 г. (п.3.1. Контракта), Дополнительным соглашением №3 от 25.03.2014 г. срок исполнения контракта был продлен до 31.12.2015 г. В соответствии с условиями Дополнительного соглашения №3 от 25.03.2015 г. Подрядчик принял на себя обязательства в десятидневный срок предоставить в адрес Заказчика: График освоения капитальных вложений (Приложение №1.2.); График производства работ (Приложение №1.3.); График поставки оборудования неразрывно связанного с объектом строительства (Приложение №1.4.). К указанному сроку Подрядчик работы не выполнил, с момента заключения Контракта выполнено работ на сумму 8 530 644 рублей 80 копеек.

Таким образом, Подрядчик нарушил п. 1. Дополнительного соглашения №3 от 25.03.2014 г. к Контракту № 0190200000312005968-0166588-05 на выполнение строительно-монтажных работ и сдачи объекта в эксплуатацию (под ключ) по объекту «Детский сад на 40 мест в с. Лопхари Шурышкарского района, в т.ч., затраты на ПИР, в соответствии с которым сроки, объемы выполнения работ и освоение капитальных вложений по Контракту определяется графиками производства работ и освоения капитальных вложений (Приложениями №1.3.,1.2.), в соответствии с которым устанавливается:

Начало работ:- с момента заключения Контракта

Окончание:- 31.12.2015 г.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Федерального закона от 5 апреля 2013 года 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», пунктом 10.3. Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Из пояснений, представленных ООО «Партнер Групп».

Общество было признано победителем открытого аукциона в электронной форме № pra_1_0190200000312005968ЭА от 25.10.12г.

29.11.2012 г. общество подписало контракта на выполнение СМР и сдачи объекта в эксплуатацию (под ключ) по объекту «Детский сад на 40 мест в с. Лопхари Шурышкарского района, в т.ч., затраты на ПИР».

Согласно п.2.5 контракта № 0190200000312005968-0166588-05 от 29.11.12г. ежегодный объем капитальных вложений определяется непосредственно государственным контрактом. В случаи изменения объема средств окружного бюджета ЯНАО,

выделяемых для финансирования работ по объекту, стороны обязуются подписывать дополнительные соглашения об изменении объема финансирования.

В период производства работ обществом было заключено несколько дополнительных соглашений об установлении на очередной календарный год объема финансирования:

-дополнительное соглашение №1 от 21.01.13г. об установлении на 2013г. финансирования в размере 54 850 000руб. (в т.ч. НДС);

-дополнительное соглашение №2 от 20.06.13г. об уменьшении ранее выделенного объема финансирования на 2013г. до 0,00руб. (в т.ч. НДС).

Обществом в 2013 г. направлялось письмо от 09.04.13г. исх. №291 с информацией о ходе выполнения работ, о предоставлен методики расчета стоимости фактически выполненных работ с учетом прогнозных индексов изменения стоимости строительства для оформления отчетной документации на выполненные объемы работ, а также с просьбой об увеличении объемов финансирования в 2013г. до уровня, предусмотренного Графиком освоения капитальных вложений на выполнение строительно-монтажных работ.

Так согласно этому графику в 2013г. предполагалось выполнить работы и соответственно должно было быть профинансировано) на сумму 111 137 540 руб., в то время как сначала было выделено только 54 850 000рубю, а впоследствии уменьшено до 0,00руб.

В результате выполнения в период с января по апрель 2013г. работы (т.е. до даты подписания дополнительного соглашения №2 от 20.06.13г. об уменьшении финансирования до 0руб.) Заказчиком вообще не были приняты. Общество сдачу этих работ перенесло на 2014г.

При этом со стороны Заказчика в 2013г. был нарушен п. 4.2.14 контракта, согласно которому в случае уменьшения до нуля средств окружного бюджета ЯНАО для немедленного приостановления подрядчиком работ на объекте Заказчик должен был направить соответствующее уведомление.

Такое уведомление в адрес общества было направлено 25.02.14г. №724-кп, согласно которому были приостановлены в 2014г. на основании того, что объем финансирования на 2014 г. по Постановлению Правительства от 25.12.13 №109 –П был установлен в размере 0,00руб.

В соответствии с этим уведомлением возобновление исполнение контракта возможно исключительно в случае выделения средств из окружного бюджета, заключения дополнительного соглашения и получения от «ГКУ ДКСИИ ЯНАО» уведомления о возобновления исполнения контракта.

Постановление Правительства ЯНАО от 29.05.14г. №407-п был выделен объем финансирования на 2014г. в размере 15 000 000 руб., в связи с чем было составлено и подписано дополнительное соглашение №4 от 21.06.14г. При этом от заказчика не поступало уведомлений о возобновлении исполнения контракта.

Общество возобновило исполнение контракта, что выразилось в предъявлении и

принятии в июле 2014г. части выполнения работ по забивке свайного поля сумму 6 324 447,47 руб. (в т.ч. НДС) и принятии в октябре 2014г. частично на сумму 2 260 197,34руб. также по забивке свайного поля.

Кроме того, не смотря на то, что в 2013г. и в 2014 г. было произведено уменьшение лимитов финансирования от Заказчика, обществом была произведена закупка строительных материалов, необходимых для возведения здания детского садика, на общую сумму 10 603 206,09руб. в т.ч.:

-ООО «Техноком» по договору поставки №2 от 11.02.13г. на сумму 5 208 788 руб. (свай, арматуры, битума, пиломатериалов и пр.);

-ООО «Стройпроектсервис» по договору поставки №А.ЛА.014 от 23.01.14г. на сумму 5 421418,09 руб.(ЖБИ, кирпич, плиты ПДН).

Так по Постановлению Правительства ЯНАО от 25.12.14г. №1064-П финансирование работ по объекту «Детский сад на 40 мест в с. Лопхари Шурышкарского района» на 2015г. также было уменьшено до нуля, то руководствуясь п. 4.2.14 контракта обществом были приостановлены работы на объекте. По мнению общества, основанием для приостановления выполнения работ послужило, в том числе Уведомление от 25.02.14г. №724-КП, поскольку, как было указано выше, уведомление о возобновлении работ в 2014г. в адрес общества не поступало.

Государственным заказчиком направлялось в адрес общества дополнительное соглашение о продлении сроков окончания работ на объекте в связи перераспределением объемов финансирования:

- дополнительное соглашение №3 от 13.03.14г. о продлении сроков работ до 31.03.14г. (сопроводительное письмо №993-кап от 13.03.14г.).

В соответствии с Постановлением Правительства ЯНАО от 25.12.2015 №1279-П «Об утверждении Адресной инвестиционной программы Ямало-Ненецкого автономного округа на 2016 год» объем бюджетных ассигнований, выделенных для государственного заказчика (ГКУ Дирекция капитального строительства и инвестиций ЯНАО), по объекту «Детский сад на 40 мест в с. Лопхари Шурышкарского района» предполагался в размере 5000 000руб. При этом ни каких дополнительных соглашений об установлении объема капитальных вложений, которые необходимо освоить в текущем 2016 году, государственный заказчик не направлял.

В этой связи общество считает не обоснованным Уведомление об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 29.11.12 г. № 0190200000312005968-0166588-05, направленного 08.07.16г. исх. №450-17/1063 и получением обществом 15.07.16г. вх. № 896/1.

Нарушение сроков окончания работ, предусмотренного дополнительным соглашением №6 и которое, по мнению Заказчика, является основанием для одностороннего отказа от исполнения государственного контракта, не соотносится с положениями пунктов 2.5. и 4.2.14 государственного контракта.

В соответствии с п.4 ст. 450.1 ГК РФ сторона, которой настоящим Кодексом, другими законами, и иными правовыми актами или договором.

В сложившейся ситуации Заказчик не выполнил по данному контракту своих обязательств (не заключив дополнительного соглашения об уменьшении на 2015г. финансирования до нуля, не уведомив подрядчика о незамедлительном прекращении работ в связи с отсутствием средствами финансирования), злоупотребил своими правами на односторонний отказ от исполнения контракта предусмотренные ст. 450.1,715,717 ГК РФ.

При наличии описанных выше обстоятельств направление сведений об обществе как недобросовестном поставщике для включения в соответствующий Реестр является не обоснованным для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Рассмотрев материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

Согласно 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.

Вопросы включения сведений о поставщиках в реестр недобросовестных поставщиков урегулированы статьей 104 Закона о контрактной системе. Частью 1 данной статьи предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных Поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок.

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 (часть 2 статьи 104 Закон о контрактной системе).

В силу части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе в случае, если

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.

Порядок ведения реестра недобросовестных Поставщиков определен Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее по тексту - Правила).

В соответствии с пунктом 11 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 настоящих Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о Поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. Копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются Заказчику, лицу, информация о котором направлена Заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Включение хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах.

Как всякая мера публичной ответственности указанная мера должна отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, приведенной им в постановлении от 24.06.2009 № 11-П, в силу статей 17 (часть 3) и 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

В качестве необходимого элемента общего понятия состава правонарушения выступает вина, наличие которой является во всех отраслях права предпосылкой возложения юридической ответственности, если иное прямо и недвусмысленно не

установлено непосредственно самим законодателем.

Таким образом, Комиссия антимонопольного органа при рассмотрении вопроса о применении к хозяйствующему субъекту меры публично-правовой ответственности, не может ограничиться формальной констатацией лишь факта нарушения, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов, в какой бы форме она ни проявлялась.

Проанализировав материалы дела, заслушав доводы представителя индивидуального предпринимателя, Комиссия не усматривает достаточных правовых оснований для признания действий Общества недобросовестными, и для включения сведений об ООО «Партнер Групп» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

[Пунктом 12](#) данных Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в [пункте 11](#) Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

На основании изложенного, 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, [приказом](#) ФАС России от 27.08.2007 года № 267, Комиссия

РЕШИЛА:

Отказать Заказчику – ГКУ «Дирекции капитального строительства и инвестиций Ямало-Ненецкого автономного округа» (ИНН: 8901017526) в удовлетворении заявления о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «Партнер Групп» (ИНН: 8901017526) (закупка № 0190200000312005968).