

РЕШЕНИЕ
по делу № РНП-49-03-2018

18.01.2018г.
г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с участием представителей Областного государственного бюджетного учреждения «Магаданский областной эксплуатационный центр» А.(дов. №33 от 18.01.2018г.), В. (дов. №1197 от 08.11.2017г.) , с участием ИП Алалыкина М.О, рассмотрела материалы, поступившие от Областного государственного бюджетного учреждения «Магаданский областной эксплуатационный центр» материалов, для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ИП Алалыкине М.О. в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту наружных сетей холодного водоснабжения (от ТВК-1573 до ВК1549) административного здания расположенного по адресу : г.Магадан, ул. Парковая, д.9/12» (реестровый номер 0347200010617000031).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проведения на основании подпункта 2 части 15 статьи 99 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) внеплановой проверки

УСТАНОВИЛА:

1. 25.04.2017г. заказчиком – Областным государственным бюджетным учреждением «Магаданский областной эксплуатационный центр» в единой информационной системе (далее - ЕИС) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту наружных сетей холодного водоснабжения (от ТВК-1573 до ВК1549) административного здания расположенного по адресу: г. Магадан, ул. Парковая, д. 9/12» (реестровый номер 0347200010617000031). Начальная (максимальная) цена контракта 691 905,00 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 03.05.2017г. 17:15; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 05.05.2017г.; дата проведения аукциона – 10.05.2017г.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 1-31-а от 05.05.2017г., заявка участника с порядковым номером 1 была признана соответствующей требованиям. Победителем аукциона признан ИП Алалыкин М.О. с ценой контракта 691 905,00 рублей

2. Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее- ГК РФ) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

23.05.2017г. между Областным государственным бюджетным учреждением «Магаданский областной эксплуатационный центр» и ИП Алалыкиным Михаилом Олеговичем был заключен гражданско-правовой договор №31-а на выполнение работ по капитальному ремонту наружных сетей холодного водоснабжения (от ТВК-1573 до ВК1549) административного здания расположенного по адресу : г.Магадан, ул. Парковая, д.9/12 . В соответствии с пунктом 13.1. гражданско-правового договора от 23.05.2017г. №31-а договор может быть расторгнут, в том числе, в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения Договора по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Пунктом 1 статьи 702 ГК РФ установлено, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную

работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров (пункт 2 статьи 702 ГК РФ).

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Согласно пункту 1 статьи 763 ГК РФ подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

При этом пунктом 1 статьи 740 ГК РФ предусмотрено, что по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Таким образом, условие о сроках выполнения работы является существенным для договора подряда, в том числе для договора строительного подряда. Согласно части 3 статьи 723 ГК РФ если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Согласно представленным материалам, пунктом 5.1. гражданско-правового договора определен срок выполнения работ – **с даты заключения договора по 30 августа 2017 года**. 27.06.2017г. Областным государственным бюджетным учреждением «Магаданский областной эксплуатационный центр» в адрес ИП Алалыкина М.О. было направлено письмо, из которого следует, что **по состоянию на 27.06.2017 г. работы по исполнению обязательств по гражданско-правовому договору №31-а от 23.05.2017г., не начаты**. Задержка начала работ составляет **32 дня**. Заказчик попросил предоставить копию заявления с отметкой организации, осуществляющей выдачу разрешений на производство земляных работ. В случае непредоставления документов в течении 10 рабочих дней, Заказчик уведомил, что договор будет расторгнут в одностороннем порядке в соответствии с п.13.2.1.1. договора. Данное письмо было получено ИП Алалыкиным М.О. нарочно 28.06.2017г, о чем свидетельствует подпись ИП Алалыкина М.О. в письме.

20.07.2017 г. Областным государственным бюджетным учреждением «Магаданский областной эксплуатационный центр» в адрес ИП Алалыкина М.О. было направлено письмо, из которого следует, что задержка начала работ, предусмотренных гражданско-правовом договором №31-а от 23.05.2017г. с момента заключения договора на дату 20.07.2017 г. составляет **-59 дней**. По состоянию на 20.07.2017г. работы по исполнению обязательств не ведутся. Согласно пункту 4.4.1 Договора Подрядчик обязан назначить приказом, со дня подписания договора ответственного за противопожарное состояние объекта, охрану труда и ответственного руководителя работ на объекте; до начала работ согласовать с Заказчиком проект производства работ и график производства работ. Однако, по состоянию на 20.07.2017г. вышеперечисленные мероприятия Подрядчиком не выполнены. Также, в указанном письме Областное государственное бюджетное учреждение «Магаданский областной эксплуатационный центр» просит в срок до 24.07.2017г. устранить все замечания с обязательным составлением двухстороннего акта, фиксирующего исправление замечаний, и немедленно приступить к выполнению работ. Копия данного письма была направлена ИП Алалыкину М.О. электронной почтой 20.07.2017г.

19.09.2017г. Областным государственным бюджетным учреждением «Магаданский областной эксплуатационный центр» в адрес ИП Алалыкина М.О. было направлено претензионное письмо, согласно которому по состоянию на 19.09.2017г. **просрочка по окончанию работ** по капитальному ремонту наружных сетей холодного водоснабжения (от

ТВК-1573 до ВК1549) административного здания расположенного по адресу : г.Магадан, ул. Парковая, д.9/12 **составляет 19 дней**. В соответствии с письмом, Областное государственное бюджетное учреждение «Магаданский областной эксплуатационный центр» просит в срок до 25.09.2017 г.обеспечить выполнение работ в соответствии с техническим заданием (приложение №1 к гражданско-правовому договору №31-а) с обязательным составлением двухстороннего акта фиксирующего исправление замечаний, а именно: выполнить ремонт колодца ВК 1549 и прокладку в него трубы холодного водоснабжения от ТВК-1573.

Ввиду неисполнения обязательств по договору, нарушения сроков выполнения работ, 16.11.2017г. заказчиком - Областным государственным бюджетным учреждением «Магаданский областной эксплуатационный центр» было принято решение об одностороннем отказе от исполнения гражданско-правового договора №31-а от 23.05.2017 г.

3. 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.

Из представленных материалов следует, что в результате нарушения Поставщиком существенных условий гражданско-правового договора Областным государственным бюджетным учреждением «Магаданский областной эксплуатационный центр» 16.11.2017г. принято решение об одностороннем отказе от исполнения Договора.

Во исполнение требований ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия выше указанного решения, то есть не позднее 21.11.2017, разместить его в единой информационной системе. Как следует из материалов дела, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 17.11.2017г., а также 16.11.2017г. отправлено ИП Алалыкину М.О. по электронной почте, 21.11.2017г. отправлено ИП Алалыкину М.О. заказным письмом с уведомлением.

Таким образом, заказчиком соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный статьей 95 Закона о контрактной системе.

4. Как следует из представленных материалов, информация об одностороннем отказе от исполнения договора не получена ИП Алалыкиным М.О.

В соответствии с ч.13 ст.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.

Согласно ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе при невозможности получения подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) уведомления либо информации об одностороннем отказе от исполнения контракта 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.

17 ноября 2017 г. заказчиком размещено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС. Следовательно, на основании ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе датой надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, то есть 17 декабря 2017г. В силу ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика, то есть 27 декабря 2017 года.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу 28.12.2017г. и гражданско-правовой договор считается расторгнутым.

5. Включение ИП Алалыкина М.О. 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 ИП Алалыкина М.О. в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения. Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков.

Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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. 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.* Доказательств возникновения у ИП Алалыкина М.О. каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования государственного контракта, в Комиссию Магаданского УФАС России не представлено. На заседании Комиссии ИП Алалыкиным М.О. был представлен акт от 30.08.2017 г. в соответствии с которым процент выполнения работ по капитальному ремонту наружных сетей холодного водоснабжения (от ТВК-1573 до ВК1549) административного здания расположенного по адресу: г.Магадан, ул. Парковая, д.9/12 на 30.08.2017г. составляет 54,03%. Представители заказчика пояснили, что выполненные Подрядчиком работы не соответствуют требованиям неотъемлемого приложения к Договору - Технического задания, что подтверждается Актом обследования результатов работ от 25.09.2017 г.

В соответствии с ч.2 ст.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.

В ходе проведения проверки факта одностороннего отказа от исполнения договора Комиссия Магаданского УФАС России пришла к выводу о том, что ИП Алалыкин М.О. допустил существенные нарушения условий гражданско-правового договора. В период действия гражданско-правового договора ИП Алалыкин М.О. не в полном объеме исполнил свои обязательства по выполнению работ по капитальному ремонту наружных

сетей холодного водоснабжения (от ТВК-1573 до ВК1549) административного здания расположенного по адресу : г.Магадан, ул. Парковая, д.9/12, на претензию со стороны заказчика не реагировал, на связь не выходил. В данном случае, со стороны ИП Алалыкина М.О. усматриваются признаки недобросовестного поведения, в связи с чем, ИП Алалыкин М.О. подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со ст.104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Областным государственным бюджетным учреждением «Магаданский областной эксплуатационный центр» в отношении Индивидуального предпринимателя Алалыкина Михаила Олеговича (685000, г. Магадан, ул. Болдырева, д.6А, кв.5, ИНН 490909341888) включить в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом от исполнения договора сроком на два года.
2. Датой включения сведений в отношении ИП Алалыкина М.О. в Реестр недобросовестных поставщиков, считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.