

ГОСУДАРСТВЕННОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
КУЛЬТУРЫ ТУЛЬСКОЙ ОБЛАСТИ
"ТУЛЬСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ТЕАТР
КУКОЛ" 300000, Тульская область,
город Тула, Советская ул., д.62/15
buhkont.tgtk@tularegion.org
АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО "ТСНРУ"
117449, РОССИЯ, Г. МОСКВА, ВН.ТЕР.Г.
МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ
АКАДЕМИЧЕСКИЙ, ШВЕРНИКА УЛ., Д. 18,
К. 1, ПОМЕЩ. 3П tsnru@mail.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-842/2023

03.08.2023

г. Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев посредством видеоконференции обращение государственного учреждения культуры Тульской области «Тульский государственный театр кукол» (далее – Заказчик, Учреждение) (вх. № 6103/23 от 27.07.2023) о размещении информации об акционерном обществе "ТСНРУ" (ИНН 1657102836; 117449, РОССИЯ, Г. МОСКВА, ВН.ТЕР.Г. МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ АКАДЕМИЧЕСКИЙ, ШВЕРНИКА УЛ., Д. 18, К. 1, ПОМЕЩ. 3П) (далее – Общество, Подрядчик, АО «ТСНРУ») в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 31.05.2022 № 2022.058384/ А1 10002 05421R7Z000 66 2 001 7 на выполнение работ по приспособлению объекта культурного наследия регионального значения «Обществен. Здание», XVIII в., расположенного по адресу: Тульская область, город Тула, ул. Советская/пр-т Ленина, д. 62/15, под «Тульский государственный театр кукол» в рамках национального проекта "Культура" (реестровый номер контракта 2710702778422000016, ИКЗ 222710702778471070100100320034120407) (далее – Контракт, контракт), руководствуясь статьями 99, 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 (далее – Правила ведения реестра), Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членов, уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 N 1576 (далее – Правила осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг), при участии:

- и.о. художественного руководителя Учреждения;
- представителя Заказчика по доверенности;
- представителей Общества по доверенности;
- генерального директора АО «ТСНРУ»,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Учреждения о размещении информации об АО «ТСНРУ» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта (осуществление закупки товаров, работ, услуг для государственных и (или) муниципальных нужд у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя), в случае, установленном решением высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, в соответствии с частью 2 статьи 15 Федерального закона от 08.03.2022 №46-ФЗ), в связи с существенным, по мнению Заказчика, нарушением Подрядчиком условий Контракта.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при исполнении Контракта, Комиссия пришла к следующим выводам.

31.05.2022 между Заказчиком и АО «ТСНРУ» заключен Контракт на сумму 166 898 155,90 рублей (с учетом заключенных позже дополнительных соглашений).

Раздел 1 Контракта содержит следующие положения относительно предмета Контракта:

«1.1. В соответствии с настоящим контрактом Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательства на выполнение работ по приспособлению объекта культурного наследия регионального значения «Обществен. Здание», XVIII

в рамках национального проекта «Культура» (далее – работы, объект) по адресу: Тульская область, г. Тула/ пр-т Ленина. Д. 62/15, в соответствии с описанием объекта закупки (приложение № 3 к контракту), проектной документацией (приложение № 1 к контракту), сметной документацией (приложение № 2 к контракту), графиком выполнения строительно-монтажных работ (приложение № 6 к контракту), а Заказчик обязуется принять и оплатить работы на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

1.2. Вид выполняемых работ по контракту - реконструкция.

1.3. Подрядчик обязуется выполнить на свой риск собственными и/или привлеченными силами и средствами весь комплекс работ в соответствии с условиями контракта и передать его Заказчику.

1.4. Заказчик обязуется обеспечить контроль за осуществлением Подрядчиком работ, а также принять и оплатить надлежащим образом выполненные Подрядчиком работы в соответствии с условиями контракта.

1.5. Работы по настоящему контракту выполняются на основании разрешительных документов, оформленных в порядке, установленном статьей 45 Федерального закона № 73-ФЗ, в том числе приемка работ по сохранению объекта культурного наследия.

1.6. Результатом выполненной работы по контракту является реконструированный объект, в отношении которого получены заключение органа государственного строительного надзора о соответствии реконструированного объекта капитального строительства требованиям проектной документации, заключение федерального государственного экологического надзора в случаях, предусмотренных частью 5 статьи 54 Градостроительного кодекса Российской Федерации и разрешение на ввод объекта в эксплуатацию, в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации».

Разделом 3 установлены следующие сроки выполнения работ:

«3.1. Сроки выполнения работ по настоящему контракту:

начало: с момента заключения настоящего Контракта и получения разрешения на производство работ по реконструкции в уполномоченном органе; окончание: результат выполненной работы по контракту должен быть сдан Подрядчиком не позднее 20 ноября 2022 года включительно.

Сроки отдельных этапов работ объекта определяются графиком строительно - монтажных работ (приложение № 6 к контракту).

3.2. На момент заключения настоящего контракта дата окончания работ является исходной для имущественных санкций в случаях нарушения сроков выполнения работ.

3.3. Подрядчик вправе досрочно выполнить работы».

Разделом 6 Контракта определен порядок сдачи и приемки работ.

Пунктом 13.1 Контракта предусмотрен срок его действия: Контракт вступает в силу

со дня его заключения сторонами и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту (срок действия контракта включает срок выполнения работ, период приёма результатов выполненных работ, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств по контракту, и оплаты за выполненные работы).

Окончание срока действия Контракта не влечет прекращение обязательств сторон по Контракту.

В материалы дела стороны рассмотрения представили пояснения, в подтверждение изложенных в них позиций представили соответствующую переписку.

Пояснения Заказчика содержат следующую информацию.

При выполнении работ на объекте Подрядчиком были нарушены следующие пункты Контракта и Описания объекта закупки (Приложение № 3 к контракту):

по пункту 4.1. Подрядчик обязан:

«4.1.6. Предъявить Заказчику перед началом работ все необходимые документы, удостоверяющие качество используемых при выполнении работ материалов.

4.1.7. Обеспечить в ходе ремонта выполнение на объекте необходимых противопожарных мероприятий, а также мероприятий по технике безопасности, рациональному использованию территории, охране окружающей среды, зеленых насаждений и земли.

4.1.13. Сдать результат выполненных работ Заказчику по акту сдачи - приемки этапа выполненных работ (приложение № 5 к контракту), акту приемки выполненных работ по сохранению объекта культурного наследия, включенного в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации, или выявленного объекта культурного наследия (далее - акт приемки выполненных работ по сохранению объекта культурного наследия) (приложение № 4 к контракту) в соответствии с пунктами 9-11 статьи 45 Федерального закона № 73-ФЗ.

4.1.17. Возвести собственными силами за счет собственных средств, в соответствии с утвержденным ПОСом, все временные сооружения на строительной площадке. Обеспечить в ходе работ по организации строительства выполнение на строительной площадке необходимых мероприятий по технике безопасности, рациональному использованию территории, а также осуществить в установленном порядке временные подсоединения коммуникаций на период выполнения работ на строительной площадке.

4.1.18. Производить своевременную оплату за потребляемые нагрузки (в том числе по электроэнергии), необходимые для производства работ.

4.1.21. Составлять акты освидетельствования скрытых работ в соответствии с приказом Ростехнадзора РД 11-02-2006 и требованиями к составу и порядку ведения исполнительной документации при строительстве, реконструкции,

капитальном ремонте объектов капитального строительства и требования, предъявляемые к актам освидетельствования работ, конструкций, участков сетей инженерно-технического обеспечения.

4.1.22. Обеспечить порядок ведения общего и (или) специального журнала учета выполнения работ при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства в соответствии с Д-11-05-2007.

4.1.25. Обеспечить:

- производство работ в полном соответствии с проектной и рабочей документацией, и нормативно - технической документацией, утвержденной на территории РФ;
- качество выполнения всех работ в соответствии с проектной документацией, выданными техническими условиями, требованиями положений (в том числе рекомендуемых) действующих в Российской Федерации нормативных документов и правил;
- соблюдение технологии производства строительно-монтажных работ;
- осуществление входного контроля качества материалов, конструкций и изделий с занесением результатов контроля в журнал входного контроля качества;
- своевременное устранение недостатков (дефектов), выявленных при приемке работ и в течение гарантийного срока эксплуатации объекта;
- бесперебойное функционирование инженерных систем и оборудования при нормальной эксплуатации объекта в течение гарантийного срока.
- соблюдение организации строительства в соответствии с СП48.13330.2019.

4.1.28. Нести расходы по содержанию объекта до даты оформления разрешения на ввод объекта в эксплуатацию и акта приема - передачи строительной площадки для производства работ.

4.1.29. Обеспечить надлежащую охрану строительной площадки, в том числе всего имущества, материалов, конструкций, изделий и оборудования, строительной техники, бытовых помещений, и пропускной режим с ведением журналов на стройплощадку, согласованных с Заказчиком, в том числе в бытовые помещения.

4.1.30. К моменту приемки объекта передать Заказчику по акту приема-передачи, полный пакет исполнительной документации в 3 (трех) экземплярах (оригинала) и иных документов, относящихся к деятельности Подрядчика, необходимый для получения разрешения на ввод объекта в эксплуатацию, в том числе оригиналы: исполнительных чертежей наружных коммуникаций, согласованных с соответствующими специализированными организациями, актов скрытых и иных работ по указанным коммуникациям, технических паспортов на все технологическое оборудование, изделий, материалов и конструкций, изготавливаемых по отдельным заказам, а также 2 (два) экземпляра копий, заверенных Подрядчиком, сертификатов качества на материалы, сертификатов пожарной безопасности, гигиенических сертификатов и иных документов, подтверждающих качество строительной продукции.

4.1.34. Обеспечить до сдачи объекта Заказчику уборку объекта.

4.1.35. Содержать строительную площадку в соответствии с требованиями положений (в том числе рекомендуемых) действующих в Российской Федерации нормативных документов и правил.

4.1.36. Обеспечить противопожарную безопасность строительной площадки, в том числе временных зданий и сооружений, бытовых помещений, для чего по согласованию с органами пожарного надзора строительная площадка должна быть оснащена достаточным количеством средств пожаротушения, дислоцированных по указанию органов пожарного надзора, а также обеспечить своевременную замену средств пожаротушения с истекшим сроком.

4.1.37. С начала выполнения работ и вплоть до передачи объекта в установленном порядке Заказчику, Подрядчик несет полную ответственность за охрану объекта, в т.ч. всего имущества, материалов, оборудования, строительной техники.

4.1.41. Передать Заказчику исполнительную документацию на выполненные работы в объеме и составе, необходимом для получения разрешения на ввод объекта в эксплуатацию.

4.1.43. Устранять за свой счет выявленные в процессе выполнения работ и после их завершения в гарантийный срок недостатки (дефекты) работ, возникшие вследствие невыполнения и (или) ненадлежащего выполнения работ Подрядчиком и (или) третьими лицами, привлеченными им для выполнения работ, а в случае, если указанные недостатки (дефекты) причинили убытки Заказчику и (или) третьим лицам, возместить убытки в полном объеме в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

4.1.45. Обязан оформить и передать исполнительную документацию и передать Заказчику в 3 (Трех) экземплярах на бумажном носителе и 1 (Один комплект) на электронном носителе.

4.1.46. Исполнительная документация должна быть оформлена Подрядчиком в соответствии с нормативно технической документацией утвержденной на территории РФ.

4.1.48. Заводская документация на материалы и оборудование с оригинальными печатями поставщика или производителя в оригинальном виде, должна быть передана по окончании реконструкции.

По пункту 5 «Условия выполнения работ» (Приложение 3 «Описание объекта закупки» к Контракту):

Выполнить работы в соответствии с проектно-сметной документацией (шифр 352369-П-Р 3.4.), разработанной ООО «Центр реставрации» г. Липецк (Лицензия №МКРФ 03225 от 11 февраля 2016г. Ассоциация саморегулируемая организация «Объединение проектировщиков Тульской области») (далее – Проектная документация), имеющей положительное заключение государственной экспертизы ГАУ ТО «Управление экспертизы» от 11.04.2022 г. № 71-1-1-2-021436-2022. В объеме соответствующему п. 1.1. настоящего приложения.

Работы по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений, указанные в постановлении Правительства РФ от 28.07.2020 № 1128 «Об утверждении положения о лицензировании деятельности по монтажу, техническому обслуживанию и ремонту средств обеспечения пожарной безопасности зданий и сооружений», должны производиться юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями, имеющими соответствующую лицензию. В случае отсутствия у Подрядчика данной лицензии, он вправе привлечь субподрядчиков, отвечающих установленным требованиям и обладающих такой лицензией.

Работы производить в соответствии с проектом производства работ (далее - ППР), разработанным Подрядчиком и согласованным Заказчиком до начала производства работ.

ППР необходимо оформлять в соответствии с требованиями свода правил СП 48.13330.2019 «Организация строительства. СНиП 12-01-2004».

Соблюдение организации строительства в соответствии с СП48.13330.2019.

Подрядчик обязан на время проведения работ назначить ответственных лиц на объекте и письменно уведомить об этом Заказчика:

-ответственного производителя работ, отвечающего за выполнения и качество работ, охрану труда и пожарную безопасность, за оперативное руководство работами и определение порядка согласованных действий, решающего текущие вопросы по Контракту;

-ответственного за контроль реконструкции.

Подрядчик обязан за свой счет осуществлять приемку адресованных ему изделий и конструкций, инженерного (технологического) оборудования, их выгрузку, складирование и охрану. Обеспечить приемку, разгрузку и складирование принятых им по акту и прибывающих на объект изделий и конструкций, инженерного (технологического) оборудования.

Произвести индивидуальное испытание, пусконаладочные работы и комплексное опробование смонтированного оборудования и систем на основании СП 68.13330.2017, поставляемого Подрядчиком, и принять участие в комплексном его испытании в присутствии представителя Заказчика. При положительных результатах испытаний оборудования Заказчик и Подрядчик подписывают Акт о проведении испытаний инженерной системы (оборудования), подтверждающий соответствие показателей работы оборудования характеристикам, указанным в проектной документации, и условиям контракта.

Доставка оборудования и материалов до места выполнения работ, а также погрузо-разгрузочные работы осуществляются Подрядчиком своими силами и за свой счет (либо привлеченными лицами).

Возвести собственными силами за счет собственных средств, в соответствии с утвержденным ПОС (Проектом организации строительства), все временные сооружения на строительной площадке. Обеспечить в ходе работ по организации строительства выполнение на строительной площадке необходимых мероприятий по технике безопасности, рациональному использованию территории, а также

осуществить в установленном порядке временные подсоединения коммуникаций на период выполнения работ на строительной площадке.

Комплекс внутриплощадочных подготовительных работ должен выполняться до начала производства основных работ и включает в себя работы, связанные с освоением строительной площадки.

- ограждение территории строительства с обозначением знаками безопасности (заезда и выезда на территорию работ), установку информационного щита перед въездом на территорию строительства в соответствии с требованиями СП 48.13330.2019;

- оборудование временного пункта мойки колес а/транспорта;

- устройство временного освещения;

- размещение административно-бытового городка строителей на территории строительства и его подключение к сетям водо-, тепло-, электроснабжения и канализации (разрабатывается в составе ППР);

- размещение контейнеров для бытового и строительного мусора;

- обустройство пожарных постов с местами для курения, оснащение их средствами пожаротушения;

- организация площадки временного складирования строительных конструкций и материалов;

- перекладка инженерных сетей, попадающих в «пятно» застройки, при наличии данных работ в проекте;

- предварительная планировка участка;

- выполнение мероприятий по организации поверхностного стока до начала земляных работ (разрабатывается в составе ППР);

- выполнение геодезических разбивочных работ для прокладки инженерных сетей и дорог (при наличии указанных работ в проектной документации).

Обеспечить:

- производство работ в полном соответствии с проектной и рабочей документацией, и нормативно - технической документацией, утвержденной на территории РФ;

- качество выполнения всех работ в соответствии с проектной документацией, выданными техническими условиями, требованиями положений (в том числе рекомендуемых) действующих в Российской Федерации нормативных документов и правил;

- соблюдение технологии производства строительно-монтажных работ;

- осуществление входного контроля качества материалов, конструкций и изделий с занесением результатов контроля в журнал входного контроля качества;

-своевременное устранение недостатков (дефектов), выявленных при приемке работ и в течение гарантийного срока эксплуатации объекта;

-бесперебойное функционирование инженерных систем и оборудования при нормальной эксплуатации объекта в течение гарантийного срока.

Затраты по перевозке рабочих до объекта и обратно несет Подрядчик.

Отключение существующих инженерных систем, сетей или отдельных участков производится только после согласования с Заказчиком.

По пункту 6 «Функциональные и технические характеристики используемых материалов и оборудования» (Приложение 3 «Описание объекта закупки» к Контракту):

Подрядчик при исполнении контракта может использовать по письменному согласованию с Заказчиком аналогичные материалы (комплектующие и (или) оборудование), которые соответствуют или превосходят по своим техническим характеристикам материалы (комплектующие и (или) оборудование), указанные в проектной документации и смете. В случае внесения инициированных Подрядчиком изменений в проектную, сметную документацию, по согласованию с Заказчиком Подрядчик вносит такие изменения и проходит проверку проектной, сметной документации за счет своих средств.

Материалы, изделия, конструкции и оборудование, используемые Подрядчиком при выполнении работ, право собственности на которые переходит Заказчику в результате выполненных по контракту работ, должны быть новым товаром (товаром, который не был в употреблении, в ремонте, в том числе который не был восстановлен, у которого не была осуществлена замена составных частей, не были восстановлены потребительские свойства); укомплектованы согласно действующей нормативно-технической документации; иметь документы, подтверждающие качество и безопасность: сертификаты соответствия и/или декларации соответствия техническим регламентам, принятым в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документам, разрабатываемым и применяемым в национальной системе стандартизации, принятым в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации (в случае, если требование об обязательной сертификации или декларированию соответствия установлено законодательством РФ); свидетельства о государственной регистрации продукции, подтверждающие соответствие продукции требованиям технических регламентов Евразийского экономического союза (технических регламентов Таможенного союза) или Единым санитарно-эпидемиологическим и гигиеническим требованиям к продукции (товарам), подлежащей санитарно-эпидемиологическому надзору (контролю), утвержденным Решением Комиссии Таможенного союза от 28.05.2010 № 299 (в случае, если в соответствии с законодательством продукция подлежит обязательному подтверждению соответствия); эксплуатационную документацию (в случае, если обязательное наличие установлено законодательством), санитарно-эпидемиологические заключения (в случае, если обязательное наличие установлено законодательством), заключения пожарной безопасности (в случае, если обязательное наличие установлено законодательством).

При производстве работ Подрядчик обязан иметь на месте работ и хранить

вместе с общим журналом работ заверенные копии документов, подтверждающих качество и безопасность применяемых материалов и передавать Заказчику с каждым поступлением применяемых материалов копию документов на них.

Перед началом работ Подрядчик представляет Заказчику документы, подтверждающие качество и безопасность на все используемые в работе материалы и оборудование (в случае, если обязательное наличие установлено законодательством).

По пункту 8 «Технические требования» (Приложение 3 «Описание объекта закупки» к Контракту):

Производство работ на объекте должно выполняться в соответствии с требованиями, учтенными в проекте организации реконструкции (шифр 352369–ПОС П), СП 48.13330.2019 «Организация строительства СНиП 12-01-2004», на основании разработанных ППР и в соответствии с действующими техническими регламентами и строительными нормами.

По пункту 9 «Требования по передаче Заказчику технических и иных документов по завершению и сдаче работ» (Приложение 3 «Описание объекта закупки» к Контракту):

В процессе производства работ Подрядчик должен выполнить и передать Заказчику исполнительную документацию, представляющую собой текстовые и графические материалы, отражающие фактическое исполнение проектных решений в процессе работ, в состав которой входят:

- исполнительные схемы;
- акты освидетельствования скрытых работ;
- акты освидетельствования участков сетей инженерно-технического обеспечения;
- акты испытания и опробования технических устройств, систем инженерно-технического обеспечения;
- результаты экспертиз, обследований, лабораторных и иных испытаний выполненных работ, проведенных в процессе строительного контроля;
- предусмотренные действующими нормативными документами паспорта и сертификаты на материалы (заверенные копии);
- иные документы, отражающие фактическое исполнение проектных решений и ввод здания в эксплуатацию.

В случаях выявления Заказчиком несоответствия результата выполненных работ этап условиям настоящего контракта, направляет мотивированный отказ, в котором фиксируется перечень недостатков, сроки их устранения Подрядчиком, а также дату повторной приемки результатов выполненных работ. Подрядчик обязан устранить все обнаруженные недостатки за свой счет в сроки, указанные в мотивированном отказе (приложение № 8 к контракту).

Результаты выполненной работы по контракту является реконструированный

объект, в отношении которого получены заключение органа государственного строительного надзора о соответствии реконструированного объекта требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта реконструкции приборами учета используемых энергетических ресурсов, и разрешение на ввод объекта в эксплуатацию, в порядке, установленном действующим законодательством Российской Федерации.

Так же нарушены сроки исполнения Контракта и предоставления документов о приемке по пункту 6.1 Контракта:

«Сдача результатов выполненных работ (этапа) подрядчиком и принятие их заказчиком осуществляется путем подписания сторонами с использованием единой информационной системы в сфере закупок акта сдачи - приемки этапа выполненных работ (приложение № 5 к контракту), акта о приемке выполненных работ (форма КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3), акта приемки законченной реконструкцией объекта (форма № КС-11) (при сдаче работ последнего этапа или по завершении работ в целом), акта приемки выполненных работ по сохранению объекта культурного наследия (при сдаче работ последнего этапа или по завершении работ в целом) в соответствии с требованиями статьи 45 Федерального закона № 73-ФЗ».

В своих пояснениях Учреждение также сообщает, что посредством единой информационной системы в сфере закупок документы о приемке Подрядчиком не направлялись.

При этом Заказчик в праве не рассматривать документы, которые были переданы в нарушение требований Контракта, о чем Подрядчику неоднократно сообщалось письменно.

Подрядчиком было направлено письмо Заказчику № 246 от 07.03.2023 о расторжении контракта по соглашению сторон.

Замечания по качеству работ были обозначены в Протоколах работы рабочей комиссии в период с 17.04.2023 по 21.04.2023 и переданы надлежащим образом Подрядчику. Так же Учреждение ранее письменно уведомляло Общество о допущенных им нарушениях, связанных с организацией строительства, технологией производства работ, отсутствием или не устранением замечаний по исполнительной документации, ненадлежащим качеством выполняемых работ.

При этом работы ненадлежащего качества, а также выполненные работы, не освидетельствованные исполнительной документацией, не могут быть приняты Заказчиком.

Кроме того, не надлежаще выполненная и оформленная исполнительная документация не может быть принята Заказчиком и, как следствие, выполненные работы по такой исполнительной документации не могут быть приняты Учреждением.

Работы на объекте велись Подрядчиком с 19.07.2022 по 02.03.2023.

При этом на всем протяжении выполнения работ Подрядчиком Заказчик и представители Учреждения по вопросам строительного контроля и технического

надзора постоянно предъявляли обоснованные претензии в письменной форме, которые Подрядчик постоянно игнорировал и не устранял.

Частью 8 статьи 95 Закона установлено, что 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 пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

На основании пункта 13.2 Контракта его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- задержки Подрядчиком начала выполнения работ по причинам, не зависящим от Заказчика;
- систематического нарушения Подрядчиком сроков выполнения строительно-монтажных работ, влекущего увеличение срока окончания работ;
- несоблюдения Подрядчиком требований по качеству работ, если исправление соответствующих некачественно выполненных работ влечет задержку сдачи работ;
- аннулирования лицензий (допусков), других актов государственных органов в рамках действующего законодательства, лишаящих Подрядчика права на производство работ;
- отступление Подрядчиком в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный Заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустранимыми;
- существенное нарушение поставщиком требований к качеству оборудования, материалов, используемого в ремонте (реконструкции), а именно обнаружение Заказчиком 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.

Исходя из изложенного, по причине систематического нарушения Подрядчиком

сроков выполнения строительно-монтажных работ, влекущего увеличение срока окончания работ, Заказчик на основании пункта 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) 05.07.2023 принимает решение об одностороннем отказе от исполнения контракта исх. № 01-35/267 от 05.07.2023 (далее - Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, Решение).

В соответствии с частью 12.2 статьи 95 Закона, В случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, при осуществлении закупок, предусмотренных статьей 93 (за исключением закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 настоящего Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 настоящего Федерального закона особенностей, предусматривающих размещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 настоящего Федерального закона, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается:

1) дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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.

В силу части 14 статьи 95 Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 названной статьи.

Анализ положений частей 12.2, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод и о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Заказчиком Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вручено лично генеральному директору АО «ТСНРУ» под расписку 11.07.2023.

Посчитав, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым, Заказчик обратился в Тульское УФАС России с соответствующим обращением.

В свою очередь, АО «ТСНРУ» в материалы дела представило следующие пояснения.

1. В соответствии с условиями Контракта график производства работ не отражает виды и объемы работ, результаты которых требуется предъявить к приемке к определенному сроку. В указанном графике (приложение № 6 к Контракту) фиксируются лишь даты, обуславливающие исполнение обязательств Заказчика по оплате за выполненные работы.

Окончание общего срока выполнения работ установлено Контрактом на дату 10.05.2023.

К 03.04.2023 Подрядчиком были выполнены все возможные работы в соответствии с условиями Контракта, переданной проектно-сметной документацией, в том числе дополнительные работы, которые получили положительное заключение государственной экспертизы.

Для подтверждения факта выполнения работ в соответствии со статьей 753 ГК РФ, а также п.п. 4.1.13, 4.1.14 Контракта Заказчик ранее уведомлялся Обществом о необходимости приемки работ (письма исх. №782 от 27.10.2022, № 807 от 02.11.2022, № 893 от 29.11.2022, № 911 от 01.12.2022, № 620 от 07.06.2023, № 759 от 07.07.2023).

Неоднократно до даты получения Решения Обществом направлялись акты выполненных работ (исх. № 934 от 07.12.2022, исх. № 108 от 03.02.2023, исх. № 757 от 07.07.2023), а также исполнительная документация на выполненные объемы работ (исх. № 675 от 19.06.2023, исх. № 703 от 26.06.2023).

Однако в ответ на направленные письма мотивированных отказов от приемки выполненных работ, замечаний к качеству выполненной исполнительно-технической документации от Учреждения не поступало. Такие отказы начали поступать после даты получения Решения, что, по мнению АО «ТСНРУ», является злоупотреблением правом Заказчиком.

В соответствии с условиями Контракта (п. 4.3.4: Заказчик обязан передать Подрядчику проектную и сметную документацию, утвержденные к производству работ, в 2-х экземплярах на бумажном носителе), а также действующих

нормативных актов, обязательству Подрядчика в предоставлении отчетной документации по выполненным объемам работ в рамках исполнения Контракта предшествует обязанность Заказчика по предоставлению соответствующей проектно-сметной документации.

Окончательное положительное заключение экспертизы проектной документации было получено 24.06.2023, экспертиза сметной документации - 26.06.2023. При этом дополнительное соглашение № 6 к Контракту между его сторонами о внесении соответствующих изменений в Контракт было подписано лишь 29.06.2023, а уже 05.07.2023 Контракт расторгается в одностороннем порядке Заказчиком.

В связи с отсутствием у Подрядчика возможности формирования корректной отчетной документации из-за неимения соответствующего заключения экспертизы, Подрядчик уведомлял Заказчика о необходимости внесения изменений в сроки предоставления отчетных документов и выполнения работ ввиду выявленных обстоятельств, не зависящих от Подрядчика (исх. № 750 от 14.10.2022, № 790 от 31.10.2022, № 789 от 31.10.2022).

Однако данные предложения Подрядчика не были приняты во внимание Заказчиком.

2. В соответствии с п. 4.3.4 Контракта «Заказчик обязан передать Подрядчику проектную и сметную документацию в 2-х экземплярах. В свою очередь, в соответствии с п.4.1.25 Контракта Подрядчик обязан обеспечить:

- производство работ в полном соответствии с проектной и рабочей документацией, и нормативно - технической документацией, утвержденной на территории РФ;
- качество выполнения всех работ в соответствии с проектной документацией, выданными техническими условиями, требованиями положений (в том числе рекомендуемых) действующих в Российской Федерации нормативных документов и правил;
- соблюдение технологии производства строительно-монтажных работ.

Согласно пункту 1 статьи 743 ГК РФ техническая документация определяет объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, смета определяет цену работ.

Таким образом, в соответствии с условиями заключенного Контракта обязанность предоставления технической документации по объекту лежит на Заказчике.

Следовательно, обязательству Подрядчика в предоставлении отчетной документации по выполненным объемам работ в рамках исполнения Контракта корреспондирует обязанность Заказчика предоставления соответствующей проектной и сметной документации.

Более того, в соответствии с п. 5.10 СП 48.13330.2019. «Свод правил. Организация строительства» Застройщик (технический заказчик) проводит входной контроль (аудит) полученной рабочей документации на предмет ее соответствия

требованиям НД в области архитектурно-строительного проектирования, соответствия утвержденной проектной документации и достаточности для выполнения строительно-монтажных работ.

В случае выявления несоответствий они оформляются в виде ведомости и передаются проектной организации для устранения в установленные договором сроки.

В соответствии с п. 4.1.8 Контракта, а также со статьей 716 ГК РФ Подрядчик обязан немедленно предупредить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

- непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;
- возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;
- иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 статьи 716 ГК РФ, в разумный срок не заменит непригодные или недоброкачественные материал, оборудование, техническую документацию или переданную для переработки (обработки) вещь, не изменит указаний о способе выполнения работы или не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих ее годности, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков.

Между тем, в ходе исполнения Контракта, в целях надлежащего исполнения контрактных обязательств Подрядчиком в адрес Заказчика был направлен значительный объем писем (реестр писем имеется в материалах дела), в которых отражались обстоятельства, препятствующие реализации Контракта, а именно:

- в утвержденной «Проектной документации» отсутствует вид работ по замене ж/б перекрытия подвала в осях 1-4 / А/1-Г/1, который есть в «Рабочей документации» (для разъяснения и объяснения того, что данные работы выполнены быть не могут АО «ТСНРУ» обратилось в Инспекцию Тульской области по гос.охране ОКН письмом № 148 от 14.02.2023, копия которого направлена Заказчику);
- в утвержденной «Проектной документации» отсутствует вид работ по замене чердачного перекрытия над лестницей в пом. 1б, в «Рабочей документации» предусмотрено устройство монолитного перекрытия.
- в утвержденной «Проектной документации» отсутствует вид работ по усилению фундаментов в осях 5-7/А-Г, учтенный в «Рабочей документации».

Таким образом, выявленные замечания свидетельствуют о несоответствии стадии проектной документации «Проект» и «Рабочая документация».

Данные несоответствия выявлены Подрядчиком при проведении входного контроля проектной документации в процессе производства работ.

При этом производство работ проводится с учетом технологической последовательности работ, где один вид работ не может выполняться раньше другого. Так, например, реставрация кирпичной кладки не может быть выполнена без демонтажа штукатурного слоя, а ремонт перекрытий не может быть выполнен без демонтажа напольного покрытия и отделки потолков, ровно также как не могут быть выполнены работы по устройству инженерных систем и сетей без реставрации и ремонта (приведения в работоспособное состояние) строительных конструкций здания.

Проектом предусмотрено понижение уровня грунта подвала и выполнения отсечной гидроизоляции.

На начальном этапе выполнения работ зафиксирован высокий уровень грунтовых вод в подвале. Протоколом № 1 от 30.06.2022 совместного совещания с представителем Заказчика зафиксировано наличие воды в осях 1-4/ А/1-Г/1 на уровне 30 см от уровня пола подвала, что соответствует относительной отметке -2.3 м, а фактическая отметка пола подвальных помещений составляет -2.6 м, в подвальных помещениях в осях 5-7/А-Г выявлены локальные протечки хоз-фекальных вод и насыщение ими грунтового основания пола в осях 5-7/В-Г. В решениях п. 1 Протокола указано «приостановить организацию подготовительных работ до момента откачки вод...», п. 2 «рассмотреть возможность внесения изменений в научно-проектную документацию в части мероприятий по водопонижению и устройству гидроизоляции стен подвала».

Таковыми действиями Заказчик подтверждает факт необходимости внесения изменений в проектную документацию в части организации водопонижения и в части доработки решения по гидроизоляции подвала.

В соответствии с п. 7.3 ГОСТ Р 59437-2021 «Сохранение памятников каменного зодчества. Общие требования» важным этапом, предшествующим работам по реставрации кирпичной кладки, является устранение воздействия влаги на конструкции, выполненные из кирпича, включая комплекс мероприятий по исключению причин избыточного увлажнения кирпичной кладки, то есть в части технологической последовательности работ, первый этап по реставрации объекта - это работы по исключению воздействия грунтовых вод на конструкции здания.

Уведомления о необходимости корректировки решений в части гидроизоляции и водопонижению в адрес Заказчика направлялись еще до начала работ, но остались без внимания и ответа со стороны Заказчика.

Таким образом, указанные разногласия и постоянное внесение изменений в уже утвержденные проектные решения, а также длительные сроки согласования решений с Заказчиком, привели к срыву сроков работ.

Отсутствие конечных решений в части подвальных помещений и выполнению работ по гидроизоляции не давали возможности передать Заказчику корректный график производства работ, передать корректный ППР, так как данные документы разрабатываются на основании документации, выданной Заказчиком «в производство работ», которая в полном объеме отсутствовала. Отсутствие

конечного согласованного варианта проектной документации с учетом корректировок и постоянное внесение изменений, препятствовало подготовке сметной документации на дополнительные объемы работ.

Вопрос с усилением фундамента здания не решен, Подрядчику не передана проектная документация, согласованная в установленном порядке «в производство работ», в связи с чем работы по понижению уровня грунта в подвальных помещениях в осях 1-4/ А/1-Г/1 остановлены и не выполнялись на проектную отметку.

Помимо вопросов выполнения работ в подвале, таких как понижение грунта и выполнения работ по гидроизоляции подвала, в процессе производства работ был выявлен ряд дефектов конструкций:

- письмом их. №525 от 02.08.2022 в адрес Заказчика направлено уведомление о выявленном аварийном состоянии дворовых пристроек, ответ на письмо со стороны Заказчика не получен;

- письмом от 12.08.2022 г исх. №553 в адрес Заказчика направлена информация о выявленных дефектах деревянного чердачного перекрытия, ответ на письмо со стороны Заказчика не получен;

- письмом исх. №701 от 29.09.2022 приложение №2 в адрес Заказчика направлена информация о неудовлетворительно состоянии кирпичной кладки стен и сводов, в том числе в данном письме сообщался перечень вопросов по проекту, решение которых напрямую связано с возможностью выполнения работ в установленные сроки. В частности, в данном письме указано, что для возможности выполнения работ необходимо передать в адрес Подрядчика доработанную проектную документацию, а также что отсутствие решений приводит к невозможности выполнения большого объема работ; ответ на данное письмо не получен.

Стоит отметить, что после выявления ряда вновь выявленных обстоятельств в ходе производства работ, таких как неудовлетворительное состояние чердачных деревянных перекрытий или аварийное состояние дворовых пристроек, которое напрямую связано с необходимостью внесения изменений в конструктивные решения, архитектурные решения и изменения в системы вентиляции, электроснабжения, слаботочных сетей, так как оборудование по вентиляции и кондиционированию, согласно проекту, размещается на конструкциях, требующих срочных мер по приведению их в работоспособное состояние. А в случае размещения вентиляционного оборудования в чердачном пространстве на деревянных перекрытиях, также требуется разработка мероприятий по обеспечению требований пожарной безопасности.

Заказчик был уведомлен о необходимости внесения существенных изменений в проектные решения, выполнения корректировки и доработки проектной документации, что подтверждается Протоколом совещания № 38 от 11.08.2022, где в п. 6 указано «Рекомендовать театру кукол обеспечить разработку и направление на согласование в министерство культуры Тульской области технического задания на проектирование 1 и 2 этапов реконструкции здания театра кукол в целях внесения изменения в проектную документацию...».

В подтверждении того, что Заказчик был уведомлен о необходимости внесения

корректировок и доработки проектной документации, в адрес АО «ТСНРУ» поступили письма Учреждения исх. № 01-35/247 от 01.09.2022 и № 01-35/250 от 02.09.2022, с приложением технического задания на корректировку проектно-сметной документации на проведение работ по реконструкции с элементами приспособления и реставрации, а так же по проектному сопровождению на объекте культурного наследия «Приспособление объекта культурного наследия регионального значения «Обществен. Здание», XVIII в., расположенного по адресу: Тульская область, город Тула, ул. Советская/пр-т Ленина, д. 62/15.

Общество отмечает, что данное обращение следует рассматривать как обращение не к подрядной организации или к организации по осуществлению авторского надзора и научного руководства, а как к организации, которая осуществляет деятельность в области сохранения объектов культурного наследия.

В данном случае Заказчик мог выбрать любую организацию, которая осуществляет деятельность в области сохранения объектов культурного наследия для решения задач о необходимости внесения изменений в проектную документацию и возможности проведения работ на объекте.

В ответ на поступившее обращение о корректировке проектно-сметной документации АО «ТСНРУ» письмом исх. № 620 от 02.09.2022 направило Учреждению уведомление с выражением готовности проведения работ по корректировке проектно-сметной документации. Далее действий Заказчика по заключению договора на оказание таких услуг не последовало.

Помимо недочетов проектной и рабочей документации были выявлены недоставки сметной документации, такие как: сметой не учтена часть работ, предусмотренная проектом, например, выемка грунта в подвальных помещениях; не учтен демонтаж штукатурки с кирпичных поверхностей стен и пр., что также не давало возможности подготовить отчетные и закрывающие документы первоначального этапа работ, так как данные работы не учтены сметной документацией.

Кроме изложенного, Подрядчик столкнулся с тем, что в ходе выполнения работ выявлен нереализуемый вид работ по размещению вентиляционного оборудования, от которого зависели следующие решения:

- планировочные и архитектурные решения;
- конструктивные решения;
- слаботочные сети (автоматика систем кондиционирования и вентиляции)
- электрообеспечение и электроснабжение;
- обеспечение норм пожарной безопасности
- трассировка воздуховодов и пр. разделы.

Ввиду чего (данный вопрос являлся в составе работ важным и срочным, но так и не решился) большой пласт работ стал невозможен к выполнению до получения откорректированного проекта.

Проблематика с размещением вентиляционного оборудования озвучивалась на

совместном совещании 22.07.2022, протокол данного совещания запрошен письмом исх. №513 от 28.07.2022, ответ Обществом не получен.

Помимо вопросов, связанных с несущими конструкциями здания, работ по гидроизоляции подвала, а также технических решений по вентиляционному оборудованию, в адрес Заказчика направлялись вопросы по электрике и отоплению письмами исх. № 68, 69, 70 от 24.01.2023. Данные вопросы по ходу работ не решены и проигнорированы Заказчиком.

При этом от Заказчика получено письмо исх. № 01-35/77 от 01.03.2023 с требованием приступить к работам по инженерным сетям. На момент направления письма также отсутствовала откорректированная проектная документация в части конструктивных решений по чердачным деревянным перекрытиям, по системе вентиляции, от которых зависят связанные разделы по электроснабжению и электрооборудованию, слаботочным сетям, архитектурным и конструктивным.

Таким образом, при отсутствии вышеуказанных решений конечный результат не может быть достигнут, также как отсутствует возможность выполнить работы в нарушение технологической последовательности работ.

АО «ТСНРУ» в рамках осуществления авторского надзора и научного руководства внесены изменения в проектную документацию по следующим видам работ:

- доработка работ по гидроизоляции подвальных помещений (согласовано с ГАУ ТО «Управление экспертизы» заключение №0076-2022 от 12.09.2022);

- доработка решения в части реставрации и приспособления кирпичных стен здания (согласовано с ГАУ ТО «Управление экспертизы» заключение №0060-2023 от 15.06.2023);

- ремонт и усиление чердачных и междуэтажных перекрытий в части зрительного зала и сцены (в осях 1-4/ А1-Г1) (согласовано с ГАУ ТО «Управление экспертизы» заключение №0060-2023 от 15.06.2023).

Согласно части 2 статьи 761 ГК РФ при обнаружении недостатков в технической документации или в изыскательских работах подрядчик (по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ) по требованию заказчика обязан безвозмездно переделать техническую документацию и соответственно произвести необходимые дополнительные изыскательские работы, а также возместить заказчику причиненные убытки, если законом или договором подряда на выполнение проектных и изыскательских работ не установлено иное.

Таким образом, при выявлении в ходе производства работ недостатков в проектной документации, заказчик был вправе обратиться в рамках гарантийных обязательств к лицу, осуществившему разработку проекта, за соответствующими разъяснениями и в целях устранения допущенных несоответствий.

Вместо этого Заказчик сначала игнорировал требования Подрядчика, ссылаясь на результаты государственной экспертизы, а впоследствии согласился с замечаниями, но не предпринял соответствующих действий, направленных на привлечение проектировщика к ответственности и устранение недостатков.

Таким образом, Подрядчик был вынужден за счет собственных средств и своими

силами указанные недостатки устранять.

Наличие положительного заключения экспертизы не свидетельствует о качестве проектной документации в отсутствие надлежащим образом проведенных предварительных исследований и предпроектных мероприятий.

По мнению Общества, на качестве проекта отразилось некачественное проведение изысканий, что привело, в конечном итоге, к неверным проектным решениям и повлияло на выбор неверной методики и технологической последовательности производства работ, предусмотренной проектом.

3. Общество обращает внимание на тот факт, что 29.06.2023 было подписано дополнительное соглашение о включении в условия Контракта дополнительных работ, а также о продлении срока действия Контракта до 20.07.2023.

В период с 29.06.2023 до 05.07.2023 никаких уведомлений, обращений, требований и прочих извещений от Заказчика не поступало, ввиду чего Обществу не ясно, чем мотивирован односторонний отказ Учреждения от исполнения обязательств, если за несколько дней до этого было подписано дополнительное соглашение о дополнительном объеме работ.

В качестве причины расторжения Контракта в Решении Заказчик указывает просрочку исполнения Контракта.

После уведомления о расторжении Контракта в одностороннем порядке, а в дальнейшем, после устранения недостатков Подрядчиком, 25.07.2023 в адрес Подрядчика были направлены мотивированные отказы от приемки выполненных работ.

В соответствии с частью 6 статьи 753 ГК РФ Заказчик вправе отказаться от приемки результата работ в случае обнаружения недостатков, которые исключают возможность его использования для указанной в договоре строительного подряда цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком. Тем не менее, при обнаружении недостатков, которые не исключают возможность использования результата работ для предусмотренной договором цели или являются устранимыми, заказчик должен принять работы и вправе предъявить подрядчику требования, предусмотренные пунктом 1 статьи 723 ГК РФ.

Между тем, Общество считает, что все выявленные Учреждением недостатки касаются лишь оформления технической документации, но не качества выполненных работ, и были устранены Подрядчиком.

Однако, в настоящее время в связи с размещением Заказчиком в единой информационной системе Решения, официальный сайт не позволяет загрузить исправленные документы.

Общество считает, что Заказчик немотивированно отказывает в приемке работ и вводит Подрядчика в заблуждение.

В соответствии п. 4.4.7 Контракта Заказчик имеет право «при выявлении в период выполнения работ нарушений положений (в том числе рекомендуемых)

действующих в Российской Федерации нормативных документов и правил выдавать Подрядчику письменное распоряжение на устранение нарушений, требовать принятия незамедлительных мер по устранению нарушений. В случае игнорирования распоряжения, грубого нарушения положений (в том числе рекомендуемых) действующих в Российской Федерации нормативных документов и правил представитель Заказчика имеет право приостановить производство работ (с фиксацией в общем журнале работ) до устранения выявленных замечаний».

За весь период проведения работ Заказчик ни разу не направлял уведомлений о приостановке работ ввиду выявленных нарушений, отступлений от условий Контракта, требований нормативно-правовой документации, проектной документации.

В период проведения работ с января по март 2023 года в адрес Подрядчика не поступало также уведомлений о выявленных нарушениях, отклонениях и прочих несоответствиях условиям Контракта, требованиям нормативно-правовой документации, проектной документации.

В соответствии с пунктом 2 статьи 748 ГК РФ заказчик, обнаруживший при осуществлении контроля и надзора за выполнением работ отступления от условий договора строительного подряда, которые могут ухудшить качество работ, или иные их недостатки, обязан немедленно заявить об этом подрядчику. Заказчик, не сделавший такого заявления, теряет право в дальнейшем ссылаться на обнаруженные им недостатки.

В соответствии с п. 7.4 Контракта «в случае возникновения у Заказчика претензий по качеству выполненных работ, стороны составляют об этом соответствующий акт», что также Заказчиком выполнено не было.

Вместе с тем, Заказчик не направлял соответствующих уведомлений, предписаний и прочих документов, не инициировал составление соответствующего акта, фиксирующих допущенные нарушения или не устранение таких нарушений; остановка производства работ не производилась с соответствующей фиксацией в общем журнале работ.

4. На первоначальном этапе работ Заказчиком своевременно не предоставлены исходные документы, что привело к задержке сроков начала работ.

На момент заключения Контракта 31.05.2022 Заказчиком не были своевременно заключены договоры (контракты) на осуществление авторского надзора и научного руководства, технического надзора и строительного контроля.

Подрядчик неоднократно направлял уведомления Заказчику в письменной форме о том, что без данных документов невозможно производить работы.

Контракт №2022.063693 на осуществление авторского надзор и научное руководство заключен с АО «ТСНРУ» 15.06.2022.

Контракт от №714658055 от 09.07.2022 на осуществление технического надзора заключен с ООО «ПартнерПроект» (05.09.2022 данный контракт прекратил свое действие, заключен новый контракт №2022.091032 от 06.09.2022 с ООО «ТулаСтройЭкспертиза»).

Контракт № 2022.067972 от 11.07.2022 на осуществление строительного контроля заключен с ООО «ЗАМАН» (05.09.2022 данный контракт прекратил свое действие, заключен новый контракт №2022.086659 от 05.09.2022 с ООО «Монолит-Строй»).

Задержки передачи исходных документов со стороны Заказчика привели в свою очередь к задержке начала производства работ почти на два месяца, а именно:

- Разрешение на строительство получено Заказчиком от 18.07.2022 №71-RU71326000-02-2022.

- Разрешение на проведение работ по сохранению объекта культурного наследия получено Подрядчиком от 08.07.2022 №18р-22.

Исходя из изложенных выше обстоятельств, Общество делает вывод, что просрочка в сдаче результатов работ вызвана недостатками технической документации, за которую в рамках отношений по Контракту отвечает Заказчик, о чем Подрядчик своевременно предупреждал Заказчика в соответствующих письмах о характере и последствиях вносимых изменений.

Таким образом, несвоевременная сдача актов выполненных работ по контракту, по мнению Общества, вызвана объективными обстоятельствами, на которые Подрядчик при максимальной степени заботливости и осмотрительности не мог повлиять.

В связи с вышеизложенным Общество просит сведения в отношении АО «ТСНРУ» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия установила следующее.

Частью 16 статьи 95 Закона установлено, что Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Согласно пункту 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

На основании части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо

о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Согласно подпункту «а» пункта 13 Правил ведения реестра орган контроля не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом «е» пункта 9 и подпунктом «г» пункта 10 настоящих Правил) рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

Пунктом 15 Правил ведения реестра установлено, что орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в следующих, в том числе случаях:

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 настоящих Правил:

- выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком

(подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

При этом, учитывая то обстоятельство, что реестр недобросовестных поставщиков является мерой публично-правового характера, антимонопольный орган в каждом конкретном случае обязан выяснить причины неисполнения контракта и оценить действия хозяйствующего субъекта в процессе его исполнения.

Антимонопольный орган, являясь уполномоченным органом, который, не разрешая по существу гражданско-правовой спор между сторонами, решает вопрос о целесообразности такого ограничения прав конкретного лица, как включение сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта само по себе ни к чему не обязывает антимонопольный орган, в исключительной компетенции которого находится оценка всех фактических обстоятельств дела и всех элементов поведения участника закупки в ходе исполнения контракта.

В контексте части 2 статьи 104 Закона включению в реестр недобросовестных поставщиков подлежит информация, в том числе о лицах, с которыми государственные контракты расторгнуты вследствие их недобросовестного поведения в ходе их исполнения.

При этом, учитывая то обстоятельство, что реестр недобросовестных поставщиков является мерой публично-правового характера, антимонопольный орган в каждом конкретном случае обязан выяснить причины неисполнения контракта и оценить действия хозяйствующего субъекта в процессе его исполнения, что и было сделано Управлением в настоящем случае.

Антимонопольный орган, являясь уполномоченным органом, который, не разрешая по существу гражданско-правовой спор между сторонами, решает вопрос о целесообразности такого ограничения прав конкретного лица, как включение сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота,

учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Вместе с тем, присутствие разногласий относительно полноты исполненных обязательств Подрядчиком, а также вины именно Общества в срыве установленных Контрактом сроков, свидетельствует о наличии гражданско-правового спора у сторон Контракта, возникшего при его исполнении.

С момента заключения контракта между его сторонами возникают гражданско-правовые отношения, оценку которым антимонопольный орган в рамках рассмотрения одностороннего отказа заказчика либо подрядчика от исполнения контракта в качестве основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков давать не вправе.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной законом во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных Законом.

Исходя из вышеизложенного, обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

Обоснованность и правомерность тех или иных действий сторон, связанных с исполнением рассматриваемого Контракта, может быть оценена в рамках конкретного гражданско-правового спора, по итогам рассмотрения которого могут быть сделаны выводы о необходимости применения соответствующих гражданско-правовых последствий.

Указанное подтверждается позицией судов.

В частности, определением Верховного Суда РФ от 07.03.2017 N 301-КГ17-341 по делу N А79-2181/2016 установлено, что антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов.

В свою очередь, в Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.07.2006 N 1812/06 указано, что антимонопольный орган не вправе вмешиваться в отношения сторон, если они носят гражданско-правовой характер и могут быть разрешены по требованию одной из сторон в судебном порядке.

Необходимо отметить, что с целью защиты своих прав и законных интересов Общество обратилось в Арбитражный суд Тульской области с исковым заявлением о признании недействительным одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта (дело А68- 9251/2023).

При этом согласно части 1 статьи 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

При таких обстоятельствах, до разрешения арбитражным судом спора, возникшего между сторонами Контракта в части правомерности их действий по исполнению Контракта, антимонопольный орган не вправе констатировать факт того, что нарушение условий Контракта произошло исключительно ввиду виновного поведения Общества.

Кроме того, рассматривая обращения заказчиков о включении сведений о лицах в реестр недобросовестных поставщиков, антимонопольный орган при наличии малейшего сомнения в виновности лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) и отсутствии неопровержимых доказательств виновности такого лица со стороны Заказчика, не вправе ограничить права такого лица, в том числе на участие в государственных закупках, поскольку размещение информации в реестре недобросовестных поставщиков является мерой наказания для недобросовестных участников хозяйственной деятельности.

Ввиду того, что антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта решения Заказчика о расторжении Контракта в одностороннем порядке, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта, Комиссия приходит к выводу о том, что основания для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков, представленных Заказчиком в отношении Общества, в настоящее время отсутствуют.

При таких обстоятельствах, исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную государственным учреждением культуры Тульской области «Тульский государственный театр кукол» (вх. № 6103/23 от 27.07.2023) в отношении акционерного общества "ТСНРУ" (ИНН 1657102836; 117449, РОССИЯ, Г. МОСКВА, ВН.ТЕР.Г. МУНИЦИПАЛЬНЫЙ ОКРУГ АКАДЕМИЧЕСКИЙ, ШВЕРНИКА УЛ., Д. 18, К. 1, ПОМЕЩ. 3П), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

2023-5196