

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-28-31/2016

23.11.2016

г. Благовещенск

(в полном объеме изготовлено 28.11.2016)

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Амурской области (далее – Амурское УФАС России) по контролю в сфере закупок в составе: <...>, в присутствии представителей:

от заказчика: <...>, действующей на основании прав по должности; <...>, действующей на основании доверенности № 89 от 21.11.2016;

от ООО "ДИОНИС": <...>, действующего на основании доверенности б/н от 18.11.2016,

(Сторонам по делу разъяснены права, порядок рассмотрения дела, сообщено о ведении аудиозаписи заседания Комиссии),

рассмотрев поступившую в Амурское УФАС России от муниципального заказчика – МКУ "Дирекция по содержанию и обслуживанию административных зданий и автотранспорта администрации Тындинского района" информацию об одностороннем отказе заказчика от исполнения муниципального контракта № 0123300011616000061-0182163-02 от 10.08.2016 на выполнение работ по замене оконных блоков (реестровый номер контракта 32808022680 16 000014) из-за существенного нарушения ООО "ДИОНИС" (ИНН 2801217288) условий исполнения контракта, заключенного по результатам осуществленной закупки в форме электронного аукциона, объявленной извещением № 0123300011616000061 от 11.07.2016 на электронной площадке ЗАО "Сбербанк-АСТ" www.sberbank-ast.ru, по вопросу о включении сведений об обществе, в том числе, в отношении учредителя, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа общества, в реестр недобросовестных поставщиков,

заслушав доводы стороны, проведя проверку имеющихся в материалах дела документов и сведений, а также информации по одностороннему отказу заказчика от исполнения муниципального контракта, установила следующее.

11.07.2016 уполномоченным органом – администрацией Тындинского района Амурской области на электронной площадке ЗАО "Сбербанк-АСТ" www.sberbank-ast.ru опубликовано извещение № 0123300011616000061 и документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по замене оконных блоков.

Соответствующая информация о закупке также размещена на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

Заказчиком осуществления закупки является МКУ "Дирекция по содержанию и обслуживанию административных зданий и автотранспорта администрации Тындинского района".

Начальная (максимальная) цена контракта установлена в сумме 1 861 602.22 рублей.

По результатам закупки 10.08.2016 между МКУ "Дирекция по содержанию и обслуживанию административных зданий и автотранспорта администрации Тындинского района" и победителем аукциона - ООО "ДИОНИС" заключен муниципальный контракт (договор) № 0123300011616000061-0182163-02 на выполнение работ по замене оконных блоков на сумму 1 321 737,54.

В реестр контрактов внесены сведения о контракте и ему присвоен реестровый номер <...> .

Частью 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (далее - Закон о контрактной системе) 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.

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 (ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе).

Согласно п. 1 ст. 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами или договором.

В силу п. 3 ст. 450 ГК РФ в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

То есть, любая из сторон может отказаться от исполнения контракта, если заказчик установит соответствующее условие в контракте.

Пунктом 10.2 контракта предусмотрена возможность одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством Российской Федерации.

Согласно пункта 1.1 контракта подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы по замене оконных блоков в точном соответствии с техническим заданием (приложение № 1 к настоящему Контракту).

В соответствии с пунктом 1.4 контракта начало выполнения работ: со дня заключения контракта. Окончание работ: не позднее 01 (первого) октября 2016 года.

Оплата производится Муниципальным заказчиком по факту выполненных всего объема работ в течение 15 (пятнадцати) календарных дней со дня подписания акта выполненных работ.

Оплата выполненных работ осуществляется Муниципальным заказчиком в

безналичной форме, путем перевода денежных средств на расчетный счет Подрядчика, указанный в настоящем Контракте, согласно выставленному счету на основании оформленных в установленном контрактом порядке выполненных объемов работ, в т.ч. подписанного сторонами акта выполненных работ справок о стоимости выполненных работ и затрат (формы КС-2 КС-3) и счета-фактуры при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок (п. 2.7 контракта).

В соответствии с условиями настоящего Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы в объеме и в сроки, предусмотренные Контрактом и приложениями к нему, и передать работы в установленном порядке с оформлением акта выполненных работ, но не позднее срока сдачи работ, установленного Контрактом (п. 3.1.5 контракта).

Пунктом 5.2 Приложения № 1 к муниципальному контракту предусмотрено, что перед началом работ Подрядчик должен уточнить по месту замеры, связанные с геометрическими размерами элементов окон, предоставить для ознакомления заказчику перечень применяемых материалов, изделий и конструкций по замене окон, представив на рассмотрение образцы и сертификаты (при необходимости), а также возможно буклеты производителя с техническим описанием применяемых материалов, изделий и конструкций.

По окончании выполнения работ Подрядчик предоставляет муниципальному заказчику акт выполненных работ, справки о стоимости выполненных работ и затрат (формы КС-2 КС-3), иную исполнительную документацию на выполненные работы (п. 5.1 контракта).

Согласно пункта 5.5 контракта для проверки предоставленных Подрядчиком результатов, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта муниципальный заказчик в течение 5 рабочих дней со дня получения документов, указанных в пункте 5.1, проводит экспертизу.

Если по результатам экспертизы установлено соответствие результатов условиям Контракта, то Муниципальный заказчик подписывает Акт выполненных работ, справки о стоимости выполненных работ и затрат (формы КС-2, КС-3).

В случае, если по результатам экспертизы установлено несоответствие результатов условиям Контракта, то муниципальный заказчик отказывается от подписания Акта выполненных работ и оплаты, выставленного Подрядчиком счета, в течение 1 (одного) рабочего дня со дня окончания экспертизы направляет Подрядчику мотивированный отказ от приемки выполненных работ (которым устанавливается несоответствие результатов условиям Контракта).

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Статьей 401 ГК РФ установлено, что 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. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в существенном нарушении им условий контракта.

В соответствии с ч. 3 ст. 401 ГК РФ 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.

Давая согласие при подаче заявки на выполнение работ, оказание услуг в соответствии с условиями аукционной документации и контрактом, лицо соглашалось с возлагаемыми на себя обязанностями, в связи с чем, оно должно было осознавать о последствиях невыполнения (ненадлежащего выполнения) принимаемых на себя обязательств.

Из имеющихся в материалах дела документов и сведений, следует, что письмом от 07.09.2016 (вх. № 37 от 08.09.2016) ООО "ДИОНИС" предложил заказчику внести в контракт изменения, а также уведомил о приостановке выполнения работ по контракту по причине невозможности изготовления створки оконных блоков в соответствии с приложениями к муниципальному контракту.

Письмом от 13.09.2016 (вх. № 38 от 14.09.2016) ООО "ДИОНИС" предложило заказчику согласовать новые объемы выполняемых работ и продлить срок исполнения обязательств по контракту соразмерно времени приостановления работ.

Частью 1 статьи 716 ГК РФ установлено, что 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.

Материалами дела факт наступления у ООО "ДИОНИС" оснований для возникновения права на применение части 1 статьи 716 ГК РФ в части приостановления работ не имеет подтверждения.

Комиссией Амурского УФАС России действия ООО "ДИОНИС", направленные на изменение условий контракта и сроков их выполнения, признаются недобросовестными. Документов и сведений, подтверждающих совершение действий по выполнению работ, надлежащему выполнению со стороны общества условий контракта в период времени с 10.08.2016 по 16.09.2016 в материалах дела,

не имеется.

16.09.2016 МКУ "Дирекция по содержанию и обслуживанию административных зданий и автотранспорта администрации Тындинского района" принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта. В качестве обоснования принятого решения указывается, что работы должны быть начаты 10.08.2016, а перед началом их выполнения Подрядчик должен уточнить замеры оконных проемов.

Подрядчик направил на согласование заказчику эскизы оконных блоков, с уточненными параметрами только 07.09.2016.

Поскольку по состоянию на 16.09.2016 Подрядчик, по мнению Заказчика, не приступил к исполнению контракта, окончание работы по замене оконных блоков к сроку (01.10.2016) становится невозможным, муниципальный заказчик принял решение об отказе от исполнения контракта.

Письмом от 21.09.2016 (вх. № 39 от 23.09.2016) ООО "ДИОНИС" известил заказчика, что работы, приостановленные 07.09.2016, возобновлены с 21.09.2016 и будут выполнены в соответствии с Техническим заданием.

Письмом от 01.10.2016 (вх. № 47 от 18.10.2016) ООО "ДИОНИС" уведомил заказчика об окончании работ с предоставлением соответствующих актов, справок счетов и сертификатов соответствия на товар на сумму 1 321 737.54 рубля, то есть на всю стоимость контракта.

Согласно пункта 5.5 контракта Заказчиком 25.10.2016 проведена экспертиза выполненных работ. По результатам экспертизы комиссией муниципального заказчика установлено несоответствие результатов выполненной Подрядчиком работы условиям контракта, о чем письмом от 26.10.2016 исх. № 75 было уведомлено ООО "ДИОНИС".

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе определен порядок действий заказчика в случае принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, в соответствии с которым решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты

размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

Согласно части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 настоящей статьи.

В соответствии с информацией, отраженной на официальном сайте Единой информационной системы www.zakupki.gov.ru в разделе «Дополнительная информация о закупках, об исполнении контрактов (44-ФЗ)» Заказчиком 20.09.2016 опубликовано решение от 16.09.2016 исх. № 67 об одностороннем отказе от исполнения контракта. Указанное решение также направлено в адрес ООО "ДИОНИС" по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу, указанному в контракте и по адресу электронной почты.

Из материалов дела следует, что с адреса электронной почты уведомления о прочтении письма в адрес Заказчика не поступило. Письма, направленные почтовым способом по адресам, указанным в контракте, ООО "ДИОНИС" не получены.

В связи с отсутствием подтверждений о вручении датой надлежащего уведомления о принятом Заказчиком решении признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в Единой информационной системе, то есть 21.10.2016.

Настоящее решение вступило в силу по истечении десяти дней с даты надлежащего уведомления – 01.11.2016.

В разделе реестра контрактов с реестровым номером контракта 32808022680 16 000014 Заказчиком 02.11.2016 размещена информация о расторжении контракта, контракт переведен в статус «Исполнение прекращено» то есть Решение от 16.09.2016 исх. № 67 об одностороннем отказе вступило в законную силу.

На основании вышеизложенного поведение ООО "ДИОНИС", послужившее основанием для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, следует рассматривать как недобросовестное.

Нарушение процедуры одностороннего расторжения контракта, установленной статьей 95 Закона о контрактной системе, в действиях муниципального заказчика Комиссией Амурского УФАС России не установлено.

Рассмотрев информацию муниципального заказчика – МКУ "Дирекция по

содержанию и обслуживанию административных зданий и автотранспорта администрации Тындинского района" об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 10.08.2016 на выполнение работ по замене оконных блоков из-за нарушения ООО "ДИОНИС" условий исполнения контракта,

в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд", Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)", приказом Федеральной антимонопольной службы № 267 от 27.08.2007 "О ведении реестра недобросовестных поставщиков, включении и исключении сведений из реестра недобросовестных поставщиков, проведении проверок фактов уклонения участника размещения заказа от заключения государственного или муниципального контракта, осуществлении внеплановых проверок при рассмотрении сведений о недобросовестных поставщиках", Комиссия Амурского УФАС России приняла

РЕШЕНИЕ:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков сведения (информацию) в отношении общества с ограниченной ответственностью "ДИОНИС" (ООО "ДИОНИС") (адрес (место нахождения): 675000, Амурская область, г. Благовещенск, ул. Тенистая, д. 127, ИНН/КПП: 2801217288 /280101001), в том числе, в отношении учредителя – <...> сроком на два года.

2. Датой включения в Реестр сведений о поставщике (исполнителе, подрядчике), указанном в пункте 1 настоящего решения, считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

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

Председатель комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>