

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-09-2017

28.03.2017г.

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 ФГБНУ «МагаданНИРО» Скорицкой Д.Л. (дов. № 458 от 28.03.2017г.), Горохова М.Н. (дов. № 457 от 28.03.2017г.), с участием представителей заявителя ООО ПСК «Подрядчик» Чухманова К.В. (дов. № 7 от 27.03.2017г.), Клименко Д.К. (дов. № 8 от 27.03.2017г.), рассмотрела материалы, поступившие от Федерального государственного бюджетного научного учреждения «Магаданский научно-исследовательский институт рыбного хозяйства и океанографии» для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО ПСК «Подрядчик» в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Работы по капитальному ремонту водоводов, водозаборов, узла водоводов, водозаборного колодца 686010 п. Ола, Ольского района, Магаданской области, 4 км. основной трассы Ола-Гадля для нужд ФГБНУ «МагаданНИРО» (реестровый номер <...>).

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. 30.11.2016г. заказчиком – ФГБНУ «МагаданНИРО» в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Работы по капитальному ремонту водоводов, водозаборов, узла водоводов, водозаборного колодца 686010 п. Ола, Ольского района, Магаданской области, 4 км. основной трассы Ола-Гадля для нужд ФГБНУ «МагаданНИРО» (реестровый номер <...>). Начальная (максимальная) цена контракта 6 265 000,00 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 16.12.2016г. 10:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 16.12.2016г.; дата проведения аукциона – 19.12.2016г.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе № 0347100013816000200П-1 от 16.12.2016г., всего на участие в электронном аукционе было подано 2 аукционных заявки. По результатам рассмотрения первых частей аукционных заявок, аукционной комиссией принято решение о допуске к участию в электронном аукционе и признании участником электронного аукциона участника закупки с порядковым номером 2. Участнику закупки с порядковым номером заявки 1 отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 0347100013816000200П-2 от 16.12.2016г. заявка ООО ПСК «Подрядчик» была признана соответствующей требованиям, установленным аукционной

документацией.

Электронный аукцион был признан несостоявшимся в соответствии с ч. 16 ст. 66, ч.8 ст. 67, ч. 13 ст. 69 Закона о контрактной системе и победителем признано ООО ПСК «Подрядчик» с ценой контракта 6 265 000,00 руб.

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 для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

27.12.2016г. между ФГБНУ «МагаданНИРО» и ООО ПСК «Подрядчик» заключен государственный контракт № 0347100013816000200 на выполнение работ по капитальному ремонту водоводов, водозаборов, узла водоводов, водозаборного колодца 686010 п. Ола, Ольского района, Магаданской области, 4 км. основной трассы Ола-Гадля.

Согласно п. 1.2. государственного контракта Подрядчик на свой риск собственными и/или привлеченными силами и средствами выполняет Работы на Объекте на основании дефектных ведомостей (Приложение № 1 к настоящему Контракту), технического задания (Приложение № 3 к настоящему Контракту), передаваемых Подрядчику Государственным заказчиком и перечня внересурсных материалов, используемых при выполнении работ (Приложение № 2 к настоящему Контракту).

Пунктом 3.1. государственного контракта установлены сроки этапов выполнения Работ:

- этап № 1 – 30 декабря 2016 года;

- этап № 2 – 30 ноября 2017 года.

В силу ч.1 ст.702 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) 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.

Согласно ч.2 ст.702 ГК РФ 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.

В соответствии с ч.2 ст.743 ГК РФ договором строительного подряда должны быть определены состав и содержание технической документации, а также должно быть предусмотрено, какая из сторон и в какой срок должна предоставить соответствующую документацию.

Из представленных материалов следует, что на дату заключения контракта никаких документов в адрес ООО ПСК «Подрядчик» заказчиком не передавалось. В государственном контракте отсутствует обязательство заказчика по передаче каких-либо документов в адрес подрядчика.

29.12.2016г. в адрес ФГБНУ «МагаданНИРО» от ООО ПСК «Подрядчик» поступило письмо (исх. № 203) из которого следует, что для начала производства работ заказчик должен передать ООО ПСК «Подрядчик» строительную площадку по акту приема-передачи и назначить ответственное лицо на объекте.

В свою очередь, 30.12.2016г. ФГБНУ «МагаданНИРО» направило в адрес ООО ПСК «Подрядчик» письмо (исх. № 2206) из которого следует, что условиями заключенного контракта передача строительной площадки по акту приема-передачи не предусмотрена, в связи с чем просят незамедлительно исполнить первый этап государственного контракта. Также, из письма следует, что в случае неисполнения первого этапа контракта, сторона заказчика оставляет за собой право одностороннего расторжения контракта и направление материалов для внесения виновной стороны в реестр недобросовестных поставщиков.

30.12.2017г. письмом № 204 ООО ПСК «Подрядчик» повторно просил заказчика передать строительную площадку по акту приема-передачи, ссылаясь на тот факт, что для разработки исполнительной схемы водоводов, водозаборов, узла водоводов, водозаборного колодца, а также врезки труб, электрочасти, помещений необходим выезд специалиста ООО ПСК «Подрядчик» для исполнительной съемки.

10.01.2017г. ФГБНУ «МагаданНИРО» направило письмо (исх. № 4) в адрес ООО ПСК «Подрядчик», которым уведомило, что по настоящее время подрядчик не исполнил свои обязательства по первому этапу контракта, в связи с чем ФГБНУ «МагаданНИРО» вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, а также взыскать неустойки за просрочку исполнения первого этапа.

12.01.2017г. ООО ПСК «Подрядчик» направил ФГБНУ «МагаданНИРО» письмо (исх. № 692), из которого следует, что просрочка первого этапа работ произошла не по вине подрядчика, а по вине заказчика. ООО ПСК «Подрядчик» не имеет возможности приступить к производству работ, поскольку заказчик до настоящего времени не предоставил исходную документацию.

В силу ч.1 ст.719 ГК РФ подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок ([статья 328](#)).

Таким образом, письмом № 692 от 12.01.2017г. ООО ПСК «Подрядчик» проинформировал заказчика о невозможности начала работ, в связи с не предоставлением исходной документации.

16.01.2017г. ФГБНУ «МагаданНИРО» направило в адрес ООО ПСК «Подрядчик» письмо (исх. № 22), в котором сообщалось, что ООО ПСК «Подрядчик» необходимо до 31.01.2017г. уплатить штраф в размере 626 500,00 в связи с ненадлежащим исполнением обязательств, предусмотренных Контрактом, а также повторно требовали исполнения первого этапа контракта.

17.01.2017г. ООО ПСК «Подрядчик» в письме (исх. № 3/17) просит предоставить

ФГБНУ «МагаданНИРО» проектную или рабочую документацию на существующие сети; инженерно-геологические, инженерно-геодезические изыскания; проектную или рабочую документацию на ремонтируемые сети. Также из данного письма следует, что подрядчик не может приступить к работам по исполнению первого этапа ввиду отсутствия вышеперечисленной документации.

19.01.2017г. ФГБНУ «МагаданНИРО» направило в адрес ООО ПСК «Подрядчик» техническую документацию на объект, подлежащий капитальному ремонту, а именно водоводов, водозаборов, узла водоводов, водозаборного колодца (письмо № 42).

Таким образом, только с 19.01.2017г. ООО ПСК «Подрядчик» имел возможность приступить к исполнению контракта. Согласно государственного контракта № 0347100013816000200, срок для исполнения первого этапа работ составил 3 дня.

01.02.2017г. ООО ПСК «Подрядчик» направило в адрес ФГБНУ «МагаданНИРО» подписанную и скрепленную печатью исполнительную схему трубопровода (сопроводительное письмо № 9/17).

Таким образом, срок исполнения первого этапа контракта нарушен на 8 дней.

Согласно пункту 5.4. государственного контракта государственный заказчик может привлекать для строительного контроля специализированную организацию. В случае привлечения для строительного контроля специализированной организации Государственный заказчик в трехдневный срок с момента заключения Контракта с такой организацией письменно направляет Подрядчику уведомление о наименовании контролирующей организации, основании и сроке осуществления ею своих полномочий.

В целях проведения строительного контроля ФГБНУ «МагаданНИРО» заключен договор с ООО «МагаданРегионСтрой» на проведение экспертизы 1 этапа работ (разработка исполнительной схемы) на предмет соответствия нормативно-технической документации по объекту «Работы по капитальному ремонту водоводов, водозаборов, узла водоводов, водозаборного колодца 686010 п. Ола, Ольского района, Магаданской области, 4 км. основной трассы Ола-Гадля для нужд ФГБНУ «МагаданНИРО».

По итогам проведения экспертной организацией ООО «МагаданРегионСтрой» проверки представленной в адрес Заказчика исполнительной схемы трубопровода, выявлено, что представленная на экспертизу исполнительная схема не может являться выполнением первого этапа работ, согласно требованиям технического задания (приложение № 3 к государственному контракту № 0347100013816000200, поскольку она не содержит никакой информации относящейся к контрактному объему работ, а лишь примерно (не точно) указывает место расположения объектов и продольный профиль существующего водовода (заключение « 03/03-2017 от 10.02.2017г.)).

В соответствии с пунктом 12.1. государственного контракта № 0347100013816000200 настоящий Контракт может быть расторгнут:

- по соглашению Сторон;
- по решению суда;

- в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта соответствии с действующим законодательством.

Согласно пункту 12.2. государственного контракта государственный заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством в следующих случаях:

12.2.1. задержка Подрядчиком начала выполнения Работ более чем на 10 календарных дней по причинам, не зависящим от Государственного заказчика;

12.2.2. неисполнение Подрядчиком требования Государственного заказчика устранить недостатки результат выполненных Работ в срок, установленный в акте обнаружения недостатков;

12.2.3. аннулирование свидетельства о допуске к Работам, лишаящее Подрядчика права на производство Работ по Контракту;

12.2.4. установление факта предоставления подрядчиком недостоверной банковской гарантии;

12.2.5. установление факта проведения ликвидации Подрядчика – юридического лица или наличия решения арбитражного суда о признании Подрядчика банкротом и открытии в отношении него конкурсного производства;

12.2.6. установление факта приостановления деятельности Подрядчика в порядке, предусмотренном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях;

12.2.7. иное существенное нарушение условий Контракта Подрядчиком.

Согласно ч.2 ст.715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Основанием для принятия ФГБНУ «МагаданНИРО» 13.02.2017г. решения об одностороннем отказе от исполнения контракта с ООО ПСК «Подрядчик» явилась задержка Подрядчиком начала выполнения Работ более чем на 10 календарных дней по причинам, не зависящим от Государственного заказчика (п. 12.2.1. государственного контракта № 0347100013816000200).

Однако, из представленных материалов следует, что просрочка исполнения первого этапа контракта составила 8 дней (срок исчисляется Комиссией Магаданского УФАС России с 19.01.2017г., с даты предоставления заказчиком в адрес ООО ПСК «Подрядчик» технической документации). Следовательно, у заказчика не имелось правовых оснований для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта с ООО ПСК «Подрядчик».

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 сроков исполнения обязательств по контракту, и ввиду того, что дальнейшее неисполнение условий Контракта может привести к возникновению проблем при исполнении условий заказчиком государственного задания в области воспроизводства водных биологических ресурсов на территории Магаданской области, ФГБНУ «МагаданНИРО» 13.02.2017г. принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Во исполнение требований ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе, Заказчику необходимо в течение трех рабочих дней с даты принятия решения, то есть не позднее 16.02.2017, разместить в единой информационной системе данное решение. Как следует из материалов дела, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 14.02.2017г., а также 14.02.2017г. направлено по почте через ФГУП «Главный центр специальной связи» с уведомлением о вручении, а также 14.02.2017г. по адресу электронной почты.

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 контракта получена ООО ПСК «Подрядчик» 03.03.2017г.

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.

Таким образом, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу 14.03.2017г. и государственный контракт считается расторгнутым.

5. 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.

Включение общества в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение подрядчика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества 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.

Рассмотрев все представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС пришла к выводу, что у заказчика ФГБНУ «МагаданНИРО» не имелось правовых оснований для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта с ООО ПСК «Подрядчик».

Следовательно, при указанных обстоятельствах ООО ПСК «Подрядчик» не 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:

Сведения, представленные Федеральным государственным бюджетным научным учреждением «Магаданский научно-исследовательский институт рыбного хозяйства и океанографии» в отношении ООО ПСК «Подрядчик» в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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