

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

по делу № РНП-49-15-2019

0 5 . 0 4 . 2 0 1 9

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд <...> при участии представителя МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» – <...> (дов.489 от 03.04.19), представителя ООО «БАРЗЭЛЬ» - <...> (дов. №б/н от 03.04.2019), рассмотрела материалы, поступившие от ГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «БАРЗЭЛЬ», в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» (реестровый номер <...>).

Комиссия в результате осуществления проверки факта уклонения от заключения контракта, на основании пунктов 11, 12 Постановления Правительства РФ от 25.11.2014 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»

УСТАНОВИЛА:

1. 28.08.2018 заказчиком – МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» в единой информационной системе было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» (реестровый номер <...>).

Начальная (максимальная) цена контракта **22 101 450,00 руб.**

Согласно извещению о проведении электронного аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 17.09.2018 09:00; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 18.09.2018;

дата проведения аукциона – 21.09.2018.

Согласно протоколу рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе от [18.09.2018 №0347300013418000018-1](#), 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 участниками электронного аукциона участников закупки с порядковыми номерами №2, №3.

В соответствии с протоколом [рассмотрения заявки единственного участника электронного аукциона от 25.09.2018 №0347300013418000018-3](#) аукцион признан несостоявшимся, аукционная комиссия приняла решение о признании единственного участника аукциона соответствующим требованиям, заказчику необходимо заключить договор с ООО «БАРЗЭЛЬ».

08.10.2018 между – МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» и ООО «БАРЗЭЛЬ» заключен договор №18 на выполнение работ по капитальному ремонту помещений МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» на сумму 21 990 942,75 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.

Согласно п. 9.1 договора №18 от 08.10.2018 расторжение Договора допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством.

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.

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.

Из представленных заказчиком материалов следует, что ООО «БАРЗЭЛЬ» обязательства по контракту выполнены не в полном объеме.

08.02.2019 МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» 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 13.02.2019, разместить в единой информационной системе данное решение. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в единой информационной системе 12.02.2019, а также направлено ООО «БАРЗЭЛЬ» заказным письмом с уведомлением 08.02.2019.

Как следует из материалов дела, письмо с решением об одностороннем отказе получено ООО «БАРЗЭЛЬ» посредством почтового отправления – 11.03.2019, следовательно, датой надлежащего уведомления признается **11.03.2019**.

При этом, решение об одностороннем отказе от исполнения

контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым **через десять дней** с даты надлежащего уведомления поставщика, а именно – **22.03.2019**.

Таким образом, порядок одностороннего отказа заказчиком соблюден, однако, **18.01.2019 подрядчиком – ООО «Барзель» принято решение об отказе от исполнения контракта.**

В соответствии с п. 9.7 договора подрядчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

Согласно п. 9.8 договора решение подрядчика об одностороннем отказе от исполнения Договора не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия этого решения, направляется Заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Заказчика, указанному в Договоре, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование данного уведомления и получение Подрядчиком подтверждения о его вручении Заказчику. Выполнение Подрядчиком указанных требований считается надлежащим уведомлением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Договора. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения Подрядчиком подтверждения о вручении Заказчику указанного уведомления.

Согласно п. 9.10 договора решение об одностороннем отказе от исполнения Договора вступает в силу и Договор считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения Договора.

Решение об отказе от исполнения контракта подрядчиком от 18.01.2019 получено заказчиком - МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» **22.01.2019** (вх.№53). Следовательно, указанное решение вступило в силу через 10 дней с даты надлежащего уведомления заказчика, а именно – 04.02.2019.

Письмом от 28.01.2019 (исх.№ 109) заказчик сообщил ООО «Барзель» об отказе в расторжении договора по инициативе подрядчика, ссылаясь на нарушение ООО «Барзель» сроков исполнения обязательств по договору.

При этом, как было указано ранее, 08.02.2019 МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» принимает решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что договором предусмотрено расторжение, в том числе, по инициативе подрядчика. В связи с тем, что подрядчиком была соблюдена процедура одностороннего отказа от исполнения договора, **ДОГОВОР считается расторгнутым с 04.02.2019.**

Кроме того, определением Верховного суда от 19.02.2018 305-КГ17-22627 оставлено в силе постановление Арбитражного суда Московского округа от 20.10.2017, а также постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 13.07.2017, Решение Арбитражного суда города Москвы от 06.03.2017.

Суды с учетом установленных обстоятельств, указали, что не представляется возможным отказаться от исполнения государственного контракта в период, когда он уже считался расторгнутым, как это сделал заказчик, в связи с чем, УФАС по г. Москве было не вправе не учитывать решение подрядчика об одностороннем отказе.

Комиссия Магаданского УФАС России приходит к выводу, что договор был расторгнут ООО «Барзэль» 04.02.2019. Правовых оснований для расторжения договора в последующем по инициативе заказчика не имелось.

3 . Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно п. 1.1 Предметом данного Договора является выполнение работ по капитальному ремонту помещений МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника».

В соответствии с п. 1.5 Договора срок выполнения Работ: не позднее 30.12.2018 года.

Согласно п. 2.1.1 Договора, подрядчик обязан своевременно и надлежащим образом выполнить Работы, предусмотренные Договором, в соответствии с Техническим заданием (Приложение

№ 1 к Договору), с использованием своих материалов и средств.

На заседании Комиссии, представитель заказчика пояснил, что подрядчик вовремя не приступил к выполнению работ. По мнению представителя заказчика, вся необходимая для выполнения работ документация размещена в ЕИС. Дополнительная документация была передана подрядчику 28.11.2018. К установленному договором сроку окончания исполнения работ, а именно – 30.12.2018, подрядчиком работы полностью не завершены ни на одном из этажей учреждения.

Также, представитель заказчика пояснил, что организацией, осуществляющей строительный контроль были составлены акты фактически выполненных работ. Однако, в данных актах приведено соответствие выполненных работ строительным нормам, а не техническому заданию заказчика. Кроме того, представитель заказчика дополнительно пояснил, что орган строительного контроля не подписаны справки по форме КС-2, КС-3, что привело к невозможности оплаты заказчиком выполненных работ по договору.

Представитель подрядчика, в свою очередь пояснил, что письмо (исх. №б/н от 08.10.2018) с просьбой предоставить помещения для проведения работ, было получено заказчиком 08.10.2018 (вх. №951), что подтверждает готовность подрядчика своевременно приступить к выполнению работ.

Представитель подрядной организации пояснил, что в соответствии с полученным от заказчика уведомлением (исх. №1083 от 10.10.2018) передача помещений будет осуществлена поэтапно в связи с невозможностью приостановить лечебный процесс. Подрядчиком на основании данного уведомления был составлен график выполнения работ с указанием **срока окончания выполнения работ – май 2019 года**. Представитель ООО «Барзэль» пояснил, что сдвиг сроков окончания работ произошел в связи с невозможностью предоставления заказчиком всех помещений одновременно. Данные обстоятельства, по мнению представителя организации, затруднили выполнение работ.

Кроме того, по мнению представителя ООО «Барзэль», заказчиком не направлена вся необходимая для выполнения работ техническая документация, чертежи, схемы на сантехнические и электромонтажные работы, план расстановки технологического оборудования с указанием подводки инженерных коммуникаций. Без указанных документов подрядчик не имеет возможности самостоятельно определить в каком месте проводить те или иные

коммуникации, осуществлять работы по монтажу и др.

Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что заказчик устно обсуждал с подрядчиком расстановку технологического оборудования и проведения коммуникаций на рассматриваемом объекте.

Представитель подрядчика также пояснил, что предоставленный заказчиком 28.11.2018 проект на производство работ не соответствует установленной спецификации, а также договору. Возникают трудности в определении расположения розеток по данному проекту по схематическому обозначению буквы «р», а расположение приборов, оборудования, выключателей не указано вовсе.

Кроме того, данный проект предоставлен только по 4 этажу и предусматривает выполнение, в том числе, сантехнических работ. Также было установлено, что для качественного выполнения сантехнических работ ремонт также требуется в подвальных помещениях, что не предусмотрено документацией и договором. По мнению представителя, выполнение данных работ также осложнило наступление отопительного сезона.

Комиссия Магаданского УФАС России установила, что график выполнения работ (с указанием даты окончания выполнения работ 20 мая 2019) утвержден и подписан заказчиком, подрядчиком, а также вышестоящей организацией.

На заседании Комиссии представитель заказчика также пояснил, что сложившаяся ситуация, в том числе, подписание данного графика, произошла в период смены руководства МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника».

3. В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В случае расторжения контракта по решению суда или **в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта** заказчик в течение трех рабочих дней **с даты расторжения контракта**

направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта (часть 6 статьи 104 Закона о контрактной системе).

Ввиду того, что государственный контракт №18 от 08.10.2018, заключенный между МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» и ООО «Барзэль» на момент рассмотрения материалов, для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Барзэль», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» (реестровый номер <...>), был расторгнут по инициативе подрядчика, следовательно, основания для рассмотрения указанных представленных материалов у антимонопольного органа отсутствуют.

В соответствии со статьей 104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Комиссия Магаданского УФАС России

ОПРЕДЕЛИЛА:

Прекратить рассмотрение материалов, поступивших от МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ООО «Барзэль», в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта № 18 от 08.10.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Выполнение работ по капитальному ремонту помещений МОГБУЗ «Стоматологическая поликлиника» (реестровый номер <...>), в связи с отсутствием правовых оснований.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть

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

<...>