

АДМИНИСТРАЦИЯ МУНИЦИПАЛЬНОГО
ОБРАЗОВАНИЯ УЗЛОВСКИЙ РАЙОН
301600, Тульская область, Узловский
район, город Узловая, пл. Ленина, д.1
amo.uzlovaya@tularegion.ru ОБЩЕСТВО
С ОГРАНИЧЕННОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ЭСКО ГАРАНТИЯ"
249930, КАЛУЖСКАЯ ОБЛАСТЬ,
МОСАЛЬСКИЙ РАЙОН, МОСАЛЬСК
ГОРОД, 40 ЛЕТ ПОБЕДЫ УЛИЦА, ДОМ 1
peresco77@gmail.com

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-1279/2023

«27» декабря 2023 года

г. Тула

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

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение администрации муниципального района Узловский район (далее – Заказчик, Администрация) (вх. № 9767/23 от 20.12.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ЭСКО ГАРАНТИЯ» (ИНН 4014006546; 249930, КАЛУЖСКАЯ ОБЛАСТЬ, МОСАЛЬСКИЙ РАЙОН, МОСАЛЬСК ГОРОД, 40 ЛЕТ ПОБЕДЫ УЛИЦА, ДОМ 1) (далее – Общество, Подрядчик, ООО «ЭСКО ГАРАНТИЯ») в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 13.03.2023 № 47 на выполнение работ по монтажу систем освещения автомобильной дороги по адресу: Узловский район, п. Поддубный, ул. Володарского (закупка №0166300015923000006, ИКЗ 233711700685771170100100540020000244) (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:

– представителя Администрации на основании доверенности;

– генерального директора Общества после перерыва,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «ЭСКО ГАРАНТИЯ» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по монтажу систем освещения автомобильной дороги по адресу: Узловский район, п. Поддубный, ул. Володарского (закупка № 0166300015923000006, далее – Закупка, электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной Комиссией 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 проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке и электронные документы к нему размещены 16.02.2023 в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система, ЕИС).

Начальная (максимальная) цена контракта составила 2 553 042,10 рублей.

13.03.2023 между Заказчиком и Подрядчиком заключен Контракт на сумму 1 863 720,76 рублей.

Раздел 1 Контракта устанавливает следующие требования в отношении его предмета:

«1.1. Подрядчик обязуется выполнить работы по монтажу систем освещения автомобильной дороги по адресу: Узловский район, п. Поддубный, ул. Володарского (далее – объект) в соответствии с Описанием объекта закупки (Приложение №1), проектно-сметной документацией (Приложение №3), являющимися неотъемлемой частью настоящего Контракта, а Заказчик обязуется принять и

оплатить работы на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

1.2. Подрядчик обязуется выполнить работы, указанные в пункте 1.1. настоящего Контракта, своими силами или с привлечением субподрядных организаций.

1.3. Заказчик обязуется обеспечить контроль за осуществлением Подрядчиком работ и приемку в эксплуатацию объекта, а также принять и оплатить надлежащим образом выполненные подрядчиком работы в соответствии с условиями контракта».

При этом согласно приложению № 3 к Контракту «Локальная смета» количество железобетонных опор, подлежащих монтажу, составляет 58 штук (позиция 6 сметы).

Разделом 3 Контракта определены следующие сроки и место выполнения работ:

«3.1. Подрядчик обязуется выполнить работы в сроки, установленные контрактом.

Сроки выполнения работ по настоящему контракту - с 01 августа 2023 года по 30 сентября 2023 года. Приступить к работам раньше даты, прописанной в контракте, не допускается.

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

В соответствии с пунктом 5.1 Контракта Подрядчик обязан:

«5.1.1. В течении 5 (пяти) рабочих дней до начала производства работ Подрядчик совместно с Заказчиком осуществляют обследование объекта с целью уточнения схемы расположения объекта на местности. Подрядчик обязан согласовать с Заказчиком дату и время проведения совместного обследования объекта, путем направления Заказчику письменного предложения об осуществлении совместного обследования объекта, с указанием даты и времени такого обследования. Письменное предложение об осуществлении совместного обследования должно быть направлено Подрядчиком Заказчику не позднее, чем за два рабочих дня до предлагаемой даты совместного обследования объекта.

Подрядчик обязан приступить к выполнению работ с даты заключения контракта и после уведомления Заказчика по результатам совместного обследования объекта.

5.1.2. Выполнить работы в объеме и в сроки, предусмотренные настоящим Контрактом, Описание объекта закупки (Приложение № 1), проектно-сметной документацией (Приложение № 3) профессиональным образом, максимально безопасно, экономически эффективно.

5.1.3. Выполнить работы с учетом требований охраны окружающей среды, ОТ и ТБ, с соблюдением природоохранного и земельного законодательства, действующих ГОСТ, Технических регламентов, СП, и других нормативных документов.

5.1.4. Обеспечить в ходе выполнения работ проведение необходимых мероприятий по пожарной и промышленной безопасности, промышленной санитарии, санитарному содержанию территории, рациональному использованию территории, охране зеленых насаждений и земли.

Подрядчик самостоятельно несет ответственность за допущенные им при выполнении работ нарушения природоохранного законодательства, законодательства в области пожарной безопасности, охраны труда, атмосферного воздуха и т.д., включая оплату пеней, штрафов, а также по возмещению причиненного в связи с этим вреда.

5.1.6. Выполнить работы с использованием собственного оборудования, нести расходы за использованные в процессе выполнения работ энергоресурсы (электроэнергия, вода, и т.д.).

5.1.7. Осуществить в установленном порядке временные подсоединения коммуникаций на период выполнения работ.

5.1.8. Предоставить Заказчику на согласование перечень материалов, изделий, конструкций, комплектующих, с указанием их количества и фирмы – поставщика. Предъявить Заказчику перед началом работ все необходимые документы, удостоверяющие качество используемых при выполнении работ материалов.

5.1.9. Поставить на объект необходимые материалы, изделия, конструкции, комплектующие изделия, строительную технику, инструмент, соответствующие сертификаты, технические паспорта и другие документы, удостоверяющие их качество;

5.1.10. Подрядчик производит фотосъемку объекта до начала выполнения работ, и после завершения работ.

5.1.12. Осуществлять ведение общего журнала производства работ, специальных журналов работ, предоставить их на регистрацию Заказчику до начала производства работ. Журналы должны находиться на объекте в течение всего срока выполнения работ. В журналах отражается весь ход выполнения работ. По требованию Заказчика и уполномоченного Заказчиком лица предоставлять журнал производства работ.

5.1.13. С начала выполнения работ и вплоть до подписания Заказчиком документа о приемке выполненных работ в единой информационной системе, акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), Подрядчик несет полную ответственность за сохранность объекта, в т.ч. всего имущества, материалов, оборудования, строительной техники.

5.1.14. Немедленно известить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

- возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работ;

- иных, не зависящих от Подрядчика обстоятельств, угрожающих годности или прочности результатов выполняемых работ, либо создающих препятствия к завершению их в срок.

5.1.16. Осуществлять складирование строительного мусора, образовавшегося в ходе выполнения работ, в строго отведенных и согласованных с Заказчиком местах.

5.1.17. При производстве работ организовать вывоз мусора с территории объекта выполнения работ с периодичностью не реже чем один раз в три календарных дня. В случае повреждения в процессе работ элементов благоустройства (газоны, деревья, ограждения и т.п.) - восстановить их.

5.1.18. Своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, а также к установленному

настоящим контрактом сроку предоставить Заказчику результаты выполнения работы.

5.1.19. По окончании производства работ по настоящему Контракту вывезти за пределы объекта в специально отведенные для этого места, принадлежащие ему строительные машины и оборудование, транспортные средства, инструменты, приборы, инвентарь, строительные материалы, изделия, конструкции и другое имущество, а также строительный мусор.

5.1.20. Скрытые работы подлежат промежуточной приемке в соответствии со строительными нормами и правилами Российской Федерации. Скрытые работы должны приниматься представителем Заказчика. Подрядчик приступает к выполнению последующих работ только после приемки (освидетельствования) скрытых работ и составления актов освидетельствования скрытых работ.

5.1.21. При производстве скрытых работ Подрядчик не позднее чем за 3 (три) рабочих дня письменно уведомляет об этом Заказчика.

В случае получения уведомления, но неявки представителя Заказчика на освидетельствование в срок, отраженный в уведомлении, скрытые работы считаются принятыми.

5.1.22. Если Заказчик не был проинформирован об освидетельствовании скрытых работ или проинформирован не должным образом, то по требованию Заказчика Подрядчик обязан вскрыть любую часть скрытых работ, а затем восстановить их за свой счет.

5.1.23. Сдать результат выполненных работ Заказчику по акту о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справке о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3) и документу о приемке;

Письменно известить Заказчика в день окончания выполнения работ по настоящему Контракту о готовности к сдаче-приемке выполненных работ.

5.1.24. Устранить недостатки и дефекты, выявленные при приемке работ в соответствии с пунктом 6.8 настоящего Контракта, а также в течение гарантийного срока».

Кроме того, в соответствии с подпунктом «б» пункта 7.1 Подрядчик гарантирует обеспечение на объекте соблюдение необходимых мероприятий по охране труда, технике безопасности, охране окружающей среды, зеленых насаждений и земли во время проведения работ, а также соблюдение природоохранительного и земельного законодательства.

Разделом 6 Контракта утвержден порядок сдачи и приемки работ.

В пункте 13.1 Контракта определен срок его действия: с момента его подписания и действует по 30 ноября 2023 года (срок действия Контракта включает срок окончания выполнения работ, период приемки по контракту, 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.

Письменные пояснения Заказчика содержат следующую информацию.

После окончания сроков исполнения контракта Подрядчик приступил к выполнению работ, не уведомив Заказчика, и произвел скрытые работы, установив 38 железобетонных стоек без освидетельствования Заказчиком.

Контрактом предусмотрен порядок уведомления об освидетельствовании скрытых работ (в пункте 5.1.21 Контракта предусмотрено, что при производстве скрытых работ Подрядчик не позднее чем за 3 рабочих дня письменно уведомляет об этом Заказчика).

При этом согласно пункту 5.1.22 Контракта, если Заказчик не был проинформирован об освидетельствовании скрытых работ или проинформирован не должным образом, то по требованию Заказчика Подрядчик обязан вскрыть любую часть скрытых работ, а затем восстановить их за свой счет.

В соответствии с указанными условиями Контракта после установления факта выполнения скрытых работ без предъявления их на освидетельствование Администрацией в ООО «ЭСКО Гарантия» направлено письмо с требованием обеспечить вскрытие скрытых работ для предъявления их представителям Заказчика.

Данное требование Подрядчиком выполнено не было, что является прямым нарушением условий Контракта.

В соответствии с пунктом 5.1.8 Контракта Подрядчик обязан предоставить Заказчику на согласование перечень материалов, изделий, конструкций, комплектующих, с указанием их количества и фирмы-поставщика. Предъявить Заказчику перед началом работ все необходимые документы, удостоверяющие качество используемых при выполнении работ материалов. Вышеуказанное обязательство не исполнено.

Также, в соответствии с пунктом 5.1.12 Контракта, Подрядчик обязан осуществлять ведение общего журнала производства работ, специальных журналов работ, предоставить их на регистрацию Заказчику до начала производства работ.

Однако такое обязательство также не исполнено.

После проведения установки 38 железобетонных стоек без освидетельствования скрытых работ Подрядчик отказался от дальнейшего выполнения работ под предлогом обнаруженного залегания водопровода в местах установки оставшихся опор. При этом утверждение о наличии водопровода в местах установки опор исходит непосредственно от ООО «ЭСКО Гарантия».

Вместе с тем, утвержденный Проект устройства освещения, в том числе раздел с местами установки опор, согласован с ресурсоснабжающими организациями. Указанная проектная документация с отметками ресурсоснабжающих организаций была размещена в ЕИС в полном объеме в составе извещения о Закупке (закупка №0166300015923000006), а также является неотъемлемым приложением к Контракту.

Перед началом производства работ, Подрядчику необходимо было оформить ордер на производство земляных работ и вызвать представителей ресурсоснабжающих организаций для уточнения мест прохождения коммуникаций конкретно на месте, при этом печати и телефоны представителей данных организаций указаны в проекте.

Разрешение на осуществление земляных работ Подрядчиком оформлено не было. Также не было вызвано ни одного представителя ресурсоснабжающих организаций.

23.11.2023 Заказчиком осуществлен комиссионный выезд на место проведения работ совместно с представителем ООО «Узловский городской водоканал», ООО «ЭСКО Гарантия» и Заказчика.

Начальником участка ООО «Узловский городской водоканал» представителям ООО «ЭСКО Гарантия» показано место прохождения водовода, которое находится на противоположной стороне от линии установки опор. Несмотря на это, к работам по контракту ООО «ЭСКО Гарантия» не приступило.

В отношении еще одной причины для отказа от выполнения работ (работы на объекте выполняются в стесненных условиях, в связи с чем требуется увеличение цены Контракта) Заказчик сообщил, что Проект устройства линии освещения по ул. Володарского п. Поддубный Узловского района разработан специализированной организацией в соответствии с действующими техническими регламентами. При разработке проекта не установлено оснований для применения повышающего коэффициента при работе в стесненных условиях.

Из представленной в материалы дела переписки, осуществляемой между сторонами, заключившими Контракт, сведений, размещенных в единой информационной системе, установлено следующее.

01.08.2023 Подрядчик направил в Администрацию письмо исх. № 111, в котором предложил Заказчику 07.08.2023 провести обследование объекта с целью уточнения схемы расположения объекта; просил сообщить контактные данные представителя Заказчика, отвечающего за реализацию Контракта; просил предоставить ордер на производство земляных работ, в том числе для согласования мест установки опор с ресурсоснабжающими организациями, не позднее 10.08.2023 с целью недопущения задержки выполнения работ по Контракту.

07.08.2023 Заказчик в ответ направил письмо исх. № 15-28/4954, в котором сообщил о согласовании даты и времени встречи (07.08.2023 в 14-00), при этом указал, что в соответствии с пунктом 5.1.1 Контракта Подрядчик обязан осуществить совместно с Заказчиком обследование объекта с целью уточнения схемы его расположения в течение 5 рабочих дней до начала производства работ.

Кроме того, Заказчик сообщил о контактных данных ответственных за исполнение Контракта лиц Администрации, а также о том, что ордер на производство земляных работ Подрядчик может оформить в администрации муниципального образования Шахтерское Узловского района (по месту производства работ).

В ходе заседания Комиссии представителем Заказчика было озвучено, что совещание 07.08.2023 между представителями Администрации и Общества состоялось, информация о необходимости получения ордера на производство земляных работ Подрядчик в администрации муниципального образования Шахтерское Узловского района была доведена до Подрядчика.

Генеральный директор Общества на заседании Комиссии указанную информацию не опровергал.

Необходимо отметить, что, несмотря на обязанность Подрядчика выполнить работы по Контракту в полном объеме не позднее 30.09.2023, никакой переписки между сторонами до вышеуказанной даты не велось; документов, подтверждающих выполнение работ Подрядчиком в полном объеме в соответствии с условиями Контракта в согласованные сторонами сроки, в материалы дела не предоставлено. Иного из материалов дела не следует.

03.10.2023 Подрядчик направил Заказчику письмо исх. № 128, в котором сообщил, что ввиду резкого подорожания курса доллара США, биржевых цен на металл и цен на топливо выросли цены на железобетонные опоры СВ-110, подлежащие установке в соответствии с условиями Контракта. При этом указал, что им в настоящее время оплачены 58 опор, часть из которых уже произведена и ожидает отгрузки со склада производителя, оставшаяся часть в производстве – ожидается 15.10.2023.

Кроме того, Подрядчик сообщил, что гарантирует начать монтаж железобетонных опор не позднее 10.10.2023, признает ответственность за срыв сроков реализации Контракта и готов оплатить пени на оговоренных в Контракте условиях.

23.10.2023 Заказчик направил Подрядчику письмо исх. № 15-28/6755, в котором указал, что 19.10.2023 в ходе выезда на место производства работ представителями Заказчика и строительного контроля было установлено, что выполнена часть работ, предусмотренная сметной документацией (произведена установка железобетонных опор), при производстве которых были выполнены и закрыты скрытые работы, подлежащие освидетельствованию в установленном порядке. Представители Заказчика и строительного контроля приглашения на освидетельствование скрытых работ не получали.

Учитывая изложенное, Заказчик предложил обеспечить возможность освидетельствования выполненных скрытых работ в срок до 24.10.2023; сообщил, что в противном случае данные работы приняты не будут.

23.10.2023 в ответ Подрядчик направил Заказчику письмо исх. № 134, в котором указал, что 23.10.2023 работы на объекте не ведутся из-за наличия обильных осадков, сотрудники Общества на объекте отсутствуют, явиться на объект технически невозможно. При этом Подрядчик просил назначить разумный срок реагирования на требование о необходимости освидетельствования скрытых работ, и сообщил, что возобновление работ на объекте запланировано на 26.10.2023, и предложил встречу на такую дату.

23.10.2023 Заказчик направил Подрядчику претензию (письмо исх. № 15-28/6776), в которой за просрочку исполнения обязательств по Контракту рассчитал сумму пени и выставил требование об ее уплате.

24.10.2023 Подрядчик письмом исх. № 134 сообщил Заказчику об установлении разночтений между сметной и проектной документацией, в связи с чем запросил пояснения.

25.10.2023 Заказчик в письме исх. № 15-28/6841 предоставил разъяснения по поставленным Подрядчиком вопросам.

Также в материалы дела предоставлена переписка сторон относительно технических деталей, касающихся производства работ и применяемых материалов, особенностей выполнения тех или иных видов работ, необходимости увеличения цены Контракта (письмо Подрядчика от 27.10.2023 № 138, ответ Заказчика от 31.10.2023 № 15-28/6933, письмо Подрядчика от 31.10.2023 № 140, ответ Заказчика от 31.10.2023 № 15-28/6955, письмо Подрядчика от 08.11.2023 № 144, ответ Заказчика от 10.11.2023 № 15-28/7224, письма Подрядчика от 24.11.2023 № 148, от 30.11.2023 № 149, от 30.11.2023 № 150, от 30.11.2023 № 151, от 01.12.2023 № 152, ответы Заказчика от 04.12.2023 № 15-28/7765, от 11.12.2023 № 15-28/7919).

30.10.2023 Подрядчик письмом исх. № 139 уведомил Заказчика, что в местах установки ж/б опор (около 18 штук) проходит трасса водоснабжения, вследствие чего, учитывая расстояние от заборов домовладений до обочины дороги, смещение мест установки опор повлечет их размещение на проезжей части.

В связи с установленными обстоятельствами Подрядчик просит Заказчика в кратчайшие сроки урегулировать данный вопрос.

10.11.2023 в письме исх. № 15-28/7224 Заказчик предоставил Подрядчику следующее разъяснение по вопросу расположения опор:

«Для выполнения работ по установке опор необходимо оформить ордер на земляные работы и вызвать представителей, которые

должны указать месторасположения инженерных коммуникаций. При невозможности определить точное местоположение подземных коммуникаций необходимо выполнить работы по шурфовке (по МДС 81-33-2004 расходы по подготовке объектов строительства), поиск подземных коммуникаций электродами не считаем правильным, не дающим 100% гарантию. Считаем, что шурфление коммуникаций в данном случае, в виду незначительной стоимости, может быть выполнено в рамках накладных расходов исполнителя по МДС 81-33.2004 пункты 3.5 Расходы по нормативным работам и п.3.12 расходы по подготовке объектов строительства.

Касательно координат опор - исполнителю необходимо руководствоваться здравым смыслом и правилами. Если координата опор попадает на коммуникацию необходимо сместить опору, не нарушая свойств линейного объекта».

14.11.2023 Подрядчик в письме исх. № 145 выразил нежелание выполнить работы по определению точного местоположения подземных коммуникаций посредством шурфовки без увеличения стоимости Контракта, а также высказал позицию относительно того, что достоверное определение мест пролегания подземных коммуникаций является обязанностью Заказчика, в связи с чем выставил требование в срок до 20.11.2023 Администрации собственными силами определить места установки ж/б опор.

15.11.2023 Подрядчик направил Заказчику письмо исх. № 146, в котором указал, что Общество уведомяло Администрацию о производстве скрытых работ в письме исх. № 128 от 03.10.2023; представители Заказчика освидетельствовали скрытые работы, но подписывать акт отказались по причине невыполнения работ по монтажу опор в полном объеме, что и было зафиксировано в таком документе.

Необходимо отметить, что в письме Подрядчика исх. № 128 от 03.10.2023 отсутствует прямое указание на конкретную дату выполнения скрытых работ, а акт скрытых работ с обозначенными отметками об отказе от его подписания со стороны представителей Заказчика материалы дела не представлен, что не дает возможность Комиссии дать надлежащую оценку позиции Общества, в том числе указанной в его письме от 15.11.2023.

22.11.2023 Заказчик направил Подрядчику информационное письмо исх. № 15-28/7508, в котором повторно указал на допущенные Обществом нарушения условий Контракта, а также предложил организовать 23.11.2023 в 14-30 встречу на месте проведения работ для подтверждения факта прохождения водопровода на месте монтажа части опор совместно с представителями ООО «Узловский городской водоканал».

23.11.2023 Заказчик совместно с представителями комитета по благоустройству, транспорту и дорожному хозяйству Администрации, строительного контроля (муниципальное учреждение «Комбинат специального обслуживания»), ООО «Узловский городской водоканал» в присутствии генерального директора Общества составили Акт осмотра участка работ по Контракту, в котором зафиксирована следующая информация:

«23 ноября 2023 года в 14:00 комиссией осуществлен выезд по адресу: Тульская область, Узловский район п. Поддубный, ул. Володарского, в соответствии с Контрактом. В рамках Контракта установлены 38 железобетонных стоек. Выполнение скрытых работ к освидетельствованию не представлено. На 23.11.2023 работы по Контракту подрядной организацией ООО «ЭСКО-Гарантия» не ведутся.

В соответствии с письмом подрядчика имеются опасения попадания линии установки опор на водовод. Ордер-разрешение на проведение земельных работ ООО «ЭСКО-Гарантия» по состоянию на 23.11.2023 не оформлен. Начальником участка № 3 ООО «Узловский городской водоканал» на месте представителю Подрядчика показано место прохождения водовода, которое находится на противоположной стороне от линии установки опор».

06.12.2023 Заказчик направил Подрядчику претензию (письмо исх. № 15-28/7823), в которой за просрочку исполнения обязательств по Контракту рассчитал сумму пени и выставил требование об ее уплате.

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.

На основании части 2 статьи 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.

Частью 9 статьи 95 Закона предусмотрено, что 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.

В соответствии с пунктом 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 ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный Заказчиком срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми.

В связи с тем, что Подрядчик не выполнил в полном объеме обязательства по Контракту как в установленный таким Контрактом срок, так и далеко за его пределами такого срока Заказчик 07.12.2023 принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта исх. № 15-28/7857 (далее – Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, Решение).

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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 12.1, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод, 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 сформировано с использованием единой информационной системы 07.12.2023; поступило Подрядчику 07.12.2023.

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения, в том числе с момента надлежащего уведомления Подрядчика о принятии Заказчиком такого решения, и до момента вступления указанного решения в силу, Обществом не были предприняты меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

20.12.2023 Заказчик направил Подрядчику претензию (письмо исх. № 15-28/8198), в которой за просрочку исполнения обязательств по Контракту и нарушение его условий рассчитал сумму пени и штрафов по состоянию на 19.12.2023 и выставил требование об их уплате.

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.

Подрядчик представил в материалы дела пояснения, в которых выразил следующую позицию.

Подрядчик 01.07.2023 приступил к выполнению работ по Контракту, в частности провел обследование объекта с представителями Заказчика с целью уточнения расположения объекта на местности.

В ходе выполнения работ Заказчик сообщил, что работы по Контракту запланированы во исполнение судебного решения, обязывающего произвести строительство системы уличного освещения, и что информация о точном пролегании подземных коммуникаций неизвестна.

Данные обстоятельства явились причиной задержки закупки материала и начала монтажа ж/б опор.

С большим трудом смонтировав около 70% от предусмотренного Контрактом объема ж/б опор Подрядчик обнаружил, что установка оставшихся 30% опор в предусмотренных проектом местах невозможна при условии соблюдения требований земельного законодательства, действующих ГОСТ, Технических регламентов, СП и других нормативных документов (соблюдение охранной зоны) по причине прохождения там трассы водоснабжения.

Расстояние между забором частных домохозяйств, трассой газопровода, трассой водопровода и обочиной автодороги в сумме составляет около 1,5 м.

На листах 3 и 4 Проекта «План прокладки сети освещения» на штампе согласования с филиалом АО «Газпром газораспределение Тула» в г. Узловой указано, что работы необходимо выполнить с соблюдением охранных зон (2 м).

В соответствии с пунктом 5.1.14 Контракта, в случае обнаружения возможных неблагоприятных для Заказчика последствий, Подрядчик обязан немедленно известить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы.

Действуя в соответствии с условиями Контракта, Подрядчик в письме исх. № 139 от 30.10.2023 известил Заказчика о вышеуказанных обстоятельствах.

Подрядчик, в данном письме, уведомил Заказчика, что дальнейшее продолжение работ по монтажу ж/б опор невозможно до получения указаний от Заказчика.

Общество обращает внимание, что в проекте места пролегания водопровода указаны приблизительно, о чем сделана отметка проектировщика (лист 3 и 4 Проекта «План прокладки сети освещения»).

В соответствии с положениями статьи 47 и 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации до проектирования работ Заказчик обязан был произвести инженерно-изыскательские работы и установить места залегания подземных коммуникаций.

В письме от 31.10.2023 исх. № 15-28/6955 Заказчик предложил Подрядчику подтвердить достоверность сведений о прохождении в местах установки опор водопровода, а именно произвести за счет Подрядчика шурфление и определить точное местоположение водовода в указанных местах.

В виду того, что работы по шурфлению не предусмотрены Контрактом, Общество запросило уточнение об оплате данных работ (письмо исх. № 144 от 08.11.2023).

Заказчик предложил выполнить данные работы без увеличения цены контракта (исх. № 15-28/7224 от 10.11.2023), то есть бесплатно.

Подрядчик отказался от бесплатного выполнения работ, не предусмотренных Контрактом (исх. № 145 от 14.11.2023).

С учетом условий Контракта, где указано, что Подрядчик самостоятельно несет ответственность за допущенные им при выполнении работ нарушения законодательства (охранная зона) и порчу имущества третьих лиц (подземные коммуникации), монтаж ж/б опор без наличия информации о точном расположении подземных коммуникаций несет для Подрядчика большие финансовые риски.

С целью реализации Контракта Подрядчик предложил произвести экспертизу с привлечением квалифицированной специализированной организации (геодезические работы) на предмет определения пролегания трубопровода (письмо исх. № 150 от 30.11.2023) и, даже, согласился на их оплату.

Подрядчик запросил у Заказчика топографическую карту с нанесенными линиями электропередачи, линиями связи, подводных и подземных кабелей (письмо исх. № 149 от 30.11.2023).

На момент расторжения Контракта, Заказчик не дал ни одного ответа по таким запросам.

В ходе переписки, Заказчик сообщил о том, что проектом предусмотрено производство работ в стесненных условиях (письмо исх. № 15-28/6841 от 25.10.2023).

В пункте 5 «Производство работ осуществляется в стесненных условиях населенных пунктов» Приложения № 10 «Коэффициенты для учета в сметной документации влияния условий производства работ, предусмотренных проектной и (или) иной технической документацией» к Методике определения сметной стоимости строительства, реконструкции, капитального ремонта..., утвержденной приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 4 августа 2020 года N 421/пр (в редакции, введенной в действие с 11 сентября 2022 года приказом Министерства строительства и жилищно-коммунального хозяйства РФ от 7 июля 2022 года N 557/пр) установлено, что при производстве работ в стесненных условиях применяется повышающий коэффициент = 1,15.

В соответствии с пунктом 1 статьи 34 Закона контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки.

В извещении о Закупке не сообщалось о том, что работы требуется выполнять в стесненных условиях населенных пунктов.

Условиями Контракта (локальной сметой) данный коэффициент не применен.

Извещение о том, что работы производятся в стесненных условиях уже после подписания сторонами Контракта, является существенным изменением обстоятельств, из которых Подрядчик исходил при заключении Контракта.

На основании статьи 709 ГК РФ Подрядчик потребовал увеличения цены контракта с применением повышающего коэффициента 1,15 (письмо исх. № 151 от 30.11.2023).

На следующий рабочий день после получения требования Заказчик ответил отказом от повышения стоимости Контракта (письмо исх. № 15-28/7765 от 04.12.2023) и далее принял Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Общество считает данные действия Заказчика злоупотреблением правом с целью уклониться от реализации Контракта.

Согласно статье 750 ГК РФ, если при выполнении строительства и связанных с ним работ обнаруживаются препятствия к надлежащему исполнению договора строительного подряда, каждая из сторон обязана принять все зависящие от нее разумные меры по устранению таких препятствий.

Подрядчик со своей стороны, действуя добросовестно, предлагал Заказчику пути реализации Контракта: произвести работы по установлению точного местоположения подземных коммуникаций; произвести перенос монтируемых ж/б опор на противоположную сторону дороги. Заказчик не предоставил ни одного ответа на данные предложения.

В пункте 3 статьи 307 ГК РФ определено, что стороны обязаны действовать добросовестно, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию.

Игнорирование запросов разъяснений и предоставления необходимой документации является недобросовестным исполнением обязательств Заказчиком, результатом чего стало нарушение сроков реализации Контракта.

Верховный суд Российской Федерации предоставил разъяснение, в чем состоит в данном случае поддержание принципа добросовестности. Суд подчеркнул, что добросовестным следует считать такое поведение, когда сторона сделки принимает во внимание интересы второй стороны и оказывает содействие, в том числе информационное (пункт 1 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25).

Участник гражданских правоотношений при нарушении принципа добросовестности не сможет отказаться от сделки (пункт 2 статьи 431.1 ГК РФ).

Исходя из изложенного Общество считает Решение Заказчика необоснованным и нарушающим Закон, просит сведения в отношении ООО «ЭСКО ГАРАНТИЯ» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

На вышеприведенные пояснения Общества после перерыва в заседании Комиссии Заказчик представил следующую дополнительную информацию.

Общество указывает, что приступило к работам 01.07.2023, в частности проводило обследование местности. Заказчик полагает, что проведение обследования не является мероприятием, относящимся непосредственно к выполнению работ, так как все работы перечислены в сметной документации; в указанную дату ни один вид работ, предусмотренных сметой, не выполнялся.

В период с 03.08.2023 по 31.10.2023 производились комиссионные выезды представителей Заказчика совместно с представителями строительного контроля, в ходе которых фиксировался факт не проведения работ.

02.08.2023 в Администрацию поступило письмо Общества № 111 от 01.08.2023, в котором Подрядчик просит согласовать дату обследования и выдать ордер на производство земляных работ, а также указывает, что согласование ордера с ресурсоснабжающими организациями занимает много времени, поэтому просит выдать ордер в ускоренном порядке до 10.08.2023.

Из этого следует, что Общество имело представление о том, что согласование ордера является его обязанностью.

07.08.2023 в ходе встречи с представителем Общества ему было разъяснено, что место работ находится на территории муниципального образования Шахтерское, в полномочия которого входит выдача разрешений на производство земляных работ в соответствии с нормативными документами (Правила благоустройства и Положение о порядке производства земляных работ на территории муниципального образования Шахтерское Узловского района, утвержденное постановлением администрации муниципального образования Шахтерское Узловского района от 03.02.2014 № 52).

По информации администрации МО Шахтерское представитель Общества обратился за получение ордера в ноябре 2023 года, ему был выдан бланк заявления и разрешения, с которым он должен был пройти согласования с ресурсоснабжающими организациями, после чего предоставить заявление вместе с оформленным ордерами и отметками ресурсоснабжающих организаций в администрацию МО Шахтерское для окончательного согласования. При этом выдача бланков ордера не регистрируется, а регистрируется только полностью согласованный ордер.

До настоящего времени Общество не предоставило в администрацию МО Шахтерское ордер, прошедший согласование с ресурсоснабжающими организациями.

При этом контракт заключен 13.03.2023 и у Подрядчика имелось достаточно времени для организации предварительного обследования и оформления ордера на производство земляных работ до даты начала работ, предусмотренной Контрактом.

Также в ходе встречи с представителем Общества 07.08.2023 последнему было разъяснено, что месторасположение водовода должно быть определено с участием представителя Узловского водоканала, так как схема проекта согласована данной организацией с условием обязательного вызова представителя. Таким образом, Общество было своевременно оповещено о необходимости вызова представителя водоканала, однако не сделало этого.

Кроме того, в ходе встречи представитель Общества заявлял, что он приступит к работам за 2 недели до окончания срока, установленного Контрактом, на что ему было устно указано, что сроки, установленные Контрактом, являются существенным условием и их несоблюдение является прямым нарушением.

Фактически Общество приступило к выполнению работ только в ноябре 2023 года, не оповестив Заказчика и строительный контроль о начале их выполнения, при этом не приглашало Заказчика и строительный контроль для освидетельствования скрытых работ, которые влияют на безопасность последующей эксплуатации сооружения (не были предъявлены к освидетельствованию работы по бурению скважин под установку опор, и в настоящее время невозможно определить, соблюдена ли проектная глубина их установки, и, как следствие, невозможно сделать вывод о безопасности их эксплуатации).

По состоянию на 03.10.2023 никакие указания на то, что Подрядчиком проводились какие-либо работы и были выявлены некие инженерные коммуникации, не позволяющие выполнить работы по Контракту, от Общества не поступали.

Письма о невозможности выполнить работы по Контракту ввиду ошибок в проекте, либо ввиду обнаружения инженерных коммуникаций, не позволяющих выполнить работы, были направлены Подрядчиком в октябре-ноябре 2023 года после выпадения большого количества дождей, и, в последствие, выпадения снеговых осадков, которые еще более затруднили выполнение работ.

Заказчик полагает, что направление этих писем являлось целью оправдать последующий отказ от выполнения работ по Контракту.

В Администрацию не поступало писем от Общества с указанием на то, что линия газопровода каким-либо образом мешает проведению работ по установке опор линии освещения.

В любом случае, в распоряжении Общества имелся проект, согласованный с АО «Газпром» и другими ресурсоснабжающими организациями, с указанием точных географических координат, в соответствии с которыми должны были быть установлены опоры. То есть точное место их установки было согласовано как АО «Газпром», так и Заказчиком, утвердившим проект.

Администрация обращает внимание, что автодорога по ул. Володарского пос. Поддубный является грунтовой, то есть не имеет покрытия, накатана жителями. При этом земельный участок под дорогой в настоящее время еще не сформирован, и определение границ при его формировании зависит непосредственно от Администрации, которая может, в случае необходимости, сместить эти границы в сторону от опор освещения. Кроме того, никаких запретов по поводу размещения опор освещения в близости от края дороги не имеется.

Заказчик считает не соответствующим действительности указание Общества на то, что причиной нарушения сроков выполнения работ послужило отсутствие ответов Администрации на запросы Подрядчика.

На все запросы Подрядчика направлялись своевременные ответы с разъяснениями, в том числе технического характера. В настоящее время без ответа остались 2 письма Общества исх. № 149 и № 150, датированные 30.11.2023. При этом срок ответа на эти письма, согласно правилам делопроизводства, истекает 28.12.2023, то после заседания Комиссии по рассмотрению настоящего дела (27.12.2023).

В указанных письмах Общество предлагает провести некую экспертизу на предмет наличия водовода в месте проектной установки опор освещения, а также требует предоставить топографическую карту с нанесенными линиями электропередач, линиями связи, подводных и подземных кабелей.

Заказчик утверждает, что все сведения, которые Общество просит предоставить, могли быть получены им при оформлении разрешения на производство земляных работ и в ходе обследования с вызовом представителей ресурсоснабжающих организаций, указанных в проекте.

Кроме того, среди документов, предоставленных в материалы дела, имеется Акт комиссионного осмотра с участием представителя Узловского водоканала и представителя ООО «ЭСКО ГАРАНТИЯ», где представителем водоканала было разъяснено, что водовод находится с той стороны дороги, которая противоположна стороне, по которой должны устанавливаться опоры освещения в соответствии с проектом.

Также Заказчик отмечает, что схема размещения опор в проекте выполнена на геодезической подоснове, то есть на геодезической карте с нанесением коммуникаций.

Заказчик полагает, что данные письма, которые направлены в зимний период после выпадения значительного количества снежных осадков, преследуют только одну цель - обосновать свою неспособность выполнить работы по Контракту надуманными причинами.

Изучив обстоятельства, на основании которых принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, оценив действия

сторон Контракта при его исполнении, Комиссия пришла к следующим выводам.

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 части 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.

В силу 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, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения 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) орган контроля 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 Закона.

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

Частью 1 статьи 2 Закона определено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

Нормами ГК РФ предусмотрено несколько оснований прекращения обязательства, в частности, в статье 407 ГК РФ указано, что обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором; при этом прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

Таким образом, прекращение обязательства по требованию одной из сторон закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

В силу пункта 1 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Согласно пункту 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1. при существенном нарушении договора другой стороной;
2. в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Статьей 309 ГК РФ 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 пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Пунктом 1 статьи 702 ГК РФ установлено, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

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

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

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

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 (пункт 2 статьи 715 ГК РФ).

Таким образом, условие о сроках выполнения работы является существенным для договора подряда.

Из представленных в материалы дела документов следует, что с даты начала выполнения работ, предусмотренной Контрактом (01.08.2023), с учетом срока выполнения работ по 30.09.2023 включительно, по состоянию на 18.12.2023 Подрядчик не выполнил в полном объеме работы, предусмотренные Контрактом, более того даже не оформил ордер на производство земляных работ, хотя данный вид разрешительной документации должен был быть получен до начала производства работ по монтажу железобетонных опор освещения; не представил Заказчику результаты работ, подтвержденные сопроводительными документами, относящимися к работам, выполненным в полном объеме; Общество не сформировало с использованием единой информационной системы подписанный усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени Подрядчика, документ о приемке выполненных работ, а также документы, подтверждающие качество работ, оформленные в соответствии с законодательством Российской Федерации, акт о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3).

При таких обстоятельствах, следует признать, что невыполнение работы в установленный срок является нарушением существенных условий Контракта, и нарушение данных условий контракта фактически не позволило Заказчику получить требуемый результат в установленные сроки.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Доказательств обратного Подрядчиком в материалы дела не представлено.

В соответствии с частью 2 статьи 94 Закона поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта обязан своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта, а также к установленному контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом, результаты отдельного этапа исполнения контракта, при этом заказчик обязан обеспечить приемку поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в соответствии с настоящей статьей.

На основании пункта 5.1.14 Контракта Подрядчик обязан немедленно известить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

- возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе производства работ;
- иных, не зависящих от подрядчика обстоятельств, угрожающих качеству результатов выполняемых работ, либо создающих невозможность их завершения в срок.

В рассматриваемом случае, Подрядчик о возникших сложностях в период до даты окончания работ по Контракту не сообщал; приостановку выполнения работ, в порядке, предусмотренном Контрактом и ГК РФ, не осуществлял.

Информации, свидетельствующей об обратном, в материалы дела Подрядчиком не представлено.

Равно как Подрядчиком не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности надлежащим образом исполнить условия контракта по независящим от него обстоятельствам.

Заявления Подрядчика о том, что выполнить весь объем работ по Контракту было невозможно по причине наличия водовода на участке являются предположительными, более того, представитель профильной ресурсоснабжающей организации ООО «Узловский водоканал» прямо указал, в том числе документально в Акте осмотра участка работ по Контракту от 23.11.2023, на отсутствие препятствий для монтажа железобетонных опор линии освещения в соответствии с проектной документацией.

Каких-либо документальных подтверждений своих предположений относительно данного вопроса Общество в материалы дела не представило.

Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Между тем, недобросовестность юридического лица определяется не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обстоятельства и условиям оборота.

На основании пункта 3 статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 определено, что для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, рабочей силы, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что, например, отсутствие у Подрядчика денежных средств на выполнение работ по Контракту, рабочей силы, необходимых материалов, в данном случае железобетонных опор, связанных с действиями контрагентов Общества, что отражено в письме Подрядчика исх. № 128 от 03.10.2023, нельзя признать обстоятельством непреодолимой силы, не позволившим ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта.

Контракт был заключен 13.03.2023, и до начала выполнения работ (01.08.2023) у Подрядчика имелось достаточно времени, чтобы осуществить подготовительные мероприятия, направленные на закупку необходимых материалов и оформление разрешительной документации, однако, как следует из материалов дела, такие действия не были произведены.

В рассматриваемом случае, осуществляя предпринимательскую деятельность на свой страх и риск, Подрядчик не в полной мере добросовестно отнесся к своим обязанностям, предусмотренным Законом, действовал без должной степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась, чем и допустил просрочку выполнения работ.

При этом доказательств возникновения у Подрядчика вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта, в Тульское УФАС России не представлено.

Проанализировав документы и сведения, представленные в материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

1. Заказчиком нарушений, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещению в единой информационной системе, не допущено.

2. В материалы дела Заказчиком представлены документы и информация, подтверждающие факты существенного нарушения Подрядчиком условий Контракта.

Установлено, что причиной расторжения Контракта явилось нарушение Подрядчиком сроков выполнения работ.

3. Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

При этом необходимо отметить, что извещение об осуществлении закупки своевременно было размещено Заказчиком в единой информационной системе и было доступно для ознакомления в течение срока подачи заявок; в порядке, определенном Законом, указанные положения извещения о Закупке не обжаловались; содержание заключенного Контракта соответствует условиям извещения о Закупке.

Подрядчик, не высказав возражений против положений извещения об осуществлении закупки, в том числе определяющих требования к сроку и условиям выполнения работ, подало заявку на участие в электронном аукционе, выразив тем самым согласие со всеми условиями извещения.

Принимая решение об участии в процедуре публичных закупок и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия), приведших к невозможности надлежащего исполнения принятых на себя обязательств.

Участие Подрядчика в электронном аукционе является добровольным и на стадии заключения Контракта ему были известны абсолютно все условия такого Контракта. При этом Подрядчик должен был оценить все риски исполнения Контракта на стадии принятия решения об участии в конкурентной процедуре. Следовательно, подавая заявку на участие в электронном аукционе, Общество оценило свои возможности по исполнению Контракта и согласилось со всеми его условиями.

В случае несогласия с какими-либо условиями электронного аукциона и подлежащего впоследствии заключению Контракта Подрядчик вправе был не принимать участие в аукционе либо, а в случае возникновения вопросов, связанных с содержанием извещения об осуществлении закупки, вправе направить Заказчику запрос о разъяснении положений такого извещения.

При этом такой запрос может быть направлен в случаях, если извещение об осуществлении закупки содержит противоречия,

неточности, ошибки, либо в ней отсутствует информация, необходимая для подготовки заявки на участие в закупке.

В данном случае Общество не обращалось к Заказчику с запросом о разъяснении положений извещения об осуществлении закупки в спорной части, из чего следует, что Подрядчику до подведения итогов электронного аукциона были понятны и ясны предъявляемые к предмету работ требования.

Своими действиями Подрядчик не обеспечил соблюдение прав Заказчика относительно условий и срока исполнения Контракта, в рамках которого предусматривается эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению Контракта.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что Подрядчик не проявил ту степень заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него при исполнении Контракта, и в силу действующего гражданского законодательства влечет применение к нему мер как частно-правовой, так и публично-правовой ответственности.

Подрядчиком не были предприняты все необходимые и разумные меры с целью надлежащего исполнения Контракта, и включение сведений об ООО «ЭСКО ГАРАНТИЯ» в реестр недобросовестных поставщиков в настоящем случае является необходимой мерой ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.05.2012 № ВАС-5621/12 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, включение информации в отношении ООО «ЭСКО ГАРАНТИЯ» в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет экономическую самостоятельность и инициативу подрядчика, не ограничивает чрезмерно его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также право частной собственности и не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности.

В рамках рассмотрения настоящего дела установлено, что основанием для принятия заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта послужило неисполнение Подрядчиком условий Контракта, при этом факт неисполнения условий Контракта установлен Комиссией на основании исследования и оценки, представленных в материалы дела доказательств и подтверждается материалами дела.

Первое упоминание об обнаружении водовода на участке было сделано Подрядчиком 31.10.2023, то есть более чем через месяц с момента окончания работ по Контракту.

Более того в своем письме от 03.10.2023 Общество сообщило, что только закупает железобетонные опоры у завода-производителя; указанное подтверждает, что к сроку окончания работ по Контракту Подрядчик к работам даже не приступил, а о каких-либо препятствиях Заказчику не сообщал.

При этом ООО «ЭСКО ГАРАНТИЯ» в рамках рассмотрения настоящего дела не доказан факт невозможности завершить выполнение работ по объективным обстоятельствам.

Равно как и иные доводы Общества о невозможности выполнить работы по Контракту в полном объеме, исходя из представленных в материалы дела документов и сведений, являются субъективным мнением Подрядчика, поскольку не подтверждены надлежащими доказательствами.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение Подрядчиком условий Контракта произошло по вине Заказчика ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, Обществом также не представлено.

Оценка действий ООО «ЭСКО ГАРАНТИЯ», совершенных им в ходе исполнения Контракта, в совокупности и взаимосвязи явно свидетельствует о допущенных Подрядчиком существенных нарушениях положений Контракта и необходимости на основании части 2 статьи 104 Закона, Правил ведения реестра включения сведений о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

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:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков информацию об обществе с ограниченной ответственностью «ЭСКО ГАРАНТИЯ» (ИНН 4014006546; 249930, КАЛУЖСКАЯ ОБЛАСТЬ, МОСАЛЬСКИЙ РАЙОН, МОСАЛЬСК ГОРОД, 40 ЛЕТ ПОБЕДЫ УЛИЦА, ДОМ 1) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.

2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «ЭСКО ГАРАНТИЯ» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату, следующую за датой размещения реестровой записи в реестре согласно пункту 17 Правил в соответствии с часовой зоной, в которой расположен орган контроля.

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

Приложение № 1

Дата события*	I раздел	Дата регистрации	II раздел	III раздел	Фактиче

	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу	контрольным органом обращения заказчика	Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Дата изготовления решения размещены сведения ЕИС
18.12.2023	20.12.2023	20.12.2023	0	20.12.2023	27.12.2023	27.12.2023	0	09.01.2024	09.01.2024

*Дата признания участника закупки уклонившимся, дата вступления в силу решения заказчика об одностороннем расторжении контракта или дата вступления в силу судебного акта