

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ  
ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "ССМ" 115561, г.  
Москва, Каширское шоссе, д. 140, кв.  
168 vtssmmsk@gmail.com  
МУНИЦИПАЛЬНОЕ КАЗЕННОЕ  
УЧРЕЖДЕНИЕ "ЦЕНТР ОРГАНИЗАЦИИ  
ДОРОЖНО - ТРАНСПОРТНОЙ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ГОРОДА ТУЛЫ" 300034,  
Тульская обл, Тула г, УЛИЦА ФРУНЗЕ,  
ДОМ 17 mku@cityadm.tula.ru

## РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-1043/2022

20.09.2022

г. Тула

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

Заместитель председателя Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференции обращение муниципального казенного учреждения "Центр организации дорожно-транспортной деятельности города Тулы" (далее – Заказчик, Учреждение) (вх. № 149/22 от 14.09.2022) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ССМ» (ИНН 9724046937; 115561, г. Москва, Каширское шоссе, д. 140, кв. 168) (далее – Общество, ООО «ССМ», Подрядчик) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 01.11.2021 № 2021/164 на выполнение работ по устройству подъездных путей в д. Хомутовка (отсыпка щебнем) в муниципальном образовании г. Тула (закупка № 0366200035621005847, ИКЗ 213710608544871060100100360034211244) (далее – 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 ООО «ССМ» по доверенности;

в отсутствие представителей Заказчика, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и способе рассмотрения дела,

**УСТАНОВИЛА:**

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «ССМ» 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 устройству подъездных путей в д. Хомутовка (отсыпка щебнем) в муниципальном образовании г. Тула (закупка № 0366200035621005847).

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.

01.11.2021 между Заказчиком и Обществом заключен Контракт на сумму 4 922 035,49 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по устройству подъездных путей в д. Хомутовка (отсыпка щебнем) в муниципальном образовании г. Тула (далее – Работы), в соответствии с условиями Контракта, сметной документацией (Приложение № 1), техническим заданием (Приложение № 2) и графиком выполнения строительно-монтажных работ (Приложение № 7), являющимися неотъемлемой частью Контракта, а Заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их в установленном Контрактом порядке.

Раздел 2 Контракта устанавливает следующие правоотношения:

«2.1. Взаимодействие Сторон при исполнении Контракта осуществляется только в письменном виде.

2.2. Подрядчик и его полномочные представители обязаны по приглашению Заказчика (или его представителя) принимать участие в обсуждении вопросов, связанных с выполнением работ».

Раздел 4 Контракта устанавливает следующие сроки и место выполнения работ:

«4.1. Сроки выполнения работ: с даты заключения контракта в течение 21 (двадцати одного) календарного дня. Работы выполняются в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ (Приложение №7 к контракту).

4.2. На момент подписания настоящего Контракта дата окончания работ является исходной для имущественных санкций в случаях нарушения сроков выполнения работ, установленных п.4.1 настоящего контракта.

4.3. Подрядчик вправе досрочно выполнить работы, предварительно и письменно согласовав сроки выполнения работ с Заказчиком.

4.4. Место выполнения работ:

Территория муниципального образования г. Тула:

- д. Хомутовка».

В соответствии с пунктом 15.1 Контракта срок действия контракта: со дня заключения контракта до «24» декабря 2021 г. (срок действия контракта включает срок выполнения работ, период приемки результатов выполнения работ, в том числе экспертизы результатов исполнения обязательств Подрядчиком по контракту, оплаты за выполненные работы).

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

На основании пункта 15.3 Контракта любое уведомление, которое одна сторона направляет другой стороне в соответствии с контрактом, направляется в письменной форме почтой или факсимильной связью с последующим представлением оригинала или любым другим доступным способом, позволяющим зафиксировать факт его направления.

Уведомление вступает в силу в день получения его лицом, которому оно адресовано. При невозможности получения подтверждения либо информации о получении уведомления, датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении 5 (пяти) рабочих дней с даты направления уведомления.

Из письменных пояснений представителя Подрядчика и Заказчика, представленной в материалы дела переписки, осуществляемой между сторонами, заключившими Контракт, установлено следующее.

03.11.2021 Заказчик направил Подрядчику схему производства работ и приказ о назначении ответственных за исполнение Контракта лиц.

10.11.2021 Заказчик направил Подрядчику претензию (письмо исх. № 1200 от 10.11.2022, номер РПО 30004159065744), в которой указал, что работы по Контракту Обществом не ведутся, а также сообщил о необходимости в кратчайшие сроки приступить к выполнению обязанностей Общества, предусмотренных Контрактом.

13.12.2021 Подрядчик направил Заказчику гарантийное письмо исх. № 3ХВ, в котором Общество уведомляет о возможности завершить работы в срок не позднее 20.04.2022 в связи с сезонным ухудшением погодных условий, в том числе связанных с выпадением большого количества снега и невозможностью осуществления доставки специальной техники и нормальной ее эксплуатации на объекте.

При этом Подрядчик гарантирует ежедневную поставку инертных строительных материалов (щебня) с 14.12.2021 до полной его поставки.

18.04.2022 Подрядчик направил Заказчику гарантийное письмо исх. № 4ХВ, в котором указал что с 22.11.2021 по настоящий момент осуществлена поставка щебня объемом 200 м3, а также сообщил следующее:

«В соответствии с достигнутыми договоренностями ООО «ССМ» намеревалось должным образом исполнять возложенные на него обязательства, согласно оговоренному сроку. Однако, начавшаяся весна 2022 года характеризуется как поздняя, с температурным режимом значительно ниже климатической нормы, что повлекло за собой значительно более позднее таяние снега, при том, что в некоторых местах снег не растаял в полном объеме до настоящего момента.

Не смотря на то обстоятельство, что большая часть снега к настоящему моменту растаяла, земляной покров впитал в себя большие

объемы воды и не успел даже немного просохнуть. Такой земляной покров, в силу своей влажности и слабой плотности, не может выдержать на своей поверхности даже легковые транспортные средства, не говоря уже о груженых щебнем самосвалах и (или) тяжелой строительной техники. Что, объективно, исключает возможность ООО «ССМ» приступить к выполнению условий Контракта.

Учитывая все вышеизложенное, ООО «ССМ» гарантирует ежедневную поставку инертных строительных материалов (Щебень) с момента, когда самосвалы физически смогут заезжать на территорию объекта и до полной поставки требуемого объема таких инертных строительных материалов (Щебень). Выполнение в полном объеме обязательств по Контракту ООО «ССМ» гарантирует в срок, не превышающий 30.06.2022. В случае, если погодные условия будут позволять выполнить условия вышеуказанного Контракта ранее намеченного срока (30.06.2022г.), то Подрядчик примет все возможные меры для скорейшего выполнения своих обязательств».

22.06.2022 Подрядчик направил Заказчику гарантийное письмо исх. № 5ХВ, в котором указал что ООО «ССМ» приступило к выполнению работ, на настоящий момент Обществом полностью произведена выемка грунта и произведены подготовительные работы. При этом Подрядчик сообщил, что выполнит весь объем работ не позднее 01.08.2022.

10.08.2022 Заказчик направил Подрядчику претензию (письмо исх. № 1020 от 10.08.2022), в которой указал, что работы в обозначенный срок (01.08.2022) Обществом не выполнены, в связи с чем рассчитал неустойку за нарушение условий Контракта.

Также Заказчик сообщил о необходимости в срок до 27.08.2022 завершить выполнение работ по Контракту, а в случае неисполнения такого требования оставил за собой право обратиться в территориальный орган антимонопольной службы с заявлением о включении сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

18.08.2022 Заказчик, совместно с представителями инициативной группы населения д. Хомутовка, составили акт, в котором, в том числе, содержится следующая информация:

«Выявлено, что на сегодняшний день работает одна единица техники (трактор), выполнены работы по разработке грунта не в полном объеме, представители подрядной организации (прораб, начальник участка) отсутствовали на всем времени с начала производства работ. Инертные материалы поставлены на объект не в полном объеме, а именно, привезено щебня 75 м<sup>3</sup> из 1319 м<sup>3</sup>, предусмотренных Контрактом. Весь оставшийся материал не привезен полностью. Разработанный грунт не устилается последовательно щебнем, что при выпадении осадков не дает возможность подъезда экстренных служб».

29.08.2022 Заказчик, совместно с представителями инициативной группы населения д. Хомутовка, составили акт, в котором, в том числе, содержится следующая информация:

«По состоянию на 29.08.2022 работы на объекте не ведутся. Ранее подрядной организации направлялось письмо с требованием о необходимости завершения работ на объекте в полном объеме в срок до 27.08.2022. Материал в необходимом объеме также не завозился».

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.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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 пункту 10.1. Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Порядок принятия сторонами решения об одностороннем отказе от исполнения контракта определяется сторонами самостоятельно с учетом положений Закона.

В связи с тем, что Общество в установленный срок не выполнило свои обязательства по Контракту, 30.08.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (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 и о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Заказчиком Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта сформировано с использованием единой информационной системы 31.08.2022.

Следовательно, датой поступления Подрядчику Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона, считается дата размещения такого решения в единой информационной системе – 31.08.2022.

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в том числе с момента надлежащего уведомления Общества о принятии Заказчиком такого решения и до момента вступления его в силу, ООО «ССМ» не были предприняты все возможные меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Следовательно, на момент рассмотрения Комиссией обращения Заказчика о размещении информации об ООО «ССМ» в реестре недобросовестных поставщиков, Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в законную силу и Контракт является расторгнутым.

В материалы дела ООО «ССМ» представило письменную позицию следующего содержания.

По мнению Общества именно бездействие Заказчика привело к нарушению Подрядчиком сроков исполнения Контракта.

04.11.2021 в адрес Подрядчика от Заказчика поступило письмо № 1192 от 03.11.2021, содержащее в качестве приложения схему производства работ на 1 листе.

Подрядчик, получив указанный документ, приступил к выполнению работ по Контракту и направил сотрудников на место проведения работ.

04.11.2021 Подрядчику стало очевидно, что представленная Заказчиком схема не соответствует реальному расположению дорог, земельных участков, строений и иных объектов в деревне Хомутовка.

Исполнитель неоднократно обращался к Заказчику с целью получить достоверную схему, содержащую реальные сведения о расположении объектов в деревне Хомутовка для определения участков работы и планирование подвоза техники и материалов для выполнения работ.

В итоге только 01.12.2021 на электронную почту Подрядчика поступила измененная схема устройства подъездных путей в деревне Хомутовка.

Подрядчик в переписке с Заказчиком указал, что вновь представленная схема также не соответствует реальному расположению объектов на местности (при наложении на карты, размещенные в открытом доступе (Яндекс карты, ГИС) расположение дорог и земельных участков не совпадало с представленной Заказчиком схемой, причем такая схема не подписана должностным лицом (в графе «Утверждено» отсутствует подпись и печать).

Однако, опасаясь нарушить сроки исполнения контракта, Подрядчик на следующий день после получения схемы от 01.12.2021 приступил к выполнению работ и поставил строительные материалы (щебень) фракции 40-70 объемом 200 м3, произвел выемку грунта, сформировал корыто.

Стоит отметить, что именно в связи с бездействием Заказчика, Подрядчик был вынужден приступить к работам спустя месяц с момента заключения Контракта.

С учетом ландшафта местности, выпадения большого количества осадков (снега) в конце ноября и начале декабря 2021 года Подрядчик не имел технической возможности проведения работы с соблюдением строительных норм и правил, о чем уведомил Заказчика.

Между Заказчиком и Подрядчиком было достигнуто соглашение о продлении сроков выполнения работ. Подрядчиком было направлено обращение в адрес Заказчика с указанием на нарушение Учреждением положений Контракта и технической невозможностью закончить работы в зимний период. В ответ на указанное обращение, Заказчиком был продлен срок исполнения Контракта до 20.04.2022.

Начавшаяся весна 2022 года характеризовалась как поздняя, с температурным режимом значительно ниже климатической нормы, что повлекло за собой значительно более позднее таяние снега; земляной покров имел в себя большой объем воды и долго просыхал. Такой земляной покров, в силу своей влажности и слабой плотности не мог выдержать на своей поверхности даже легковые транспортные средства, не говоря о груженых щебнем грузовых автомобилях и строительной технике.

Признавая очевидность доводов о невозможности начала работ, Заказчик продлил срок проведения работ по Контракту до 30.06.2022.

В ходе проведения работ период май-июнь 2022 Подрядчиком полностью была произведена выемка грунта и произведены подготовительные работы, завезен большой объем щебня.

Однако, в очередной раз Подрядчик столкнулся с несоответствием схемы, представленной Заказчиком. Так, например, представленная на схеме дамба фактически отсутствовала - в месте расположения на схеме дамбы было расположено болото, осушение и насыпь дороги на котором не входило в объем работ, предусмотренный технической документацией. Также схема в очередной раз содержала неверные сведения о расположении участков и технических отступов (ряд участков вообще отсутствовал на схеме от 01.12.2021). Жителями деревни были написаны жалобы в администрацию и прокуратуру о нарушении их прав действиями

Подрядчика. Местные жители, будучи недовольны тем, что дорога проходит слишком близко к их участкам, неоднократно препятствовали проезду техники Подрядчика для проведения работ.

Имеющиеся, по мнению местных жителей, нарушения регламентов и строительных норм, могут быть связаны исключительно с отсутствием у Подрядчика достоверной и информативной схемы производства работ.

По итогу в ходе неоднократных обращений к должностным лицам Заказчика Подрядчику только 27.07.2022 была передана итоговая схема производства работ (сопоставляя три версии схемы возможно убедиться в том, что сведения, изложенные на указанных схемах, кардинально отличаются друг от друга).

Учитывая изложенное именно действия Заказчика не предоставившего своевременно схему производства работ (что предусмотрено пунктами 5.1.6 Контракта и п. 2 приложения №1 к Контракту), содержащую достоверные и актуальные данные, привели к нарушению сроков исполнения Контракта.

По утверждению Общества работы в д. Хомутовка велись летний период, а работы на объекте почти завершены.

Подрядчиком закуплены все необходимые материалы для завершения работ (договоры, акты и платежные поручения приложены к пояснениям).

Подрядчик всеми способами пытался завершить выполнение работ, предусмотренных Контрактом, и понес расходы более чем на 3 700 000 рублей для оплаты материалов и найма строительной и грузовой техники.

Более того, Подрядчиком были получены дополнительные банковские гарантии для обеспечения исполнения своих обязательств перед Заказчиком: независимая гарантия РЕСО Кредит № ЭГ-405058/2218.02.2022, а также независимая гарантия МТС Банк № 871176 от 08.07.2022.

Таким образом, по мнению ООО «ССМ», в действиях Подрядчика отсутствуют признаки недобросовестности. Подрядчик явно намеревался исполнить свои обязательства по Контракту и делал все возможное для скорейшего завершения работ.

С учетом вышеизложенного, Общество просит сведения в отношении ООО «ССМ» в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

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

Согласно 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) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр недобросовестных поставщиков, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом «а» пункта 13 Правил:

а) 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, направлению его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещению в единой информационной системе;

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

в) 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 введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами,

государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры 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 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено несколько оснований прекращения обязательства, в частности, в статье 407 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Стоит отметить, что Заказчик предоставлял возможность Обществу надлежащим образом исполнить условия Контракта, неоднократно соглашаясь на продление срока выполнения работ по мотивированным просьбам Подрядчика (с учетом срока окончания работ по Контракту 22.11.2021).

При этом, несмотря на передачу Заказчиком Подрядчику итоговой схемы производства работ 28.07.2022, у Общества с указанной даты имелось достаточно времени (более 21 календарного дня, как срока, предусмотренного Контрактом) на выполнение работ в полном объеме до принятия Учреждением соответствующего Решения (30.08.2022).

Однако, на момент принятия Решения и вступления его в силу результаты работ, предусмотренные Контрактом, Заказчику Подрядчиком переданы не были.

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.

Кроме этого, из представленных в материалы дела документов и сведений, а также из пояснений Заказчика Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в том числе с момента надлежащего уведомления Обществом о принятии Заказчиком такого решения и до момента вступления указанного решения в силу, Подрядчиком не были предприняты все возможные меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Доказательств обратного Подрядчиком в материалы дела не представлено.

Ввиду данного факта Комиссия приходит к выводу о том, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не противоречит Закону и является обоснованным.

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.

В силу пункта 5.5.12 Контракта к обязанности Подрядчика отнесена обязанность немедленно известить Заказчика и до получения соответствующих указаний приостановить работы при обнаружении:

- возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;
- иных, независимых от Подрядчика обстоятельств, угрожающих годности или прочности результатов выполняемой работы, либо создающих невозможность ее завершения в срок.

В соответствии с пунктом 1 статьи 716 ГК РФ подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

Согласно пункту 2 статьи 716 ГК РФ подрядчик, не предупредивший заказчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 настоящей статьи, либо продолживший работу, не дожидаясь истечения указанного в договоре срока, а при его отсутствии разумного срока для ответа на предупреждение или несмотря на своевременное указание заказчика о прекращении работы, не вправе при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства.

В своих письменных пояснениях Общество утверждает, что Заказчик был оповещен о возникших трудностях, связанных с несоответствием предоставленных Заказчиком схем фактическому расположению объектов.

Вместе с тем, подтвердить или опровергнуть данный факт у Комиссии отсутствует возможность, так как сторонами рассмотрения в материалы настоящего дела не представлены какие-либо подтверждающие документы, в том числе свидетельствующие о направлении подобных уведомлений.

Иная информация, свидетельствующая о том, что Подрядчик приостанавливал выполнение работ, в материалы дела не представлена.

Также Подрядчиком не представлено доказательств, свидетельствующих о невозможности надлежащим образом исполнить условия Контракта по независящим от него обстоятельствам.

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, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что, например, отсутствие у Общества денежных средств на выполнение работ по Контракту нельзя признать обстоятельством непреодолимой силы, не позволившим ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта.

В рассматриваемом случае, осуществляя предпринимательскую деятельность на свой страх и риск, Подрядчик недобросовестно отнесся к своим обязанностям, предусмотренным Законом, действовал без должной степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась.

Таким образом, доказательств возникновения у Общества 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 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 Обществом условий Контракта.
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 документация об электронном аукционе, содержащая, в том числе требования к сроку выполнения работ, своевременно была размещена Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок и была доступна для ознакомления в течение срока подачи заявок; в порядке, определенном Законом, указанные положения документации о Закупке не обжаловались; содержание заключенного Контракта соответствует условиям извещения и документации об электронном аукционе.

Общество, не высказав возражений против положений документации об электронном аукционе, в том числе определяющих требования к сроку выполнения работ, подало заявку на участие в электронном аукционе, выразив тем самым согласие со всеми условиями документации электронного аукциона.

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 Общества в электронном аукционе является добровольным и на стадии заключения Контракта ООО «ССМ» были известны абсолютно все условия такого Контракта. При этом Общество должно было оценить все риски исполнения Контракта на стадии принятия решения об участии в конкурентной процедуре. Следовательно, подавая заявку на участие в электронном аукционе, ООО «ССМ» оценило свои возможности по исполнению Контракта и согласился 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, в случае возникновения вопросов, связанных с содержанием аукционной документации, вправе направить Заказчику запрос о разъяснении положений документации.

При этом такой запрос может быть направлен в случаях, если аукционная документация содержит противоречия, неточности, ошибки либо в ней отсутствует информация, необходимая для подготовки заявки на участие в аукционе.

В данном случае участник аукциона не обращался к Заказчику с запросом о разъяснении положений аукционной документации, из чего следует, что Подрядчику до подведения итогов электронного аукциона были понятны и ясны предъявляемые к предмету работ требования.

Своим бездействием 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.

Обществом не были предприняты все необходимые и разумные меры с целью надлежащего исполнения Контракта, и включение ООО «ССМ» 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 Общества в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет экономическую самостоятельность и инициативу ООО «ССМ», 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 ООО «ССМ» условий Контракта, при этом факт неисполнения условий Контракта установлен Комиссией на основании исследования и оценки представленных в материалы дела доказательств и подтверждается материалами дела.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение ООО «ССМ» условий Контракта произошло по вине Заказчика, в том числе в период с 28.07.2022, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, Обществом также не предоставлено.

Оценка действий ООО «ССМ», совершенных им в ходе исполнения Контракта, в совокупности и взаимосвязи явно свидетельствует о допущенных Обществом 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 «ССМ» (ИНН 9724046937; 115561, г. Москва, Каширское шоссе, д. 140, кв. 168; генеральный директор (учредитель (участник)) Труханов Владимир Александрович (ИНН 773711234090) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.

2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «ССМ» 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.

Заместитель председателя Комиссии:

<...>

<...>

Члены Комиссии:

<...>

Приложение № 1

| Дата события* | I раздел  |  |                                     | Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика | II раздел                                |                                   |                                      | III раздел   |   |
|---------------|---|--|-------------------------------------|--|--|-----------------------------------|--------------------------------------|--|---|
|               | Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган | Фактическая дата направления заказчиком сведений | Итого просрочка в днях по I разделу |  | Регламентированная дата принятия решения | Фактическая дата принятия решения | Итого просрочка в днях по II разделу | Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС | Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС |
| 12.09.2022    | 14.09.2022  | 14.09.2022                                       | 0                                   | 14.09.2022   | 21.09.2022                               | 20.09.2022                        | 0                                    | 26.09.2022   | 23.09.2022  |

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