

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/104-693/2021

17.08.2021

г.

Тула

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

рассмотрев обращение администрации муниципального образования Ясногорский район (далее – Заказчик, АМО Ясногорский район) (вх. № 4535 от 10.08.2021) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «СКС» (далее – Общество, Подрядчик, ООО «СКС») (ИНН 7105512834; квартал Малые Гончары, д.6, пом.1, г. Тула, 300057) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта от 20.05.2021 № 03662000356210019790001 на выполнение работ по ремонту фасада с утеплением стен кинозала и чердачных перекрытий МУ «ЦТНК «Родина» в г. Ясногорске (закупка № 0366200035621001979) (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 посредством видеоконференцсвязи:

- Нижегородцевой А.В. - представителя Заказчика по доверенности,

- при очном участии Дубынина М.И. – генерального директора Общества,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об Обществе в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту фасада с утеплением стен кинозала и чердачных перекрытий МУ «ЦТНК «Родина» в г. Ясногорске (закупка № 0366200035621001979) (далее – Электронный аукцион), в связи с существенным нарушением Обществом условий Контракта.

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 частью 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о проведении электронного аукциона и документация об Электронном аукционе размещены 14.04.2021 в единой информационной системе в сфере закупок. Изменений в извещение о проведении закупки и (или) документацию о закупке Заказчиком в установленные Законом сроки внесено не было.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 5 550 089,80 рублей.

20.05.2021 по итогам Электронного аукциона между Заказчиком и ООО «СКС» заключен Контракт на сумму 4 260 925,44 рублей. Дополнительных соглашений по данному Контракту между Заказчиком и Обществом не заключалось.

Согласно пунктам 1.1–1.4 Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по ремонту фасада с утеплением стен кинозала и чердачных перекрытий МУ «ЦТНК «Родина» в г. Ясногорске (далее - работы) в соответствии с локальной сметой (Приложение №1 к Контракту), техническим заданием (Приложение №2 к Контракту), в сроки, установленные Контрактом, а Заказчик - принять и оплатить работы, выполненные Подрядчиком в соответствии с требованиями Контракта. Подрядчик обязуется выполнить на свой риск собственными и/или

привлеченными силами и средствами весь комплекс работ в соответствии с условиями Контракта и передать его Заказчику. В свою очередь, Заказчик обязуется обеспечить контроль за осуществлением Подрядчиком работ, а также принять и оплатить надлежащим образом выполненные Подрядчиком работы в соответствии с условиями Контракта.

Место выполнения работ: Тульская область, г. Ясногорск, ул. П. Смидовича, д. 4 (далее – Объект).

Согласно пункту 3.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы в сроки, установленные Контрактом.

Пунктом 3.2 Контракта установлены указанные сроки выполнения работ: в течение 60 календарных дней с момента заключения Контракта.

Согласно разделу 12 «Срок действия Контракта» Контракт действует по 31 августа 2021 г. (срок действия Контракта включает срок выполнения работ, период приёмки результатов выполненных работ, в том числе, экспертизы результатов исполнения обязательств по контракту, и оплаты за выполненные работы), а в части гарантийных обязательств, до полного исполнения Подрядчиком гарантийных обязательств. Окончание срока действия Контракта не влечет прекращение обязательств сторон по Контракту.

Согласно пояснениям представителя Общества после заключения Контракта представителями ООО «СКС» был осуществлен выезд на Объект для проведения обследования, в результате которого установлено, что на данном Объекте проводятся работы вторым подрядчиком, заключившим с АМО Ясногорский район контракт на ремонт кровли. Факт заключения контрактов, предполагающих одновременное выполнение различного вида работ на Объекте двумя подрядными организациями, Заказчиком на заседании Комиссии не отрицался.

Как пояснил представитель ООО «СКС», при осмотре Объекта Обществом установлено, что на Объекте другим подрядчиком частично демонтировано кровельное покрытие, кровля завалена старым кровельным утеплителем, досками и прочим мусором, который находился на чердачном перекрытии.

Письмом от 02.06.2021 за исх. № 91 ООО «СКС» уведомило Заказчика об остановке производства работ ввиду выполнения на Объекте работ другим подрядчиком и просило освободить чердачное перекрытие от постороннего строительного мусора (с приложением фотоматериалов).

При этом представитель Общества со ссылками на СНиП 12-03-2021. Безопасность труда в строительстве. Общие требования пояснил, что технология производства выполняемых другим подрядчиком работ по ремонту кровли Объекта создавала видимую угрозу жизни и здоровью сотрудников ООО «СКС», если бы они осуществляли выполнение работ, предусмотренных Контрактом. В связи с чем, приступить к выполнению

работ по Контракту не представлялось возможным.

Из акта комиссионного обследования от 03.06.2021, проведенного Заказчиком, следует, что на момент составления акта над зрительным залом ООО «ТУЛАКАТТЕХСТРОЙ» проводит работы по ремонту кровли здания МУ «ЦТНК «Родина». Строительный мусор от разборки обрешетки и ремонта стропильной системы складирован на земле, на перекрытии в одном из пролетов уложено в стопку небольшое количество оцинкованного железа от старого покрытия. В связи с чем Заказчик пришел к выводу, что ведению Обществом работ по замене утеплителя на чердачном помещении административной части здания ничего не препятствует. Кроме этого в акте комиссионного обследования от 03.06.2021 комиссия Заказчика отмечает, что 02.06.2021 на Объект прибыли работники Общества для проведения работ по разборке утеплителя без инструментов и спецодежды, собрали старый утеплитель в кучи и оставили на перекрытии; график производства работ Обществом не предоставлен.

07.06.2021 Заказчик направил Обществу ответ (исх. 4619) на письмо от 02.06.2021 исх. № 91, в котором сообщил, что ООО «СКС» не предоставило Заказчику уведомление о начале работ и график производства работ на Объекте; привел на факты, изложенные в акте комиссионного обследования от 03.06.2021; указал, что препятствия по ведению работ по замене утеплителя на чердачном помещении здания отсутствуют; отметил, что к ремонту фасада по состоянию на 07.06.2021 Общество не приступило.

Комиссия отмечает, что по существу поставленных Обществом в письме от 02.06.2021 (исх. № 91) вопросов относительно наличия строительного мусора на чердачном перекрытии, проведения работ на Объекте другим подрядчиком, Заказчиком ответа предоставлено не было.

Представитель Общества дополнительно пояснил, что ООО «СКС» график производства работ на Объекте подготовлен не был, так как не представлялось возможным указать количество дней на каждый вид производства работ и точную дату начала работ, по причине наличия прямой взаимосвязи начала работ Обществом от окончания работ по ремонту кровли Объекта вторым подрядчиком (ООО «ТУЛАКАТТЕХСТРОЙ»).

08.06.2021 (исх. № 95) Общество повторно уведомило Заказчика, что производство работ по Контракту приостановлено на основании части 1 статьи 716 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) и пункта 4.3.8 Контракта, в соответствии с которым Подрядчик обязан немедленно предупредить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении:

- возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работа;
- иных, не зависящих от Подрядчика обстоятельств, которые грозят годности

и прочности результатов выполняемой работы, либо создают невозможность ее завершения в срок.

Кроме того указанным письмом Общество просило Заказчика разрешить вопрос со строительными материалами и мусором, оставленными другим подрядчиком, находящимися на территории, на которой Обществу предстояло выполнять работы, предусмотренные Contractом.

Кроме этого, в письме от 08.06.2021 (исх. № 95) ООО «СКС» сообщило Заказчику, что фактические объемы работ по ремонту фасада не соответствуют заявленным в сметной документации (согласно проведенным обследованиям и обмерным работам на фасаде МУ «ЦТНК «Родина») и попросило о назначении комиссии с участием представителя Общества для разрешения возникших вопросов.

09.06.2021 Заказчиком был составлен очередной акт комиссионного обследования Объекта, в котором зафиксировано, что:

- работы по ремонту кровли ООО «ТУЛАКАТТЕХСТРОЙ» ведутся в соответствии с контрактом № 03662000356210019780001 от 18.05.2021 без нарушений. Строительный мусор от ремонта кровли с перекрытия убран, частично в одном из пролетов между фермами складировано оцинкованное железо;
- 02.06.2021 старый утеплитель собран ООО «СКС» в кучи и находится на перекрытии;
- к работам по ремонту фасада до настоящего времени ООО «СКС» не приступало по неизвестным причинам;
- график производства работ ООО «СКС» не предоставлен.

В ходе заседания Комиссии представитель Общества пояснил, что ввиду установления им фактов несоответствия объемов работ, заложенных в смете Заказчика, фактическим объемам работ, которые надлежит выполнить в рамках Contractа, 15.06.2021 ООО «СКС» была составлена смета на дополнительные работы по ремонту фасада, в которой указано, что площадь выступающей части фасада больше на 140 м² стены зрительного зала, цоколя - больше на 79 м²; размеры дверных и оконных блоков не соответствуют сметной документации; колоннада наружная больше на 25 м², устройство отмостки больше на 21,2 м².

Составленная Подрядчиком сметная документация на дополнительные работы по ремонту фасада была направлена в ГУ ТО «Центр технического надзора и мониторинга деятельности учреждений культуры Тульской области», так как данное учреждение является экспертной организацией, осуществляющей контроль за проведением ремонта МУ «ЦТНК «Родина», и обладающее компетенцией провести самостоятельное обследование

объекта, с осуществлением подсчета фактического объема работ. Однако, как пояснил представитель Общества, ответ на указанное обращение ООО «СКС» по настоящее время от ГУ ТО «Центр технического надзора и мониторинга деятельности учреждений культуры Тульской области» в адрес Общества так и не поступил.

Кроме этого, представитель Общества пояснил, что в акте комиссионного обследования от 09.06.2021 содержится констатация Заказчиком факта того, что ООО «СКС» частично осуществлен демонтаж чердачного утеплителя, который до настоящего времени находится на чердачном перекрытии Объекта.

Указал, что Заказчиком талоны на утилизацию строительного мусора Подрядчику предоставлены не были, равно как не предоставлено место утилизации строительных отходов.

При этом, как отметил представитель Общества, в локальной смете, которая является обоснованием стоимости необходимых к выполнению работ, предусмотрена лишь погрузка и перевозка мусора на расстояние до 5 км.

Постановлением комитета Тульской области по тарифам и ценам от 20.12.2019 № 47/1 «Об установлении предельных тарифов на захоронение твердых коммунальных отходов» утвержден список организаций, которые осуществляют захоронение отходов. В тоже время в указанном списке отсутствуют организации и полигоны, осуществляющие захоронение соответствующих отходов, находящиеся на расстоянии от МУ «ЦТНК «Родина» в 5 км. Как поясняет Общество, ближайшие к объекту полигоны находятся в Узловском районе (~60 км) и Туле (~40 км), что подразумевает дополнительные, не предусмотренные сметной документацией Заказчика, расходы Подрядчика для осуществления перевозки отходов строительства на указанные расстояния.

В ответ на ранее направленное обращение Общества (от 08.06.2021 исх. № 95) Заказчик направил письмо от 18.06.2021, в котором указал, что приостановку Обществом работ по Контракту Заказчик не согласовывает, просит сообщить Заказчику цель создания комиссии, а также сообщает, что уведомление о начале работ и график производства работ от Общества Заказчиком не был получен.

14.07.2021 Заказчиком составлен акт комиссионного обследования, согласно которому, работы по Контракту Обществом не ведутся по неизвестным Заказчику причинам.

15.07.2021 письмом (исх.№ 123) Общество в очередной раз уведомило Заказчика о приостановке работ по Контракту по причине того, что другим подрядчиком ведутся работы по ремонту кровли и вся территория вокруг здания заполнена строительным мусором, в связи с чем, приступить к выполнению работ не представляется возможным.

К указанному письму приложены материалы фотофиксации указанных фактов по состоянию на 15.07.2021

Кроме этого, вместе с указанным письмом Подрядчик в адрес Заказчика направил сметную документацию на дополнительные работы, разработанные им чертежи с фактическими размерами фасадов; в очередной раз уведомил Заказчика о том, что работы по Контракту приостановлены на основании статьи 716 ГК РФ и пункта 4.3.8 Контракта; обратил внимание на то, что работы по Контракту будут возобновлены после расчистки территории (строительной площадки).

Как следует из материалов дела, посчитав, что Подрядчик нарушил существенные условия Контракта, не выполнив работы, предусмотренные Контрактом, 16.07.2021 Заказчик принял решение об одностороннем расторжении Контракта.

22.07.2021 Заказчиком составлен акт комиссионного обследования, согласно которому, Общество к работам по Контракту по состоянию на 22.07.2021 не приступило.

При этом в указанном акте отражено, что 15.07.2021 проведено заседание рабочей комиссии по вопросу исполнения Контракта. Присутствующий на заседании генеральный директор Общества обязался приступить к выполнению работ до 22.07.2021.

Кроме этого, 22.07.2021 в ответ на обращение Общества от 15.07.2021 исх.123 Заказчик уведомил Подрядчика о том, что ввиду того, что, не имея препятствий к надлежащему исполнению Контракта, Подрядчик так и не приступил к исполнению Контракта, Заказчиком принято решение об одностороннем расторжении Контракта.

22.07.2021 Общество направило Заказчику график производства работ по Контракту.

05.08.2021 (исх. 137) Общество направило Заказчику обращение, в котором указало, что свою вину в нарушении условий Контракта не признает.

На основании части 8 статьи 95 Закона расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Пунктом 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что 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 силу пункта 1 и пункта 3 статьи 450 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.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, 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.

Согласно пункту 13.1. Контракта расторжение Контракта 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):

- задержки Подрядчиком начала выполнения работ более чем на 30 дней по причинам, не зависящим от Заказчика;
- систематического нарушения Подрядчиком сроков (два и более раз) выполнения работ, влекущего увеличение срока окончания выполнения работ более чем на 30 дней (несоблюдение Подрядчиком установленных графиком выполнения работ сроков выполнения работ);
- несоблюдения Подрядчиком требований по качеству работ, если исправление соответствующих некачественно выполненных работ влечет задержку выполнения работ более чем на 30 дней;
- отступление Подрядчика в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустранимыми;
- существенное нарушение Подрядчиком требований к качеству оборудования, материалов, используемых при выполнении работ, а именно обнаружение заказчиком неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;
- если в ходе исполнения контракта установлено, что Подрядчик не соответствует установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки или представил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения Подрядчика.

Как пояснил представитель Заказчика, принимающий участие в заседании

Комиссии, так как в установленные Контрактом сроки Подрядчик не приступил к выполнению работ, то 16.07.2021 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

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

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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, 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.

20.07.2021 решение об одностороннем отказе направлено Заказчиком Обществу по почте заказным отправлением, 21.07.2021 решение об одностороннем отказе размещено в единой информационной системе.

Учитывая, что, по мнению Заказчика, Обществом не были устранены нарушения условий Контракта, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе в срок, обусловленный частью 14 статьи 95 Закона, Заказчик посчитал решение об одностороннем отказе вступившим в силу и Контракт расторгнутым, в связи с чем обратился в Тульское УФАС России с рассматриваемым обращением.

Участвующий в заседании Комиссии представитель АМО Ясногорский район в полном объеме поддержал доводы обращения Заказчика.

Из представленных Комиссии письменных и устных пояснений представителя ООО «СКС» следует, что при исполнении своих обязательств по данному Контракту Общество действовало строго и разумно в рамках требований ГК РФ и положений Контракта. Подрядчик указывает, что в течение спорного периода выполнения работ по Контракту, уведомлял Заказчика о необходимости принятия решения по объемам работ и предоставления строительной площадки в надлежащем виде. Однако Заказчиком не было предложено конструктивного решения возникших у Общества сложностей при исполнении Контракта.

В свою очередь, Заказчик, с точки зрения Подрядчика, не оказал содействия в разрешении вопросов, поставленных Обществом перед Заказчиком, не предпринял мер для оказания содействия Подрядчику в разрешении проблем, препятствующих началу выполнения им работ.

Представитель Общества в заседании Комиссии просил отказать в требовании Заказчика о внесении сведений в отношении ООО «СКС» в реестр недобросовестных поставщиков.

Проанализировав представленные в материалы данного дела документы и сведения, а также пояснения представителя Заказчика, Общества, Комиссия приходит к следующим выводам.

Частью 1 статьи 2 Закона установлено, 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 Закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 Закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать Закону.

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.

Необходимо отметить, что односторонний отказ заказчика от исполнения контракта является специальным правовым институтом Закона, которым заказчик при соблюдении нормативной процедуры выражает свое одностороннее волеизъявление на прекращение гражданско-правовых отношений с контрагентом. Данный отказ подчинен особой процедуре, предусмотренной статьей 95 Закона, и заключающийся в возможности заказчика отказаться от его исполнения только при наличии достаточных к тому оснований.

Приведенный правовой подход наиболее полно соответствует принципу эффективности осуществления закупок (часть 1 статьи 12 Закона), а также направлен на защиту участника закупки как более слабой стороны в рассматриваемых правоотношениях. При этом положения статьи 95 Закона ориентированы на предоставление участнику закупки возможности устранить выявленные заказчиком нарушения в целях урегулирования возникшего спора без применения к такому участнику мер публично-правовой ответственности (часть 14 статьи 95 Закона).

Основанием к расторжению контракта (и к включению сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков) может являться не любое нарушение таким участником условий контракта, а именно существенное применительно к статье 450 Гражданского кодекса Российской Федерации, под которым надлежит понимать такое нарушение, которое является непреодолимым и неустранимым в разумный срок и объективно лишает заказчика того, на что он вправе был рассчитывать при заключении контракта, и которое влечет за собой препятствия последнему в осуществлении своей деятельности или исполнении своих обязательств перед третьими лицами.

На основании пункта 1 статьи 743 ГК РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

При отсутствии иных указаний в договоре строительного подряда предполагается, что подрядчик обязан выполнить все работы, указанные в технической документации и в смете.

Согласно положениям пункта 2 статьи 743 ГК РФ договором строительного подряда должны быть определены состав и содержание технической документации, а также должно быть предусмотрено, какая из сторон и в какой срок должна предоставить соответствующую документацию.

Подрядчик, обнаруживший в ходе строительства не учтенные в технической

документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику.

При неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение десяти дней, если законом или договором строительного подряда не предусмотрен для этого иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика. Заказчик освобождается от возмещения этих убытков, если докажет отсутствие необходимости в проведении дополнительных работ (пункт 3 статьи 743 ГК РФ).

В силу пунктов 1- 3 статьи 709 ГК РФ в договоре подряда указываются цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения. При отсутствии в договоре таких указаний цена определяется в соответствии с пунктом 3 статьи 424 настоящего Кодекса.

Цена в договоре подряда включает компенсацию издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение.

Цена работы может быть определена путем составления сметы.

В случае, когда работа выполняется в соответствии со сметой, составленной подрядчиком, смета приобретает силу и становится частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком.

В соответствии с положениями пункта 6 статьи 709 ГК РФ при существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика выполнить это требование - расторжения договора в соответствии со статьей 451 настоящего Кодекса.

Пунктом 1.1 Контракта определено, что Подрядчик обязуется выполнить работы по ремонту фасада с утеплением стен кинозала и чердачных перекрытий МУ «ЦТНК «Родина» в г. Ясногорске, в соответствии с локальной сметой (Приложение №1 к контракту), техническим заданием (Приложение №2 к контракту).

Локальной сметой на ремонт фасада с утеплением стен кинозала и чердачных перекрытий МУ «ЦТНК «Родина» в г. Ясногорске, утвержденной Заказчиком, определена сметная стоимость работ – 5 550 089,80 рублей.

Как было отражено выше, Подрядчиком в ходе осмотра объекта были выявлены несоответствия сметной документации фактическому состоянию объекта, на котором осуществляются ремонтные работы, которые, с точки зрения Подрядчика, существенно влияют на качество результата работ,

сроки выполнения работ, увеличивают стоимость материалов, предоставленных подрядчиком. В связи с чем Обществом составлена локальная смета на дополнительные работы по ремонту фасада на сумму 827,270 тысяч рублей

Кроме этого, фактически состояние Объекта (наличие строительного мусора на Объекте и строительной площадке), проведение на Объекте работ иной подрядной организацией, также не позволило ООО «СКС» должным образом приступить к выполнению работ на Объекте.

Согласно положениям, установленным пунктами 1, 2 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. 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 соответствии с пунктом 3 статьи 716 ГК РФ если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 настоящей статьи, в разумный срок не заменит непригодные или недоброкачественные материал, оборудование, техническую документацию или переданную для переработки (обработки) вещь, не изменит указаний о способе выполнения работы или не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих ее годности, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков.

Аналогичное положение предусмотрено частью 2 статьи 94 Закона, согласно которой 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, при этом заказчик обязан обеспечить приемку поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в

соответствии с настоящей статьей.

Также согласно положениям пунктов 1, 2 статьи 719 ГК РФ подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328 ГК РФ).

В соответствии с условиями раздела 4 «Права и обязанности сторон» Контракта:

Заказчик обязан оказывать содействие Подрядчику в ходе выполнения им работ по вопросам, непосредственно связанным с предметом Контракта, решение которых возможно только при участии Заказчика (подпункт 4.1.3).

Подрядчик обязан:

- выполнить работы профессиональным образом, максимально безопасно, экономически эффективно и в соответствии с требованиями положений (в том числе рекомендуемых) действующих в Российской Федерации нормативных документов и правил, с требованиями, установленными настоящим контрактом (подпункт 4.3.2);

- предоставить фотоматериалы, отражающие техническое состояние Объекта перед началом выполнения работ и после завершения работ (подпункт 4.3.4);

- 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 (подпункт 4.3.8);

- 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 выполнения работы, предусмотренные Контрактом (подпункт 4.3.14).

Исходя из пункта 4.4. Контракта Подрядчик наделен правом требовать от Заказчика надлежащего и своевременного выполнения обязательств, предусмотренных Контрактом, а также обращаться к Заказчику с запросами в целях надлежащего исполнения обязательств по Контракту.

Учитывая наличие строительного мусора на Объекте и строительной площадке, проведение на Объекте работ иной подрядной организацией, несоответствие сметной документации фактическому состоянию объекта и необходимости выполнения дополнительного объема работ, Подрядчик посчитал для себя невозможным осуществлять производство работ на Объекте, в связи с чем, на основании статьи 716 ГК РФ, подпункта 4.3.8 Контракта приостановил выполнение работ, о чем незамедлительно известил Заказчика.

При этом, наличие вышеприведенных обстоятельств Заказчиком не отрицается.

Вместе с этим, по смыслу статьи 719 ГК РФ предоставление заказчиком технической документации в ненадлежащем содержании может препятствовать исполнению подрядных обязательств.

Учитывая наличие указанных обстоятельств, Общество неоднократно уведомляло Заказчика о том, что исполнить Контракт в полном соответствии с Локальной сметой не представляется возможным; обращалось к Заказчику с требованием произвести корректировку сметной документации, принять решение о проведении дополнительных видов работ и увеличению сметной стоимости работ, просило Заказчика решить вопрос, касающийся нахождения строительного мусора другого подрядчика на Объекте, наличие которого не дает в полном объеме приступить к исполнению Контракта.

Материалами дела подтверждается, что Заказчику было известно о наличии возникших ООО «СКС» сложностей при исполнении Контракта; однако, каких-либо действий, направленных на оказание содействия Подрядчику в исполнении условий Контракта в соответствии с реальной потребностью Заказчика, принятия конструктивного решения по разрешению возникших сложностей Заказчик не предпринял (ввиду отсутствия согласования Заказчиком объема дополнительных работ, увеличения сметной стоимости работ, с учетом замечаний Общества, изменения соответствующих условий Контракта, приведения строительной площадки в надлежащий вид).

Комиссия полагает, что выполнение Подрядчиком работ, предусмотренных Контрактом, на условиях, определенных Техническим заданием и Локальной сметой, при выявленных обстоятельствах, могло привести к неполучению Заказчиком необходимого результата выполнения таких работ. В свою очередь, выполнение Подрядчиком работ на иных условиях, не согласованных Заказчиком, приводит к нарушению Подрядчиком условий исполнения Контракта.

По мнению Комиссии, Подрядчик в полной мере исполнил свою обязанность, предусмотренную пунктом 1 статьи 716 ГК РФ и положениями подпункта 4.3.8 Контракта, немедленно известив Заказчика о возникших у него трудностях при исполнении Контракта.

Принимая во внимание, что на момент принятия АМО Ясногорский район решения об одностороннем растяжении Контракта Заказчиком не были даны Обществу указания и пояснения относительно несоответствия объемов работ, указанных в сметной документации, фактическому объему работ, исходя из замеров, проведенных Подрядчиком, а также не был предоставлен ответ относительно невозможности осуществления работ по ремонту фасада с утеплением стен кинозала и чердачных перекрытий МУ «ЦТНК «Родина» в г. Ясногорске в связи с наличием на Объекте строительного мусора и проведением другим подрядчиком работ по ремонту кровли на Объекте, Общество не могло возобновить работы по данному Контракту.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу, что Общество при уведомлении Заказчика о приостановлении работ по Контракту действовало исключительно в рамках условий, предусмотренных Контрактом, в связи с чем Комиссия не усмотрела и не могла усмотреть в действиях Общества отсутствие намерения выполнить работы по Контракту.

Кроме этого Комиссия считает необходимым отметить, что на основании пункта 1 статьи 743 ГК РФ подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

Однако, Техническое задание на выполнение работ по ремонту фасада с утеплением стен кинозала и чердачных перекрытий МУ «ЦТНК «Родина» в г. Ясногорске, локальная смета на выполнение работ по ремонту фасада с утеплением стен кинозала и чердачных перекрытий МУ «ЦТНК «Родина» в г. Ясногорске, определяющая цену работ, являющиеся неотъемлемой частью Контракта, не содержат четких формулировок относительно требований, установленных Заказчиком к выполнению работы, ее качеству, объему, в том числе к технологии производства работы, методам производства работы, организационно-технологической схеме производства работы, безопасности выполняемой работы. Указанный факт, по мнению Комиссии, затрудняет выполнение работ, являющихся предметом Контракта, на условиях такого Контракта; не дает полного и объективного представления о потребности Заказчика.

Согласно пункту 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Исходя из положений статьи 104 Закона реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения

государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа (часть 2 статьи 104 Закона).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое нарушение контракта поставщиком, которое не только повлекло односторонний отказ заказчика от исполнения контракта, но и которое предполагает недобросовестное поведение такого поставщика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения подрядчиком контракта, но и оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям Закона и нарушающих права и законные интересы заказчика.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Вывод Управления в этой части основан на правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в постановлениях от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, о том, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

При этом «автоматическое» включение лица, нарушившего условия контракта, в реестр недобросовестных поставщиков без указания причины его отнесения к таковым, без учета степени его вины ограничивает право на осуществление коммерческой деятельности по поставке продукции для государственных и муниципальных нужд, негативно сказывается на деловой репутации и снижает в целом конкурентоспособность на рынке.

При этом ни Закон, ни Правила ведения реестра не содержат безусловной

обязанности уполномоченного на то органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

В связи с этим, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям 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, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения 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.

Следовательно, размещение информации об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

осуществляется лишь в случае, если Комиссия в результате проведенной проверки установит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки уклоняться от исполнения контракта, либо направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

По общему правилу, при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении Закона.

Как разъяснено в постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. По общему правилу части 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

В то же время Комиссия приходит к выводу о том, что в рассматриваемом случае, в действиях Подрядчика отсутствуют признаки виновного поведения в виде бездействия, связанного с игнорированием взятых на себя обязательств по Контракту, а обстоятельства рассматриваемого дела в совокупности с представленными документами и сведениями не дают возможности прийти к однозначному выводу о нарушении условий Контракта, допущенных исключительно по вине ООО «СКС».

Напротив, представленные в материалы дела информация и сведения свидетельствуют о направленности действий Общества на соблюдение условий Контракта, что не позволяет сделать вывод о наличии в действиях ООО «СКС» недобросовестного поведения или злонамеренного уклонения от исполнения контракта или несоблюдения его условий.

Бесспорных доказательств, подтверждающих обратное, Заказчиком и иными лицами в материалы рассматриваемого дела не представлено.

При вышеизложенных обстоятельствах, вины ООО «СКС», выразившейся в намеренном неисполнении условий Контракта, Управлением не установлено

Кроме того, Комиссия считает, что возникшие в ходе исполнения Контракта разногласия сторон не свидетельствуют о недобросовестном поведении Подрядчика, направленном на намеренный срыв исполнения контракта.

Более того, наличие вышеописанных разногласий свидетельствует о наличии

гражданско-правового спора у сторон Контракта, возникшего при его исполнении.

При этом с момента заключения контракта между его сторонами возникают гражданско-правовые отношения, оценку которым антимонопольный орган в рамках рассмотрения одностороннего отказа заказчика либо подрядчика от исполнения контракта в качестве основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков давать не вправе.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной законом во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных указанным Законом.

Исходя из вышеизложенного, обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

Обоснованность и правомерность тех или иных действий сторон, связанных с исполнением рассматриваемого Контракта, может быть оценена в рамках конкретного гражданско-правового спора по итогам рассмотрения которого могут быть сделаны выводы о необходимости применения соответствующих гражданско-правовых последствий.

При таких обстоятельствах у Комиссии отсутствуют правовые основания для включения сведений об ООО «СКС» в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг, Комиссия

РЕШИЛА:

Информацию, представленную администрацией муниципального образования Ясногорский район (вх. № 4535 от 10.08.2021) в отношении общества с ограниченной ответственностью «СКС», (ИНН 7105512834; квартал Малые Гончары, д.6, пом.1, г. Тула, 300057), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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