

Решение № РНП-55-32/2019

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

25 января 2019 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС» (далее – общество, ООО «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС», подрядчик), представленные муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства» Омского муниципального района Омской области (далее – заказчик, МКУ «Управление капитального строительства» Омского муниципального района Омской области) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № Ф.2018.370018 от 31.07.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, от въезда на ул. Железнодорожная п. Горячий Ключ до СНТ "Яблонька", инвентарный номер <...> (Реестровый номер "18.33.0158") (извещение № [0152200004718000837](#)) (далее – электронный аукцион, муниципальный контракт, контракт),

в присутствии представителей:

заказчика – «...» (доверенность от 15.01.2019), «...» (доверенность от 15.01.2019);

муниципального казенного учреждения «Хозяйственное управление Администрации Омского муниципального района Омской области» – «...» (доверенность от 24.01.2019);

Главного управления контрактной системы Омской области (далее - уполномоченный орган) – «...» (доверенность № 115 от 10.12.2018), «...» (доверенность № 112 от 12.09.2018);

подрядчика – «...», генерального директора, «...» (доверенность № 00000002 от 25.01.2019),

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 162 от 11.01.2019) материалы электронного аукциона, сведения о хронологии действий МКУ «Управление

капитального строительства» Омского муниципального района Омской области и ООО «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС», связанных с подписанием и исполнением муниципального контракта и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 26.06.2018 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным органом были размещены извещение № [0152200004718000837](#) и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 10594836,54 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 13.07.2018 на участие в электронном аукционе было подано три заявки, все участники были допущены к участию в электронном аукционе.

Протокол проведения электронного аукциона от 16.07.2018 свидетельствует о том, что в процедуре электронного аукциона приняли участие три участника закупки, наименьшее предложение о цене контракта 7628281,90 руб. сделано участником с номером заявки 1.

Согласно хронологии заключения и исполнения договора, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 297э от 16.01.2019), а также заказчиком:

31.07.2018 заключен муниципальный контракт;

22.11.2018 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое в этот же день было размещено на официальном сайте ЕИС;

09.01.2019 размещена информация о расторжении контракта, согласно которой договор считается расторгнутым 02.01.2019.

2 .В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения договора, Комиссия считает, что сведения об ООО «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС» не подлежат включению в реестр, исходя из следующего.

- 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, 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.

В соответствии с абзацем третьим пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

В силу пункта 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно части 8 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Частью 16 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе установлено, что информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в реестр включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае **одностороннего отказа** заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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.

Пунктом 7.1 муниципального контракта, в частности предусмотрено: «Муниципальный заказчик имеет право:

7.1.5. Принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для

одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств».

Согласно пункту 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также **сроки** поставки товара или **завершения работы** либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

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

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно пункту 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации **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**.

Указанное свидетельствует о том, что условие о сроках выполнения работы является существенным для договора подряда.

Согласно пунктам 1.1, 1.4 раздела 1 «Предмет контракта» муниципального контракта:

«1.1. Подрядчик обязуется по заданию Муниципального заказчика в установленный настоящим контрактом срок выполнить работы по реконструкции автомобильной дороги, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, от въезда на ул. Железнодорожная п. Горячий Ключ до СНТ «Яблонька», инвентарный номер <...> (далее соответственно – объект, работы) и сдать их результат Муниципальному заказчику, а Муниципальный заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его в соответствии с настоящим контрактом.

1.4. Срок выполнения работ: начало срока выполнения работ – день, следующий за календарной датой заключения настоящего контракта; окончание срока выполнения работ – через 45 дней с даты начала срока выполнения работ. Работы выполняются в соответствии с Графиком выполнения работ (Приложение № 2 к настоящему контракту)».

Приложением № 2 к муниципальному контракту «График выполнения работ» были предусмотрена два этапа выполнения работ в соответствии с заключенным контрактом:

№ п/п	№ смет	Наименование видов работ (этапов)	Срок выполнения работ (2018 год)	
			I этап	II этап
			Начало срока выполнения работ – день, следующий за календарной датой заключения контракта, окончание срока выполнения работ – через 30 дней со дня начала I этапа работ.	Начало срока выполнения работ – со дня, следующего за днем окончания I этапа работ, окончание срока выполнения работ – через 15 дней со дня начала II этапа работ.
1	2	3	4	5
1	2-1	Земляное полотно	100 %	
2	2-2	Дорожная одежда	75 %	25 %
3	2-3	Пересечения примыканий	100 %	
4	2-4	Организация дорожного движения		100 %
5	2-5	Устройство автопавильона		100 %

Таким образом, работы в соответствии с муниципальным контрактом подлежали выполнению подрядчиком с учетом предусмотренных контрактом отдельных этапов (промежуточных сроков) и конечного срока, которым являлось 14.09.2018.

Из представленных заказчиком сведений о хронологии действий МКУ «Управление капитального строительства» Омского муниципального района Омской области и ООО «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС», связанных с процедурой подписания и исполнения муниципального контракта, а также всей имеющейся переписки между ними следует:

31.07.2018 – между заказчиком и обществом был заключен муниципальный контракт.

07.08.2018 – заказчик направляет в адрес подрядчика письмо, в котором указывает на то, что по состоянию на 06.08.2018 не приступил к работам, также не предоставил схему организации дорожного движения, согласованной в установленном порядке с соответствующими органами, также просит предоставить график со сроками исполнения работ.

30.08.2018 – подрядчик в письме, направленном заказчику, просит рассмотреть вопрос о замене материала в связи с невозможностью приобретения щебня фракции 10-20, так как он отсутствует у поставщиков города Омска.

03.09.2018 – заказчик в письме согласовывает замену материала щебень фракции 10-20 на фракцию 5-20 без изменения цены и количества (объема) не менее указанного в локально-сметном расчете.

04.09.2018 – заказчик информирует общество о том, что до сих пор не получены график производства работ, исполнительная документация (продольный разрез, геодезические измерения), сертификаты на материалы, радиологическое исследование материалов, журналы входного контроля материалов, журналы производства работ, акты выполненных работ КС-2, КС-3, без которых не представляется возможной приемка выполненных работ.

13.09.2018 - заказчик сообщает подрядчику, что приемка без предоставления документации невозможна, и просит уведомить о фактическом исполнении обязательств по состоянию на 14.09.2018 в соответствии с замечаниями, сообщить дату полного завершения работ по объекту.

17.09.2018 – заказчик направляет письмо подрядчику, в котором указывает, что 17.09.2018 произведен выезд специалистов обеих сторон, по результатам осмотра определено, что 1 этап не завершен, на объекте производятся работы, исполнительная документация отсутствует, ко 2 этапу не приступили. Срок исполнения контракта окончен. Обращается с просьбой в течение 10 дней устранить замечания, предоставить информацию о сроках окончания работ, а также предоставить исполнительную документацию.

02.10.2018 – подрядчик в письме информирует заказчика о том, что в ходе работы им выявлены дополнительные работы, а также о том, что заказчик в надлежащей форме не исполняет условия контракта, предусмотренные пунктами 7.2.1, 7.2.2.2, 7.2.6, не подписывает акты скрытых работ. Направляет акты выполненных работ.

03.10.2018 – заказчик пишет обществу о том, что акты выполненных работ, справка о стоимости выполненных работ составлены неправильно, кроме того, по итогам выездных комиссионных осмотров выполняемых работ, результатами которых стали Предписание № 2 ООО «СтройТехЭксперт», Предписание об устранении нарушений при строительстве, реконструкции объекта капитального строительства Главного управления государственного строительного надзора и государственной экспертизы Омской области, у него возникли опасения о невыполнении работ в срок.

03.10.2018 – общество просит заказчика принять выполненные работы первого этапа.

05.10.2018 – заказчик сообщает подрядчику, что ввиду непредставления документации для приемки дополнительных работ, а также в связи с окончанием срока выполнения работ ему не представляется возможным учесть и принять дополнительно выполненные работы; в другом письме информирует, осуществление комиссионной приемки первого этапа специалистами заказчика и ООО «СтройТехЭксперт» без устранения выявленных дефектов не представилось возможным.

08.10.2018 – заказчик уведомляет подрядчика о том, что исполнительную документацию и фактически выполненные работы принимает технический контроль в лице ООО «СтройТехЭксперт», также указывает, что принять выполненные работы, относящиеся к первому этапу, представится возможным после выполнения работ по устройству земляного полотна, дорожной одежды, пересечения примыканий в объеме, указанном в графике выполнения работ и после подтверждения выполнения этих работ ООО «СтройТехЭксперт».

09.10.2018 – общество в письме указывает заказчику на то, что выводы заказчика о

невозможности приемки противоречат условиям контракта, просит принять и оплатить работы 1 этапа. В другом письме пишет о нарушении заказчиком пунктов 7.2.2 и 7.2.2.1 (обязанности передать подрядчику объект, проектную документацию).

09.10.2018 – заказчик в письме указывает на нарушения в выполнении работ, выявленные ООО «СтройТехЭксперт».

12.10.2018 – заказчик информирует, что на указанные обществом выполненные работы отсутствует исполнительная документация, также указывает на нарушения, допущенные обществом (пункты 3.2, 3.6, 7.1.1.1, 7.1.1.2, 7.1.1.3 контракта). Дополнительно сообщает, что принять работы представится возможным после устранения замечаний и приведения исполнительной документации в соответствие строительным нормам и правилам и подтверждения их устранения техническим надзором.

15.10.2018 – подрядчик сообщает, что в целях ускорения работ по обработанному битумной эмульсией щебню фракции 40-70 мм и уплотненной расклинивающей фракции 20-40 мм им будет выполнена последующая расклинивающая фракция 5-20 мм с уплотнением и последующей обработкой битумной эмульсией.

17.10.2018 – заказчик информирует общество о недопустимости замены технологии укладки и внесения изменений в проектно-сметную документацию, также пишет ООО «СтройТехЭксперт» о вышеизложенных обстоятельствах.

19.10.2018 – заказчик пишет подрядчику о том, что в связи с наступлением низких температур запрещает последнему продолжение выполнения работ до наступления температуры, позволяющей производство работ.

26.10.2018 – общество направляет в адрес заказчика на подписание и оплату акты выполненных работ.

02.11.2019 – заказчик сообщает, что 29.10.2018 специалистами ООО «СтройТехЭксперт» и МКУ был осуществлен выезд для приемки выполненных работ, по результатам которой были выявлены замечания, в связи с чем не представляется возможным принять выполненные работы без устранения замечаний.

08.11.2019 – общество направляет на подписание и оплату исполнительную документацию и акты скрытых работ.

22.11.2018 – заказчик направляет письмо подрядчику, содержащее информацию о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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

заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. **При невозможности получения указанных подтверждений 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.**

Частью 13 указанной статьи предусмотрено, что **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.**

На основании части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе принятое **22.11.2018** решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в этот же день размещено заказчиком на официальном сайте ЕИС в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

Во исполнение требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено ООО «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС» следующими способами:

- 22.11.2018 по адресу электронной почты: lavr128.e@yandex.ru;

- 22.11.2018 заказным письмом с почтовым идентификатором 64409931511162 по адресу подрядчика, указанному в контракте: 4-Я Поселковая ул., д. 34, корпус В, кв. 47, г. Омск, 644050.

Таким образом, заказчиком исполнены требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Вместе с тем Комиссия считает, что заказчиком был нарушен порядок расторжения муниципального контракта № Ф.2018.370018 от 31.07.2018, учитывая следующее.

Заказное письмо, направленное заказчиком в адрес подрядчика, не было получено ООО «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС», о чем свидетельствует отметка «неудачная попытка вручения» от 26.12.2018, соответственно, в силу части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной датой надлежащего уведомления общества о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта является дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, а именно **22.12.2018**.

Следовательно, исчисление срока вступления в силу решения заказчика должно начинаться с **23.12.2018**, при этом с учетом выходных и праздничных дней последний день, предусмотренный частью 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, приходился на 09.01.2019.

Исходя из указанного, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт мог считаться расторгнутым с **10.01.2019**.

Однако **09.01.2019** заказчиком на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении контракта, в соответствии с которой контракт считается расторгнутым **02.01.2019**.

Кроме того, частью 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе императивно установлено, что **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 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Комиссия отмечает, что информация, размещенная заказчиком ранее установленного процессуального срока, свидетельствующая о расторжении контракта 02.01.2019, фактически лишила подрядчика права, предусмотренного частью 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая, что вопросы исполнения контракта регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, то Комиссия Омского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия сторон на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Федеральным законом о контрактной системе, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

РЕШИЛА:

В связи с односторонним отказом муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» Омского муниципального района Омской области от исполнения муниципального контракта № Ф.2018.370018 от 31.07.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги, расположенной по адресу: Омская область, Омский район, от въезда на ул. Железнодорожная п. Горячий Ключ до СНТ "Яблонька", инвентарный номер <...> (Реестровый номер "18.33.0158") (извещение № [0152200004718000837](#)) **, не включать в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения:**

- об обществе с ограниченной ответственностью «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС» (ИНН 5501242730, находящемся по адресу: 4-Я Поселковая ул., д. 34, корпус В, кв. 47, г. Омск, 644050);

- о генеральном директоре общества с ограниченной ответственностью «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС»; «...»

- об участниках общества с ограниченной ответственностью «ОМСКСТРОЙ-ПЛЮС» «...», «...».

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии

«...»

«...»

Члены Комиссии:

«...»