

## РЕШЕНИЕ

по делу № РНП-49-18-2017

28.07.2017г.

г. Магадан

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Магаданской области по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд с представителями Министерства природных ресурсов и экологии Магаданской области, представителя ИП Войцеховского Ф.В., – рассмотрела материалы, поступившие от Министерства природных ресурсов и экологии Магаданской области для решения вопроса о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки – ИП Войцеховском Ф.В. в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения аукциона «Выполнение проектно-изыскательских работ по объекту «Укрепление участка берега Охотского моря в г. Магадане вблизи Портового шоссе и ул. Портовой» (реестровый номер [0347200001416002748](#)).

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения контракта и проведения на основании подпункта 2 части 15 статьи 99 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 о контрактной системе) внеплановой проверки

### УСТАНОВИЛА:

1. 28.10.2016г. уполномоченным органом – Министерством экономического развития, инвестиционной политики и инноваций Магаданской области на официальном сайте [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) было размещено извещение о проведении электронного аукциона «Выполнение проектно-изыскательских работ по объекту «Укрепление участка берега Охотского моря в г. Магадане вблизи Портового шоссе и ул. Портовой» (реестровый номер [0347200001416002748](#)). Начальная (максимальная) цена контракта 1 375 540,00 рублей.

Согласно извещению о проведении аукциона, дата и время окончания подачи заявок – 07.11.2016г. 17:45; дата окончания срока рассмотрения первых частей аукционных заявок – 10.11.2016г.; дата проведения аукциона – 14.11.2016г.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе № 1-2732ЭА-16 от 10.11.2016г., всего на участие в электронном аукционе была подана 1 аукционная заявка, которая была признана соответствующей требованиям аукционной документации. По результатам несостоявшегося аукциона государственный контракт заключен с ИП Войцеховским Ф.В. по начальной (максимальной) цене контракта 1 375 540,00 рублей.

2. 26.11.2016г. между Министерством природных ресурсов и экологии Магаданской области и ИП Войцеховским Ф.В. заключен государственный контракт №1/16-АВХ на выполнение проектно-изыскательских работ по объекту «Укрепление участка берега Охотского моря в г. Магадане вблизи Портового шоссе и ул. Портовой».

Пунктом 3.1. государственного контракта установлено, что конечный срок выполнения работ – 31 марта 2017 года. В установленный срок работы подрядчиком выполнены не были.

Из содержания технического задания (приложение к государственному контракту) требования к составу работ установлены следующие:

*«Предпроектное комиссионное обследование берега и дороги с составлением Акта обследования (дефектной ведомости). В состав комиссии, кроме представителей проектных организаций, должны входить представители муниципального образования «Город Магадан», министерства природных ресурсов и экологии Магаданской области, ГУ МЧС России по Магаданской области.*

*Выполнение инженерно-геодезических, геологических и экологических изысканий.*

*Разработка проектной документации.*

*Согласование проектной документации с заказчиком и устранение замечаний заказчика.*

*Проведение экспертизы инженерных изысканий проектно-сметной документации, достоверности сметной стоимости работ (документация направляется на экспертизу Заказчиком).*

*Устранение замечаний государственной экспертизы (при необходимости)».*

Требования к выполнению проектно-изыскательских работ установлены следующие:

*«Выполнить инженерные изыскания по объекту «Укрепление участка берега Охотского моря в г. Магадане вблизи Портового шоссе и ул. Портовой», предусмотрев:*

1. инженерно – геодезические изыскания – топографическая съемка специального назначения в масштабе 1:500, включая съемку надземных и подземных сооружений – с нанесением существующих инженерных сетей;
2. инженерно - гидрометеорологические изыскания;
3. инженерно - экологические изыскания;
4. инженерно – геологические изыскания.

Требования к точности, составу, сдаче отчетов об изыскательских работах выполнить в соответствии с:

СП 47.13330.2012 «Инженерные изыскания для строительства. Основные положения. Актуализированная редакция СНиП 11-02-96»;

По инженерно – геодезическим изысканиям СП 11-104-97;

По инженерно – геологическим изысканиям СП 11-105-97;

По инженерно – экологическим изысканиям СП 11-102-97;

По инженерно – гидрометеорологическим изысканиям СП 11-103-97.

Изыскания выполнять в Охотской системе координат по всей территории расположения объекта проектирования.

Провести натурное (рекогносцировочное) обследование объекта.

Выполнить инженерно-геодезическую съемку берега Охотского моря для разработки проектной документации по объекту «Укрепление участка берега Охотского моря в г. Магадане вблизи Портового шоссе и ул. Портовой»:

- составление программы изысканий;
- создание планово-высотной съемочной сети с закреплением точек и привязкой ее к исходным пунктам;
- создание инженерно-топографического плана участка берегоукрепления Охотского моря;
- определение границ земельного участка расположения берегоукрепления (полосы отвода), с указанием координат характерных точек рельефа местности, углов поворота и описанием границ земельного участка;
- определение координат участка обрушения берега;
- построение продольного профиля участка обрушения берега, масштаб 1:1000 (1:2000);
- построение поперечных профилей участка обрушения берега, шаг 100 м, масштаб 1:500;
- определение уклонов водной поверхности и уровней высоких вод (ВУВ). Масштаб 1:500;
- составление технического отчета с выделением координат пунктов привязки для геодезической разбивочной основы.

Выполнить топографическую схему в М 1:500 с выделением границ земельного участка.»

Как следует из представленных материалов, 13.12.2017г. заказчиком в адрес ИП Войцеховского Ф.В. направлена информация для

разработки проектной документации по объекту «Укрепление участка берега Охотского моря в г.Магадане вблизи Портового шоссе и ул.Портовой».

20.12.2016г. Министерство природных ресурсов и экологии Магаданской области обратилось к подрядчику с просьбой направить в адрес заказчика графика выполнения инженерных изысканий и информацию о ходе разработки проектной и рабочей документации объекта.

21.12.2016г. ИП Войцеховский Ф.В. запросил у заказчика дополнительную информацию. Одновременно представил график выполнения работ, из которого следует, что работы планируется завершить 31.05.2017г. (то есть за пределами срока исполнения контракта, с просрочкой на 2 месяца).

27.12.2016г. заказчик направил в адрес ИП Войцеховского Ф.В. письмо с просьбой откорректировать календарный график выполнения работ с учетом сроков выполнения работ, предусмотренных контрактом.

28.12.2016г. в адрес Министерства природных ресурсов и экологии Магаданской области от ИП Войцеховского Ф.В. поступили программы выполнения изыскательских работ для согласования.

В силу п.4.1.6. государственного контракта, при наличии замечаний Заказчика и Государственной экспертизы Подрядчик обязан устранить за счет собственных средств выявленные замечания и доработать документацию в установленные Заказчиком сроки.

20.01.2017г. заказчик направил в адрес ИП Войцеховского Ф.В. замечания по представленным программам, с просьбой устранения существенных недоработок.

30.01.2017г. ИП Войцеховским Ф.В. в адрес заказчика были направлены откорректированные программы на согласование.

02.02.2017г. Министерством программы были рассмотрены и вновь направлены на доработку с указанием, что не все замечания учтены подрядчиком.

10.02.2017г. Министерством были согласованы откорректированные программы инженерных изысканий.

Однако, по состоянию на 31.03.2017г. контракт не был исполнен подрядчиком. В течение апреля – мая 2017г., учитывая социальную

значимость для региона рассматриваемого объекта, заказчиком предпринимались попытки урегулировать сложившуюся ситуацию (приглашение на совместные совещания, направление писем и т.д.). При этом, по состоянию на дату принятия решения об отказе от исполнения контракта подрядчиком не представлено исполнение контракта.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом. В соответствии с пунктом 7.3. государственного контракта, расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации.

*В силу п.7.4 государственного контракта, «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 (в т.ч. п. 2 ст. 328, п. 2 ст. 405, п. 2 ст. 450, п. 3 ст. 450.1, п. 2 ст. 715, ст. 717, п. 3 ст. 723, п. 2 ст. 767) и Федеральным законом от 05 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».*

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.

Согласно [пункту 1 статьи 763 ГК РФ](#) подрядные строительные работы ([статья 740](#)), проектные и изыскательские работы ([статья 758](#)), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

При этом [пунктом 1 статьи 766 ГК РФ](#) предусмотрено, что государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, [сроках ее начала и окончания](#), размере и порядке финансирования и

оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Таким образом, условие о сроках выполнения работы является существенным для договора подряда. Согласно части 3 статьи 723 ГК РФ если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Из представленных материалов следует, что в установленный контрактом срок – 31 марта 2017 года – обязательства по контракту подрядчиком не исполнены.

На основании изложенного, 08.06.2017г. заказчиком было принято решение о расторжении государственного контракта в одностороннем порядке.

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



единой информационной системе.

Во исполнение требований ч.12 ст.95 Закона о контрактной системе заказчик 09.06.2017г. разместил в единой информационной системе решение об отказе от исполнения государственного контракта от 08.06.2016г. Также, 09.06.2016г. данное решение было направлено ИП Войцеховскому Ф.В. по почте заказным письмом с уведомлением о вручении и по имеющемуся адресу электронной почты.

Таким образом, заказчиком соблюден порядок одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренный ч.12 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Довод ИП Войцеховского Ф.В. о том, что заказчиком нарушена процедура расторжения контракта в одностороннем порядке не принимается Комиссией по следующим основаниям.

Согласно части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе. При этом Закон о контрактной системе не уточняет, в каком разделе, в какой вкладке указанная информация должна быть размещена. Из представленных материалов следует, что в единой информационной системе содержится решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 08.06.2017г. (размещено 09.06.2017г.).

Также Комиссией не принимается довод представителя ИП Войцеховского Ф.В. о том, что индивидуальным предпринимателем не получено решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта по почте. Министерством представлена копия почтового уведомления, подтверждающая направление решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в адрес ИП Войцеховского Ф.В.

4. В соответствии с ч.13 ст.95 Закона о контрактной системе, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта



получено ИП Войцеховским Ф.В. 20.06.2017г. Уведомление о вручении решения поступило в адрес заказчика 30.06.2017г. Следовательно, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в законную силу 11.07.2017г.

Рассмотрев основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Комиссия приходит к следующим выводам.

Включение общества в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой один из видов юридической ответственности, поскольку такое включение является санкцией за недобросовестное поведение поставщика в регулируемой сфере правоотношений и влечет за собой негативные последствия в виде лишения возможности общества в течение двух лет участвовать в государственных (муниципальных) торгах. Как мера публичной ответственности такое включение общества в реестр недобросовестных поставщиков должно отвечать принципам справедливости, соразмерности, пропорциональности государственного принуждения характеру совершенного правонарушения.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о включении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией факта одностороннего отказа от исполнения контракта без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. Иное противоречит задачам действия реестра недобросовестных поставщиков. Таким образом, антимонопольный орган при принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не должен ограничиваться формальной позицией, подлежат установлению именно обстоятельства недобросовестного поведения.

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

В качестве обоснования нацеленности на исполнение контракта ИП Войцеховским Ф.В. был представлен договор на инженерно-

геологическое бурение от 05.12.2016г., на основании которого было произведено бурение двух скважин.

Комиссия Магаданского УФАС России, рассмотрев указанный довод, находит его несостоятельным по следующему основанию.

Существенное нарушение обществом условий заключенного контракта, выразившееся в нарушении подрядчиком сроков выполнения работ, предусмотренных контрактом, послужило поводом для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта от 08.06.2017.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

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

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Доказательств возникновения у предпринимателя каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования государственного контракта, в Комиссию Магаданского УФАС не представлено.

Действуя в рамках заключенного договора, предприниматель должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов, в данном случае средства областного бюджета, что требует от него большей

заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей. Кроме того, объект, по которому выполнялись работы, является стратегически значимым для Магаданской области.

Таким образом, при неисполнении муниципального контракта вина подрядчика выражена в пренебрежительном отношении к принятым на себя обязательствам.

Рассмотрев все представленные материалы, Комиссия Магаданского УФАС пришла к выводу, что при указанных обстоятельствах (соблюдение процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, наличие достаточных оснований для принятия решения об одностороннем отказе на основании ч.3 ст.723 ГК РФ, социальную значимость объекта), информация в отношении ИП Войцеховского Ф.В. подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного и в соответствии со ст.104 Федерального Закона от 05.04.2013г. №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013г. № 1062, Комиссия Магаданского УФАС России

#### РЕШИЛА:

1.Сведения, представленные Министерством природных ресурсов и экологии Магаданской области в отношении индивидуального предпринимателя Войцеховского Федора Владимировича (680054 г.Хабаровск, ул.Камчатская, д.2Д ИНН 272422938663), включить в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом от исполнения договора сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении ИП Войцеховского Ф.В. в Реестр недобросовестных поставщиков, считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе.

Решение Комиссии Магаданского УФАС России может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.