

Решение

ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ
"СТРОЙДОРАЛЪЯНС" 249091, Калужская
область, Малоярославецкий р-н, г
Малоярославец, ул Российских
Газовиков, д. 25 к. 5, кв. 17
stroidoraljans@mail.ru Муниципальное
казенное учреждение "Центр
организации дорожно-транспортной
деятельности города Тулы" ул. Фрунзе,
д. 17, г. Тула, 300034
mku@cityadm.tula.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/10/104-729/2023

23.06.2023

г. Тула

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

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение муниципального казенного учреждения «Центр организации дорожно-транспортной деятельности города Тулы» (далее – Заказчик) (вх. №5126/23 от 20.06.2023) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «СТРОЙДОРАЛЪЯНС» (далее – Общество, ООО «СТРОЙДОРАЛЪЯНС», Подрядчик) (ИНН 4011028083; 249091, Калужская область, Малоярославецкий р-н, г. Малоярославец, ул. Российских Газовиков, д. 25 к. 5, кв. 17) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения муниципального контракта от 26.05.2023 № 2023/135 на выполнение работ по ремонту дорог щебнем в муниципальном образовании город Тула (закупка № 0166300024723000263) (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:

- Д. – представителя Общества на основании доверенности,

без участия представителей Заказчика, направившего ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителей,

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 электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по ремонту дорог щебнем в муниципальном образовании город Тула (закупка №0166300024723000263) (далее – Закупка).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, а также на основании проведенной Комиссией в соответствии с пунктом 5 части 15 статьи 99 Закона, Правилами ведения реестра, Правилами осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг внеплановой проверки по вопросу соблюдения Заказчиком требований Закона при проведении данной закупки, Комиссия пришла к следующим выводам.

Извещение о Закупке со всеми электронными документами (приложениями), предусмотренными Законом (далее – Извещение о Закупке), 03.05.2023 размещено в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 6 751 433,39 рублей.

26.05.2023 по итогам Закупки между Заказчиком и Подрядчиком заключен Контракт на сумму 6 177 561,50 рублей.

Согласно разделу 1 «Предмет контракта» Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по ремонту дорог щебнем в муниципальном образовании город Тула (далее – работы), в соответствии с условиями Контракта, сметным расчетом стоимости работ (Приложение №1) и описанием объекта закупки (Приложение №2), являющимися неотъемлемой частью Контракта, а Заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их в установленном Контрактом порядке (пункт 1.1. Контракта).

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

организаций (пункт 1.2. Контракта).

Обязательства по исполнению настоящего Контракта должны быть обеспечены за счет средств Подрядчика в соответствии с разделом 12 настоящего Контракта. Затраты по получению и применению обеспечения исполнения настоящего Контракта несет Подрядчик (пункт 1.3. Контракта).

В разделе 4 Контракта определены сроки выполнения работ: с даты заключения контракта в течение 40 (сорока) календарных дней, по заявкам заказчика. Работы выполняются в сроки, установленные настоящим контрактом. Подрядчик выполняет работы, указанные в заявке, в течение 7 (семи) суток с момента направления заявки Заказчиком (пункт 4.1. Контракта).

На момент подписания настоящего Контракта дата окончания работ является исходной для имущественных санкций, предусмотренных п. 8.5.1 контракта в случаях нарушения сроков выполнения работ, установленных п. 4.1 настоящего Контракта. Фактическое выполнение работ Подрядчик подтверждает в соответствии с п. 6.1 Контракта (пункт 4.2. Контракта).

Местом выполнения работ является территория муниципального образования город Тула. Объекты, на которых выполняются работы, определяются по конкретному заданию Заказчика (пункт 4.3. Контракта).

Аналогичные положения закреплены в пункте 4 Описания объекта закупки (Приложение №2 к Контракту).

Согласно пункту 5.2.9. Контракта Заказчик имеет право, в случае если Подрядчик не приступает своевременно к исполнению Контракта или выполняет работы настолько медленно, что окончание их к сроку становится явно невозможным, отказать от исполнения Контракта и потребовать возмещения убытков, уведомив об этом Подрядчика в порядке, установленном Контрактом.

Пунктом 5.5 Контракта определены обязанности Подрядчика, к которым отнесены, среди прочего следующие:

5.5.1. Принять на себя обязательства выполнить работы по ремонту автомобильной дороги, искусственного дорожного сооружения (работы по ремонту дорог щебнем в муниципальном образовании город Тула) (далее – объект) в сроки, предусмотренные Контрактом, с учетом графика выполнения работ по ремонту, который является неотъемлемой частью Контракта, и сдать результат работ по ремонту Заказчику.

...

5.5.3. Предоставить Заказчику материалы фото (видео) съемки объектов до начала проведения работ, в процессе проведения каждого вида работ и по завершению работ по объектам в целом.

Формат и качество фото (видео) материалов согласовывается с Заказчиком.

...

5.5.6. Поставить на объект необходимые материалы, изделия, конструкции, комплектующие изделия, согласно описанию объекта закупки (приложение № 2), а также строительную технику, инструмент, соответствующие сертификаты, технические паспорта и другие документы, удостоверяющие их качество (при наличии, а также в случаях, предусмотренных действующим законодательством).

...

5.5.10. Письменно известить Заказчика за 1 (один) рабочий день до полного завершения работ о готовности работ к сдаче.

...

5.5.12. Немедленно известить Заказчика и до получения соответствующих указаний приостановить работы при обнаружении:

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

- иных, независящих от Подрядчика обстоятельств, угрожающих годности или прочности результатов выполняемой работы, либо создающих невозможность ее завершения в срок.

5.5.13. В случае наступления любых неблагоприятных последствий у третьих лиц, в связи с выполнением работ Подрядчиком в период их проведения, и в течение срока исковой давности самостоятельно нести ответственность перед третьими лицами.

...

5.5.15. Не позднее чем за 1 день до начала производства работ на объекте, где осуществляются работы, установить информационные таблички с указанием наименования работ, названия подрядчика, фамилии, должности и номеров телефонов ответственного производителя работ по объекту, органа местного самоуправления (органа администрации муниципального образования), курирующего работы по настоящему контракту, сроков начала и окончания работ.

При изготовлении информационных табличек Подрядчик может использовать материалы, устойчивые к погодным воздействиям. Нанесение информации на таблички может производиться по технологии аппликации пленкой или широкоформатной печати на плёнке. Размер информационной таблички должен быть не менее 500мм x700мм.

Информационные таблички устанавливаются силами и средствами подрядной организации.

5.5.16. Выполнить в полном объеме все свои обязательства, предусмотренные настоящим Контрактом.

5.5.17. Ежедневно, к 8.00 часам передавать Заказчику и членам комиссии по приемке выполненных работ отчеты о ходе выполнения работ за предыдущие сутки.

...

5.5.19. Обеспечить представителям Заказчика возможность осуществлять проверку хода и качества работ, выполняемых Подрядчиком.

Контроль, проводимый Заказчиком за выполнением ремонтных работ, не освобождает Подрядчика от ответственности за правильность их исполнения.

...

5.5.21. Своевременно предоставлять Заказчику и ответственным представителям, осуществляющим контроль за соблюдением

технологии и качества выполненных работ, информацию о ходе выполнения дорожных работ. Адреса электронной почты, на которые необходимо направлять отчеты о выполненной работе, необходимо получить у Заказчика. Форму отчета и адреса электронных почт необходимо получить у Заказчика не позднее 2-х дней с даты заключения контракта.

Заполнять и вести базу (серверную) данных автоматизированной информационной системы АИС71 в отношении выполняемых работ. Логин и пароль для входа получить у Заказчика работ в течение 5 дней с даты подписания контракта.

...

5.5.23. Привлекать персонал, включая специалистов, в соответствии с объемом и характером выполнения работ;

...

5.5.26. Нести ответственность перед Заказчиком за допущенные отступления от проекта по ремонту или сметного расчета по ремонту.

В соответствии с пунктом 16.1 Контракта Контракт вступает в силу со дня его заключения сторонами и действует до полного исполнения сторонами своих обязательств по контракту.

Из материалов дела установлено следующее.

31.05.2023 Заказчиком в адрес Подрядчика посредством электронной почты направлена заявка исх. № 743 на выполнение мероприятий по ремонту дорог щебнем на отдельных участках улично-дорожной сети города Тулы, а именно на участке от д. Кишкино до д. Алферьево (получение такой заявки Подрядчик не отрицает).

Подрядчик к выполнению работ не приступил; о причинах невыполнения работ Заказчику не сообщил.

В этой связи, руководствуясь положениями части 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации, Контрактом 05.06.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, которое в указанную дату направил Подрядчику

15.06.2023 Подрядчиком в адрес Заказчика направлено письмо с просьбой продлить срок исполнения заявки от 31.05.2023 и отменить решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта от 05.06.2023 в связи с тем, что в период выполнения работ по заявке генеральный директор Общества по личным обстоятельствам находился за рубежом.

Согласно информации, предоставленной Заказчиком, по состоянию на 15.06.2023 Подрядчик так и не приступил к выполнению работ по Контракту.

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

В силу пункта 1 и пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

На основании части 2 статьи 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона, заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

На основании пункта 10.1 Контракта его расторжение допускается по соглашению сторон, по решению суда и в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации и контрактом.

Согласно пункту 10.3. Контракта Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в случаях, предусмотренных пунктами 5.2.9 и 5.2.10 контракта.

В связи с тем, что Подрядчик не выполнил свои обязательства, тем самым допустив существенное нарушение условий Контракта, а Заказчик не получил результат услуг, для достижения которого проводилась Закупка, Заказчиком принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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

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

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

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

Согласно части 13 статьи 95 Закона решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу части 14 статьи 95 Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения

контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 названной статьи.

Анализ положений частей 12.1, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод и о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Заказчиком Решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта сформировано с использованием единой информационной системы 05.06.2023 14:19 (МСК) и получено Подрядчиком 05.06.2023 14:19 (МСК).

Из представленных в материалы дела документов и сведений Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, в том числе с момента надлежащего уведомления Подрядчика о принятии Заказчиком такого решения и до момента вступления его в силу, Обществом не были предприняты все возможные меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения. В частности, Подрядчик не приступил к выполнению заявки исх. № 743 от 31.05.2023 и не выполнил работ, определенных в ней.

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

Из письменных пояснений Общества и устных его представителя следует, что Подрядчик не отрицает наличие факта невыполнения работ по заявке от 31.05.2023; данное бездействие не было намеренным или умышленным. При этом Подрядчик сообщает, что для выполнения работ по Контракту им был закуплен щебень (универсальный передаточный документ № 120523-006 от 12.05.2023 прилагается), а также поясняет, что причиной невыполнения работ по Контракту послужили непредвиденные обстоятельства, а именно нахождение генерального директора Общества по личным обстоятельствам за рубежом, в результате чего деятельность Общества была временно приостановлена. Подрядчик узнал о расторжении Контракта со стороны Заказчика лишь по возвращении 12.06.2023. Общество направило Заказчику 15.06.2023 письмо с объяснением причин невыполнения работ, а также просило отменить решение об одностороннем расторжении Контракта и продлить сроки исполнения обязательств по Контракту, подтверждая свои намерения по выполнению работ. На основании изложенного представитель Общества просит не включать ООО «СТРОЙДОРАЛЬЯНС» в реестр недобросовестных поставщиков.

Каких-либо иных обстоятельств, препятствующих осуществлению своих обязательств по Контракту, в рамках рассмотрения данного дела, Обществом изложено не было.

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

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

Согласно части 2 статьи 104 Закона в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

В силу части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 13 Правил ведения реестра не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля (за исключением случаев, предусмотренных подпунктом «е» пункта 9 и подпунктом «г» пункта 10 настоящих Правил) орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона.

Подпунктом «б» пункта 13 Правил ведения реестра установлено, что по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, орган контроля принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

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

а) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

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

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика;

б) если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта, и при проведении проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил, заказчиком не представлены информация и документы, подтверждающие отсутствие оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков (пункт 2 статьи 715 ГК РФ).

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

Из представленных в материалы дела документов следует, что с момента заключения Контракта (26.05.2023) по состоянию на 15.06.2023 Подрядчиком нарушены требования Контракта, выразившиеся в невыполнении его условий и неисполнении обязательств, предусмотренных Контрактом, при отсутствии на то законных оснований.

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

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

Доказательств обратного Подрядчиком в материалы дела не представлено.

Относительно доводов Общества о том, что им не были исполнены обязательства в виду непредвиденных обстоятельств и уважительных причин, Комиссия считает необходимым отметить следующее.

Как указывает Общество, в период времени, необходимый для исполнения заявки Заказчика исх. № 743 от 31.05.2023, его генеральный директор находился за рубежом.

В подтверждение данного факта Обществом в материалы представлены электронные авиабилеты, в соответствии с которыми выезд за пределы территории Российской Федерации был осуществлен генеральным директором 02.06.2023; возвращение – 12.06.2023.

Вместе с этим, бронирование электронного билета с датой вылета 02.06.2023 было осуществлено 17.05.2023.

Таким образом, генеральный директор Общества заблаговременно располагал информацией о дате своего вылета за пределы территории Российской Федерации. Между тем, Общество заключает с Заказчиком 26.05.2023 Контракт.

Необходимо отметить, что действуя добросовестно и разумно, будучи профессиональным участником гражданского оборота, являясь коммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность на свой риск (статья 2 ГК РФ), Подрядчик, заключая с Заказчиком Контракт на соответствующих условиях и согласовывая срок выполнения работ, мог и должен был оценить вероятность наступления негативных последствий в случае просрочки исполнения обязательств.

При этом извещение об осуществлении закупки, содержащее, в том числе требования к сроку и условиям выполнения работ, своевременно было размещено Заказчиком в единой информационной системе в сфере закупок и было доступно для ознакомления в течение срока подачи заявок; в порядке, определенном Законом, указанные положения извещения о закупке не обжаловались; содержание заключенного Контракта соответствует условиям извещения о закупке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством. В силу пункта 1 статьи 1 ГК РФ свобода договора является принципом гражданского права.

Участие Общества в электронном аукционе является добровольным и на стадии заключения контракта ООО «СТРОЙДОРАЛЬЯНС» были известны абсолютно все условия такого контракта. При этом Общество должно было оценить все риски исполнения контракта на стадии принятия решения об участии в конкурентной процедуре.

Заключая Контракт, Подрядчик по своему усмотрению свободно распорядился принадлежащими ему гражданскими правами, свободно подал заявку на участие в электронном аукционе, принял на себя обязательства выполнить в установленный Контрактом срок соответствующие работы, следовательно, при принятии условий электронного аукциона на заключение Контракта и направлении своего предложения Общество должно было соотнести предложенное со своими интересами и возможностями.

При этом Заявитель, будучи профессиональным участником гражданского оборота, осуществляющим предпринимательскую деятельность на свой риск, мог и должен был разумно и добросовестно оценить условия выполнения работ, предусмотренных Контрактом, и реальность надлежащего исполнения обязательства в указанной части.

Соответственно, заключив Контракт и не исполнив его надлежащим образом, Общество приняло на себя риски предпринимательской деятельности, установленные положениями статьи 401 ГК РФ.

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

Отдельно стоит отметить, что заявка Заказчика исх. № 743 от 31.05.2023 поступила Обществу 31.05.2023 в 15:30 МСК (подтверждено материалами дела). Однако Общество в период с 31.05.2023 по 02.06.2023 не поставило Заказчика о возникших у него трудностях и невозможности исполнить указанную заявку.

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

При этом отсутствие генерального директора ООО «СТРОЙДОРАЛЬЯНС» на территории Российской Федерации в период с 02.06.2023 по 12.06.2023 Комиссия не может расценить как уважительное основание для неисполнения направленной в адрес Подрядчика заявки и признать в качестве исключительного применение мер публичной ответственности к Обществу в связи со следующим.

В силу положений статьи 401 ГК РФ лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. 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.

При этом согласно п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 N 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ N 7) требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого

обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях, в свою очередь обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

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

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства.

Таким образом, для признания каких-либо обстоятельств непреодолимой силой необходимо доказать факт невозможности со стороны участника гражданского оборота повлиять на избежание данных обстоятельств.

Согласно фактическим обстоятельствам дела, Общество не исполнило заявку Заказчика исх. № 743 от 31.05.2023 по причине нахождения его генерального директора за пределами Российской Федерации. Каких-либо иных обстоятельств, препятствующих осуществлению своих обязательств по Контракту, в рамках рассмотрения данного дела, изложено не было.

Вместе с этим отсутствие генерального директора Общества по личным обстоятельствам не является основанием для неисполнения условий Контракта. Общество является самостоятельным юридическим лицом, внутренние организационные проблемы юридического лица не могут рассматриваться в качестве объективных оснований для невыполнения работ по Контракту, а лишь свидетельствует об отсутствии надлежащей организации в непосредственной текущей деятельности Общества, в том числе в части контроля за действиями ответственных сотрудников при исполнении принятых обязательств.

Отсутствие генерального директора – единоличного исполнительного органа Общества, не свидетельствует о приостановлении деятельности юридического лица, его правоспособности. В силу общих принципов взаимозаменяемости обязанности руководителя подлежат перераспределению на замещающих должностных лиц.

Генеральный директор Общества обязан самостоятельно организовать весь комплекс работ, определить исполнителей и распределить обязанности между работниками своей организации. Исполнитель вправе привлечь к исполнению своих обязательств по контракту субподрядчиков (соисполнителей) по выполнению работ, предусмотренных Контрактом.

В рассматриваемом случае, Заранее обладая информацией о дате своего отбытия за пределы Российской Федерации, руководитель Подрядчика не передал полномочия по контролю за исполнением Контракта иным должностным лицам Общества и не привлек к исполнению Контракта в свое отсутствие иных хозяйствующих субъектов, что по условиям пункта 1.2 Контракта не запрещено.

При таких обстоятельствах ссылка Общества на невыполнение работ по Контракту из-за отсутствия генерального директора Общества не могут свидетельствовать о наличии обстоятельств непреодолимой силы, поскольку Общество, являясь юридическим лицом, имеет штат сотрудников и возможность исполнения ими необходимых функций.

Также стоит отметить, что по возвращению генерального директора Общества на территорию Российской Федерации 12.06.2023 Подрядчик не предпринял попыток начать исполнять заявку Заказчика исх. № 743 от 31.05.2023 вплоть до вступления решения Заказчика об одностороннем отказе в силу (15.06.2023).

Таким образом, Подрядчиком в материалы дела представлены документы, которые носят общий характер и не свидетельствуют о совершении Обществом конкретных приготовлений к выполнению необходимых работ и о наступлении непредвиденных обстоятельств (авиабилет с датой вылета 02.06.2023 на имя генерального директора Общества забронирован 17.05.2023; авиабилет с датой прилета 12.06.2023).

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

Обществом в материалы дела представлена копия универсального передаточного документа (счет-фактура № 120523-006), свидетельствующая о приобретении Подрядчиком щебня известнякового.

Вместе с этим, указанный документ датирован 12.05.2023, хотя Контракт заключен 26.05.2023. В свою очередь, факт приобретения щебня сам по себе не свидетельствует об отнесении материалов к спорному Контракту, поскольку в спорный период у Подрядчика имеются иные договорные обязательства по выполнению аналогичного вида работ. Также приобретенные материалы Подрядчиком не были переданы Заказчику.

В связи с изложенным, Комиссия не может расценить такой документ в качестве доказательства, подтверждающего принятие Подрядчиком мер для надлежащего исполнения условий Контракта

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

1. Заказчиком нарушений, установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещению в единой информационной системе не допущено.
2. В материалы дела Заказчиком представлены документы и информация, подтверждающие факты существенного нарушения Подрядчиком условий Контракта.
3. Подрядчиком не представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий Контракта; равно как не представлено доказательств того, что надлежащее исполнение Контракта оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера.

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

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

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

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

В случае несогласия с какими-либо условиями Закупки и подлежащего впоследствии заключению Контракта Подрядчик вправе был не принимать участие в Закупке либо, в случае возникновения вопросов, связанных с содержанием документации, вправе направить Заказчику запрос о разъяснении положений документации.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков информацию об обществе с ограниченной ответственностью «СТРОЙДОРАЛЬЯНС» (ИНН 4011028083; 249091, Калужская область, Малоярославецкий р-н, г. Малоярославец, ул. Российских Газовиков, д. 25 к. 5, кв. 17) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта.
2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «СТРОЙДОРАЛЬЯНС» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату, следующую за датой размещения реестровой записи в реестре согласно пункту 17 Правил в соответствии с часовой зоной, в которой расположен орган контроля (согласно Приложению № 1).

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

Заместитель председателя комиссии

Члены комиссии:

Приложение № 1

Дата события*	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел	
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС
16.06.2023	20.06.2023	19.06.2023	0	20.06.2023	26.06.2023	23.06.2023	0	28.06.2023	28.06.2023

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