

Заказчику – МАДОУ «Детский сад № 95
«Планета детства»

ул. Якова Павлова, д. 7, корп. 2,

Великий Новгород, 173011

Участнику закупки –

ООО «СПЕЦСТРОЙ»

наб. Обводного канала, д. 191,

л. А, оф. 12,

г. Санкт - Петербург, 190103

Коломяжский пр., д. 20, л. А, пом.

8Н,

г. Санкт - Петербург, 197348

Исходящие № 2386/03 от 30.04.2020

РЕШЕНИЕ № РНП-53-27

по результатам проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения муниципального контракта и осуществления внеплановой проверки соблюдения законодательства Российской Федерации о контрактной системе

Резолютивная часть оглашена 27.04.2020

В полном объеме изготовлено 30.04.2020
Новгород

Великий

Комиссия по контролю за осуществлением закупок товаров, работ, услуг для

обеспечения государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Новгородской области (далее – Новгородское УФАС России, Управление) в составе:

Куриков И.А. – председатель Комиссии, заместитель руководителя - начальник отдела Управления;

Иванов А.Т. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления;

Петров Д.А. – член Комиссии, главный специалист-эксперт Управления,

в присутствии представителей:

- заказчик – Муниципальное автономное дошкольное образовательное учреждение «Детский сад № 95 «Планета детства» (173011, Великий Новгород, ул. Якова Павлова, д. 7, корп. 2; далее – МАДОУ «Детский сад № 95») – надлежащим образом уведомлен о месте и времени рассмотрения сведений, представителей не направил, заявил письменное ходатайство (вх. № 3157 от 24.04.2020 Новгородского УФАС России) о рассмотрении сведений в отсутствие своих представителей;

- участника закупки – Общества с ограниченной ответственностью «СПЕЦСТРОЙ» (ИНН: 7841394540; 190103, г. Санкт – Петербург, набережная Обводного канала, д. 191, лит. А, оф. 12; далее – ООО «СПЕЦСТРОЙ») (учредитель – ...; ИНН учредителя: ...) – (доверенность № ... от ...) и .. (доверенность № ... от ...),

рассмотрев сведения, поступившие от заказчика – МАДОУ «Детский сад № 95» об одностороннем отказе заказчика от исполнения муниципального контракта № 0350300011818000223 от 08.11.2018, заключенного с ООО «СПЕЦСТРОЙ» по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Детская дошкольная образовательная организация на 190 мест по адресу: Великий Новгород, ул. Якова Павлова, земельный участок 7 к 2», извещение № 0350300011818000223 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 05.10.2018,

УСТАНОВИЛА:

20.04.2020 в Новгородское УФАС России от заказчика – МАДОУ «Детский сад № 95» поступили сведения об одностороннем отказе заказчика от исполнения муниципального контракта № 0350300011818000223 от 08.11.2018, заключенного по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя)

путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Детская дошкольная образовательная организация на 190 мест по адресу: Великий Новгород, ул. Якова Павлова, земельный участок 7 к 2», извещение № 0350300011818000223 о проведении которого было размещено на официальном сайте 05.10.2018 (далее – Сведения).

Сведения представлены в соответствии с Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее – Правила).

Руководствуясь пунктом 11 Правил, на основании пункта 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) осуществлена внеплановая проверка соблюдения заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения муниципального контракта № 0350300011818000223 от 08.11.2018.

В результате рассмотрения Сведений и проведения внеплановой проверки установлено следующее.

05.10.2018 на официальном сайте было размещено извещение № 0350300011818000223 об осуществлении муниципальным заказчиком - Муниципальным казенным учреждением Великого Новгорода «Управление капитального строительства» (173007, Великий Новгород, ул. Каберова-Власьевская, д. 4; далее – МКУ «УКС») и уполномоченным органом - Комитетом по управлению муниципальным имуществом и земельными ресурсами Великого Новгорода (173007, Великий Новгород, ул. Мерецкова-Волосова, д. 13) закупки (определения поставщика) путем проведения электронного аукциона на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по строительству объекта «Детская дошкольная образовательная организация на 190 мест по адресу: Великий Новгород, ул. Якова Павлова, земельный участок 7 к 2» (начальная (максимальная) цена контракта – 162 643 913, 00 рублей).

Согласно протоколу № 0350300011818000223-1 рассмотрения заявок на участие в аукционе в электронной форме от 23.10.2018 на участие в рассматриваемом аукционе было подано 2 заявки, которые были признаны соответствующими требованиям документации об аукционе.

В соответствии с протоколом № 0350300011818000223-2 подведения итогов аукциона в электронной форме от 26.10.2018 рассматриваемый электронный аукцион был признан несостоявшимся в соответствии с частью 13 статьи 69 Закона о контрактной системе, победителем (единственным участником) признано ООО «СПЕЦСТРОЙ» с предложенной им ценой муниципального контракта 161 830 693, 43 рублей.

08.11.2018 между МКУ «УКС» и ООО «СПЕЦСТРОЙ» был заключен муниципальный контракт № 0350300011818000223 (далее – Муниципальный контракт).

Пунктом 1.1 Муниципального контракта установлено, что предметом контракта является: выполнение работ по строительству объекта «Детская дошкольная образовательная организация на 190 мест» по адресу: Великий Новгород, ул. Якова Павлова, земельный участок 7 к2.

В соответствии с пунктом 2.1 Муниципального контракта цена контракта составляет 161 830 693, 43 (Сто шестьдесят один миллион восемьсот тридцать тысяч шестьсот девяносто три) рубля 43 копейки в т.ч. НДС 24 686 037, 98 рублей.

Согласно пункту 5.1 Муниципального контракта срок выполнения (завершения) работ:

начало выполнения работ: с даты заключения муниципального контракта.

окончание выполнения работ: 01 октября 2019 года. Подрядчик имеет право выполнить работы досрочно.

Пунктом 11.1 Муниципального контракта установлено, что настоящий контракт вступает в действие с момента его подписания сторонами и действует до «31» декабря 2019 г. включительно, а в части расчетов и гарантийных обязательств - до полного их исполнения сторонами.

Согласно части 6 статьи 95 Закона о контрактной системе в случае перемены заказчика права и обязанности заказчика, предусмотренные контрактом, переходят к новому заказчику.

В соответствии с дополнительным соглашением № 5 от 26.12.2019 к Муниципальному контракту произошла перемена заказчика, полномочия заказчика по Муниципальному контракту были переданы МАДОУ «Детский сад № 95».

Как следует из Сведений, по состоянию на 24.03.2020 подрядчиком работы, предусмотренные пунктом 1.1 Муниципального контракта, в полном объеме выполнены не были, объект не создан, результат работ в виде готового объекта не передан заказчику.

Кроме того, подрядчиком в качестве обеспечения исполнения Муниципального контракта была представлена банковская гарантия, срок действия которой истек 31.01.2020.

Согласно пункту 8.4 Муниципального контракта в случае, если по каким-либо причинам обеспечение исполнения настоящего контракта перестало быть действительным, закончило свое действие или иным образом перестало обеспечивать исполнение Подрядчиком своих обязательств по настоящему

контракту, Подрядчик обязуется в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента, когда соответствующее обеспечение исполнения контракта перестало действовать, предоставить Заказчику иное (новое) надлежащее обеспечение исполнения контракта на тех же условиях, которые указаны в настоящей статье контракта.

Вместе с тем, несмотря на то, что изначально представленное подрядчиком обеспечение исполнения контракта перестало быть действительным (истек срок действия банковской гарантии), новое обеспечение исполнения Муниципального контракта подрядчиком представлено не было.

В адрес подрядчика заказчиком были направлены претензии:

- от 24.01.2020 № 11 с требованием предоставить новое обеспечение исполнения Муниципального контракта;
- от 13.02.2020 № 22 с требованием оплатить пени за нарушение сроков выполнения работ и предоставлением нового обеспечения исполнения Муниципального контракта;
- от 02.03.2020 № 39 с требованием оплатить штраф за неисполнение подрядчиком своих обязательств предоставлением нового обеспечения исполнения Муниципального контракта.

Данные претензии оставлены подрядчиком без удовлетворения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 310 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами.

Согласно пункту 12 части 1 статьи 64 Закона о контрактной системе документация об электронном аукционе должна содержать информацию о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта.

В соответствии с частью 4 статьи 64 Закона о контрактной системе к документации об электронном аукционе прилагается проект контракта, который является неотъемлемой частью этой документации.

Согласно части 10 статьи 83.2 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, указанных в документации и (или) извещении о закупке, заявке победителя электронной процедуры, по цене, предложенной победителем, либо по цене за единицу товара, работы, услуги, рассчитанной в соответствии с [частью 2.1](#) настоящей статьи, и максимальному значению цены контракта.

Согласно части 8 статьи 95 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.

В соответствии с частью 9 статьи 95 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.

Согласно пунктам 13.2, 13.4 Муниципального контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. 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 том числе и по основаниям, предусмотренным статьями 715, 723 ГК РФ.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ 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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 702 ГК РФ 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.

Пунктом 1 статьи 740 ГК РФ установлено, что по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

В соответствии с пунктом 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 2 статьи 405 ГК РФ если вследствие просрочки должника исполнение утратило интерес для кредитора, он может отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков.

Пунктом 3 статьи 708 ГК РФ установлено, что указанные в [пункте 2 статьи 405](#) настоящего Кодекса последствия просрочки исполнения наступают при нарушении конечного срока выполнения работы, а также иных установленных договором подряда сроков.

25.03.2020 заказчик – МАДОУ «Детский сад № 95» принял решение об одностороннем отказе от исполнения Муниципального контракта (исх. № 75 МАДОУ «Детский сад № 95»; далее – Решение об одностороннем отказе).

Из содержания Решения об одностороннем отказе следует, что основанием отказа МАДОУ «Детский сад № 95» от исполнения своих обязательств по Муниципальному контракту является его неисполнение подрядчиком в полном объеме (объект, являющийся предметом Муниципального контракта, не создан в установленный срок и не передан заказчику), непредоставление подрядчиком нового обеспечения исполнения Муниципального контракта, а также не уплата подрядчиком пеней.

ООО «СПЕЦСТРОЙ» в соответствии с письменными объяснениями (вх. № 3146 от 24.04.2020 Новгородского УФАС России) и устными объяснениями, данными его представителями на рассмотрении Сведений, просит не включать Сведения в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по совокупности следующих обстоятельств.

27.03.2020 на электронную почту главного инженера ОО «СПЕЦСТРОЙ» поступило письмо заказчика исх. № 78 от 27.03.2020 с целью предоставления подрядчиком данного письма в адрес Публичного акционерного общества «Азиатско-Тихоокеанский банк» для оформления банковской гарантии в качестве обеспечения исполнения Муниципального контракта. В вышеуказанном письме заказчик указывал, что сторонами заключено соглашение о продлении срока действия Муниципального контракта до 01.06.2020 и по состоянию на 27.03.2020 заказчик не имеет претензии к ООО «СПЕЦСТРОЙ» в отношении объемов, сроков и качества выполненных работ.

ООО «СПЕЦСТРОЙ» неоднократно обращалось в адрес заказчика с требованием о необходимости внесения изменений в проектно-сметную документацию в связи с ошибками, допущенными в ходе проектирования, а также отсутствия объемов работ, имеющих в проекте, в ведомостях выполнения работ и сметной документации. На момент расторжения Муниципального контракта решения по ряду спорных вопросов отсутствовали.

ООО «СПЕЦСТРОЙ» в Арбитражный суд Новгородской области подано исковое заявление (дело № А44-393/2020) о продлении срока выполнения работ в связи с возникшими обстоятельствами, не зависящими от подрядчика и не позволяющими выполнить работы в установленный Муниципальным контрактом срок.

За время выполнения работ ООО «СПЕЦСТРОЙ» был выполнен комплекс

дополнительных работ, не учтенных проектно-сметной документацией. Оплата данных работ заказчиком произведена не была. При условии принятия таких работ заказчиком в зачет неотработанного аванса, данная сумма существенно изменится.

ООО «СПЕЦСТРОЙ» считает требование заказчика об оплате пеней за нарушение сроков исполнения Муниципального контракта незаконным в связи с необходимостью выполнения дополнительных работ. От заказчика до настоящего времени не поступало требований о необходимости выполнения неучтенных проектно-сметной документацией работ. При необходимости выполнения данных работ заказчик обязан предоставить согласованный с заинтересованными службами и утвержденный в производство работ сметный расчет, а также измененную проектную документацию. Данными действиями заказчик нарушает условия Муниципального контракта.

В том, что в установленный Муниципальным контрактом срок объект возведен не был, вина подрядчика отсутствует.

Кроме того, ООО «СПЕЦСТРОЙ» отмечает, что данным подрядчиком также выполняются работы по строительству детской дошкольной образовательной организации на 190 мест» по адресу: Великий Новгород, ул. Вересова, земельный участок 4 (муниципальный контракт № 0350300011818000236), заключенный с МКУ «УКС». В ходе выполнения работ по данному муниципальному контракту ООО «СПЕЦСТРОЙ» столкнулось с аналогичными обстоятельства, препятствующими его исполнению в установленный сроки.

ООО «СПЕЦСТРОЙ» в Арбитражный суд Новгородской области было подано исковое заявление о продлении сроков выполнения работ (дело № А44-8376/2019). В продлении срока выполнения работ по муниципальному контракту № 0350300011818000236 судом было отказано, при этом, суд отметил, что в действиях ООО «СПЕЦСТРОЙ» при исполнении данного муниципального контракта отсутствовало недобросовестное поведение, неисполнение контракта в срок вызвано объективными причинами, истец (ООО «СПЕЦСТРОЙ») сообщал заказчику о невозможности приступить к работам в срок.

Получение банковской гарантии возможно только в случае подписания сторонами Муниципального контракта дополнительного соглашения о продлении срока действия Муниципального контракта.

Изначально заниженные сметные расценки на стоимость выполнения работ, а также учтенные проектно-сметной документацией материалы (цены не соответствуют действительности, приложенные коммерческие предложения не актуальны, часть заложенных в проект материалов снята с производства), фактические затраты ООО «СПЕЦСТРОЙ» на выполнение дополнительных работ (в том числе которые не принимает Заказчик: армирование монолитных конструкций, изготовление пространственных каркасов), доставка материалов до объекта (согласно сметы доставка заложена в

радиусе 30км), неучтенные в сметной документации трудозатраты рабочих-строителей и механизмы на отдельные операции, привело к тому, что фактически сумма подлежащего возврату аванса уже израсходована ООО «СПЕЦСТРОЙ».

ООО «СПЕЦСТРОЙ» намеревается обратиться в арбитражный суд с целью взыскания с заказчика денежных средств за выполненные дополнительные работы.

С учетом вышеизложенного, ООО «СПЕЦСТРОЙ» просит не включать Сведения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Изучив доводы сторон, Комиссия Новгородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Вопросы начисления неустоек (штрафов, пеней) за неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами условий Муниципального контракта не относятся к компетенции антимонопольного органа, разрешение данных споров осуществляется в судебном порядке.

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.

По смыслу указанной нормы для возникновения гражданско-правовых последствий в виде расторжения договора достаточно наличия подтверждения вручения подрядчику Решения об одностороннем отказе с использованием любого способа и средства связи, позволяющего

зафиксировать его получение подрядчиком.

В соответствии с частью 13 статьи 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 (исполнителя, подрядчика) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

25.03.2020 Решение об одностороннем отказе было вручено лично генеральному директору ООО «СПЕЦСТРОЙ» ...

Данный факт считается надлежащим уведомлением подрядчика о принятом Решении об одностороннем отказе.

31.03.2020 Решение об одностороннем отказе было размещено на официальном сайте.

02.04.2020 Решение об одностороннем отказе также было направлено заказчиком в адрес ООО «СПЕЦСТРОЙ» заказным письмом с уведомлением о вручении (получено 08.04.2020).

Согласно части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 25.03.2020 № 206 «Об объявлении в Российской Федерации нерабочих дней» в целях обеспечения санитарно-эпидемиологического [благополучия](#) населения на территории Российской Федерации и в соответствии со [статьей 80](#) Конституции Российской Федерации были установлены с 30 марта по 3 апреля 2020 года нерабочие дни с [сохранением](#) за работниками заработной платы.

Письмом исх. № 628 от 27.03.2020 ООО «СПЕЦСТРОЙ» уведомило заказчика о том, что в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 25.03.2020 № 206 приостанавливает работы на объекте «Детская дошкольная образовательная организация на 190 мест по адресу: Великий Новгород, ул. Якова Павлова, земельный участок 7 к 2» на 7 календарных дней.

В связи с тем, что в период с 30.03.2020 по 05.04.2020 подрядчик не осуществлял деятельность по строительству объекта, данный период не может учитываться при расчете срока, предоставленного подрядчику для устранения нарушений условий Муниципального контракта, послуживших основанием для принятия Решения об одностороннем отказе.

Согласно статье 193 ГК РФ если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

В течение установленного Законом о контрактной системе срока с даты надлежащего уведомления заказчиком подрядчика об одностороннем отказе от исполнения Муниципального контракта, ООО «СПЕЦСТРОЙ» не предпринимало мер по его исполнению, работы по возведению объекта продолжены не были, новая банковская гарантия в качестве обеспечения исполнения Муниципального контракта представлена не была.

Кроме того, 01.04.2020 ООО «СПЕЦСТРОЙ» в адрес ресурсоснабжающих организации были направлены письма о приостановлении водоснабжения, теплоснабжения, электроэнергии в связи с расторжением Муниципального контракта.

Таким образом, Решение об одностороннем отказе вступило в силу и Муниципальный контракт считается расторгнутым с 14.04.2020.

14.04.2020 на основании акта приема-передачи строительной площадки и объекта незавершенного строительства заказчику был передан незавершенный объект строительства для дальнейшего завершения строительства.

При этом, Комиссия Новгородского УФАС России также отмечает следующее.

Как следует из Муниципального контракта, его предметом является выполнение работ по строительству объекта «Детская дошкольная образовательная организация на 190 мест» по адресу: Великий Новгород, ул. Якова Павлова, земельный участок 7 к 2.

В установленный Муниципальным контрактом срок (до 01.10.2019) подрядчиком строительство объекта завершено не было, по состоянию на 27.04.2020 объект также завершен не был.

Недочеты, допущенные проектировщиком при подготовке проектно-сметной документации, не освобождают подрядчика от необходимости исполнения Муниципального контракта. Из имеющейся в материалах дела переписки сторон следует, что заказчики (МКУ «УКС» и МАДОУ «Детский сад № 95») не уклонялись от решения возникающих в ходе исполнения Муниципальным контракта вопросов (в том числе в отношении проектно-сметной

документации), возникающие вопросы не оставались без ответов.

Кроме того, ООО «СПЕЦСТРОЙ» в ходе переписки указывало, что подрядчик планирует выйти в график производства работ за счет увеличения темпов работ и завершить работы по объекту в установленные сроки (исх. № 265 от 17.05.2019 ООО «СПЕЦСТРОЙ»).

Однако, как уже отмечалось, строительство объекта не было завершено.

Согласно представленной заказчиком информации, подрядчиком было произведено работ (по актам КС-2) на сумму 67 087 641, 00 рублей, из них:

- в 2018-2019 гг. – на сумму 51 839 028, 60 рублей;

- в 2020 г. – на сумму 15 248 612, 40 рублей.

В соответствии с пунктом 3.2 Муниципального контракта авансирование по настоящему контракту предусматривается в размере 30 % от цены контракта. Аванс уплачивается заказчиком путем перечисления денежных средств на расчетный счет подрядчика в срок до 20.12.2018 года.

Согласно пункту 3.4 Дополнительного соглашения № 2 от 21.03.2020 к Муниципальному контракту погашение аванса производится пропорционально, в размере 30% от фактически выполненных подрядчиком объемов работ.

Заказчиками (МКУ «УКС» и в дальнейшем МАДОУ «Детский сад № 95») в рамках Муниципального контракта подрядчику всего было выплачено 92 087 327, 41 рублей (в том числе аванс 30%).

Подрядчиком не была отработана сумма уплаченного аванса в размере 24 999 686, 41 рублей.

Данный факт подтверждается актом сверки взаимных расчетов за период с 01.01.2020-15.04.2020. Согласно данному акту (подписан со стороны ООО «СПЕЦСТРОЙ» ...) по Муниципальному контракту имеется задолженность ООО «СПЕЦСТРОЙ» в пользу МАДОУ «Детский сад № 95» в размере 24 999 686, 41 рублей.

При этом, подрядчик, несмотря на претензию заказчика (исх. № 81 от 02.04.2020), сумму неотработанного аванса до настоящего времени не вернул.

Довод ООО «СПЕЦСТРОЙ» о том, что в случае принятия заказчиком выполненных подрядчиком дополнительных работ сумма неотработанного аванса значительно уменьшится, является несостоятельным. По состоянию на 27.04.2020 данные дополнительные работы заказчиком не приняты, в связи с чем, основания для оплаты таких работ отсутствуют. Кроме того, как следует из письменных пояснении заказчика (вх. № 3191 от 27.04.2020

Новгородского УФАС России), сумма неутвержденных выполненных подрядчиком дополнительных работ составляет 476 898, 00 рублей и не может считаться «значительной» с учетом того, что сумма неотработанного аванса составляет 24 999 686, 41 рублей.

Согласно пункту 3 статьи 715 ГК РФ если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

При этом, несмотря на несоблюдение сроков выполнения работ подрядчик 05.03.2020 принял решение исх. № 585 о приостановке работ, поскольку заказчиком были оставлены без ответа письма подрядчика о необходимости утверждения проектных решений (исх. номера данных писем подрядчика приведены).

В ответе на данное письмо (исх. № 42 от 06.03.2020) заказчик указал, что ряд писем в его адрес не поступал, по остальным обозначенным моментам ведется работа (ответ либо дан, либо подготавливается компетентными специалистами). При этом, заказчик в данном ответе также указал, что подрядчиком не выполняются требования о предоставлении локальных смет на дополнительные виды работ, что не позволяет определиться с объемами дополнительных работ и источниками их финансирования. Приостановление работ на объекте в полном объеме является неоправданной мерой.

Как указывало ООО «СПЕЦСТРОЙ» в своих вышеуказанных письменных объяснениях, 27.03.2020 на электронную почту главного инженера подрядчика поступило письмо заказчика исх. № 78 от 27.03.2020, в котором заказчик указал, что между сторонами Муниципального контракта заключено соглашение о продлении срока выполнения работ до 01.06.2020 и по состоянию на 27.03.2020 заказчик не имеет претензии к подрядчику.

Уведомлением Новгородского УФАС России от 22.04.2020 рассмотрение Сведений было назначено на 27.04.2020 в 11 часов 30 минут.

27.04.2020 в рассмотрении Сведений был объявлен перерыв до 17 часов 30 минут 27.04.2020, от заказчика были запрошены дополнительные письменные пояснения, в которых заказчик, в том числе, должен был **подтвердить или опровергнуть факт направления им в адрес подрядчика письма исх. № 78 от 27.03.2020** МАДОУ «Детский сад № 95».

В письменных пояснениях (вх. № 3191 от 27.04.2020 Новгородского УФАС России) заказчик отметил, что такое письмо в адрес ООО «СПЕЦСТРОЙ» им не направлялось. Вопрос направления такого письма действительно обсуждался в январе 2020 года, однако, ненадлежащее исполнение подрядчиком своих обязательств привело к тому, что заказчик отказался от

подписания и направления такого письма. Исх. № 78 МАДОУ «Детский сад № 95» присвоен другому документу – письму «Проверка локальной сметы» от 26.03.2020 (копия представлена в материалы Сведений), которое адресовалось ООО «СПЕЦСТРОЙ».

Таким образом, достоверность **письма исх. № 78 от 27.03.2020** МАДОУ «Детский сад № 95» опровергнута самим заказчиком.

Кроме того, Комиссия Новгородского УФАС России также отмечает, что с ООО «СПЕЦСТРОЙ» было заключено три муниципальных контракта (с учетом настоящего Муниципального контракта) на строительство детских дошкольных образовательных учреждений на территории Великого Новгорода. Ни один из контрактов ООО «СПЕЦСТРОЙ» исполнен не был, все контракты были расторгнуты. При этом, контракт на выполнение работ по строительству объекта «Детская дошкольная образовательная организация на 190 мест» по адресу: Великий Новгород, Речная ул., земельный участок 37» был заключен 16.12.2019 (извещение об осуществлении закупки было размещено на официальном сайте 25.11.2019).

То есть, имея неисполненные обязательства по Муниципальному контракту (срок выполнения работ на тот момент уже истек), ООО «СПЕЦСТРОЙ» подало заявку на строительство еще одного детского дошкольного образовательного учреждения на территории Великого Новгорода (по которому у предыдущего подрядчика также возникали вопросы к проектной документации) вместо того, чтобы завершить работы по Муниципальному контракту как можно в более короткий срок.

Согласно положениям **абзаца 3 пункта 1 статьи 2** ГК РФ, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, должны быть зарегистрированы в этом качестве в установленном законом порядке, если **иное** не предусмотрено настоящим Кодексом.

Участник закупки, осуществляющий предпринимательскую деятельность путем участия в государственных и муниципальных закупках, самостоятельно несет ответственность и риски наступления негативных последствий, связанных с невозможностью исполнения заключаемых контрактов.

Подавая заявку на участие в аукционе, ООО «СПЕЦСТРОЙ» выразило согласие на выполнение работ на условиях, указанных в документации об аукционе, в том числе выразило согласие со всеми видами указанных в ней работ и сроками исполнения контракта.

При решении вопроса о включении сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольный орган проверяет, имел ли место факт

неисполнения (ненадлежащего) исполнения своих обязательств поставщиком (подрядчиком, исполнителем) и является ли это нарушение существенным (Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 12.03.2020 № 308-ЭС19-23241 по делу № А32-47028/2018).

Срок выполнения работ является существенным условием договора подряда.

В установленный Муниципальным контрактом срок работы в полном объеме выполнены не были. Срок действия банковской гарантии, представленной в качестве обеспечения исполнения контракта, истек, нового обеспечения исполнения контракта подрядчиком представлено не было.

При этом, несмотря на утверждение ООО «СПЕЦСТРОЙ» о том, что завершение работ по данному объекту невозможно без внесения изменений в проектную документацию и вина за неисполнение Муниципального контракта лежит исключительно на проектировщике, а также заказчиках (МКУ «УКС» и МАДОУ «Детский сад № 95»), подрядчик не воспользовался своим правом на односторонний отказ от исполнения Муниципального контракта, предусмотренный частями 19-21 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Вышеизложенное позволяет прийти к выводу о недобросовестном поведении ООО «СПЕЦСТРОЙ» при исполнении Муниципального контракта, которое привело к срыву строительства социально значимого объекта – дошкольного образовательного учреждения.

По смыслу части 1 статьи 12 Закона о контрактной системе заказчики, реализуя принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективность осуществления закупок, при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд. Одним из таких средств, обеспечивающих заказчикам возможность достижения планируемых результатов, является ведение реестра недобросовестных поставщиков участников (подрядчиков, исполнителей), в который 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.

С учетом изложенного следует признать, что применительно к рассматриваемому случаю охраняемые законом права и интересы жителей Великого Новгорода, дети которых состоят в очереди на зачисление в детские сады, нарушены.

Являясь участником аукциона и став его победителем, а также имея опыт исполнения иных государственных и муниципальных контрактов, ООО «СПЕЦСТРОЙ» должно было осознавать все последствия невыполнения в установленный срок работ по Муниципальному контракту.

В соответствии с частью 2 статьи 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.

ООО «СПЕЦСТРОЙ» в Арбитражный суд Новгородской области подано исковое заявление о внесении изменений в пункт 5.1 Муниципального контракта и продлении окончания выполнения работ на 4 месяца, до 01.02.2020. При этом, данное заявление было подано только 30.01.2020, то есть по прошествии почти 4 месяцев с даты, когда данный объект должен был быть сдан подрядчиком (01.10.2019).

На момент рассмотрения Сведений непосредственно Решение об одностороннем отказе не было оспорено подрядчиком в судебном порядке.

Ссылка ООО «СПЕЦСТРОЙ» на решение Арбитражного суда Новгородской области от 27.11.2019 по делу № А44-8376/2019 не является надлежащим доказательством добросовестного поведения ООО «СПЕЦСТРОЙ» при исполнении Муниципального контракта, поскольку выводы суда по вышеуказанному делу относятся к спору по иному муниципальному контакту с иными обстоятельствами.

Учитывая вышеизложенное, и поскольку порядок принятия Решения об одностороннем отказе заказчиком был соблюден, основания для принятия такого решения у заказчика имелись, решение вступило в силу, не отменено заказчиком и не оспорено в судебном порядке, Сведения о недобросовестном подрядчике, представленные МАДОУ «Детский сад № 95» в отношении ООО «СПЕЦСТРОЙ», подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При проведении внеплановой проверки соблюдения процедуры одностороннего отказа от исполнения Муниципального контракта нарушений Закона о контрактной системе в действиях заказчика – МАДОУ «Детский сад № 95» не усматривается.

Руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные заказчиком – Муниципальным автономным дошкольным образовательным учреждением «Детский сад № 95 «Планета детства» (173011, Великий Новгород, ул. Якова Павлова, д. 7, корп. 2) по факту одностороннего отказа заказчика от исполнения муниципального контракта № 0350300011818000223 от 08.11.2018, заключенного с Обществом с ограниченной ответственностью «СПЕЦСТРОЙ» (ИНН: 7841394540; 190103, г. Санкт – Петербург, набережная Обводного канала, д. 191, лит. А, оф. 12) (учредитель – ...; ИНН учредителя: ...) по итогам осуществления закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по строительству объекта «Детская дошкольная образовательная организация на 190 мест по адресу: Великий Новгород, ул. Якова Павлова, земельный участок 7 к 2», извещение № 0350300011818000223 о проведении которого было размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет» по адресу: www.zakupki.gov.ru 05.10.2018, включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года.

2. Нарушений законодательства о контрактной системе в результате проведения внеплановой проверки факта одностороннего отказа заказчика - Муниципального автономного дошкольного образовательного учреждения «Детский сад № 95 «Планета детства» от исполнения муниципального контракта № 0350300011818000223 от 08.11.2018, не установлено.

Председатель Комиссии
Куриков

И.А.

Члены Комиссии

А.Т. Иванов

Д.А. Петров

Приложение: Таблица, содержащая информацию о включении сведений об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на 1 л. в 1 экз.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех

месяцев со дня его принятия.