

Решение № РНП-55-22/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

07 февраля 2018 г.

г. Омск

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

<...>

<...>

<...>

- сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Компания РДС» (далее – ООО «Компания РДС», Общество, подрядчик, победитель), представленные казенным учреждением Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» (далее – заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.382477, заключенного 08.09.2017 при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Омск - Одесское - граница Республики Казахстан выборочно в Одесском муниципальном районе Омской области (извещение № 0152200004717000785, идентификационный код закупки 172550205024455030100101280034211244) (далее – электронный аукцион, контракт № Ф.2017.382477 от 08.09.2017),

в присутствии представителей:

Главного управления контрактной системы Омской области (далее – Уполномоченный орган) – <...> (доверенность от 22.09.2017 № 90);

заказчика – <...> (доверенность от 06.02.2018 № 15), <...> (доверенность от 06.02.2018 № 14), <...> (доверенность от 04.07.2017 № 78), <...> (доверенность от 18.10.2017 № 117);

Общества – <...> , директора; <...> (доверенность от 07.02.2018 № 7)

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 604 от 24.01.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 28.07.2017 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) уполномоченным органом было размещено извещение № 0152200004717000785 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 47023680,94 руб.

28.07.2017 размещен протокол рассмотрения первых частей заявок, в котором указано, что на участие в аукционе поступило девять заявок, все участники закупки допущены к участию в аукционе.

В соответствии с протоколом проведения электронного аукциона от 18.08.2017 в электронном аукционе приняли участие пять участников закупки, наименьшая цена контракта предложена участником с порядковым номером заявки 3 с ценой контракта 45377852,07 руб., при этом снижение начальной (максимальной) цены составило 3,5 %.

В протоколе подведения итогов электронного аукциона от 23.08.2017 указано, что заявки пяти участников признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе, участник с порядковым номером 3 - ООО «Компания РДС» признано победителем с ценой контракта 45377852,07 руб.

23.08.2017 протокол подведения итогов размещен на официальном сайте ЕИС.

Из информации, представленной электронной торговой площадкой ООО «РТС-тендер» (вх. от 30.01.2018 № 746э), на запрос Омского УФАС России (исх. от 29.01.2018 № 743э) о хронологии действий заказчика и ООО «Компания РДС», связанных с заключением контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017, следует:

28.08.2017 заказчиком направлен проект контракта победителю на подпись.

04.09.2017 участником прикреплено обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии, участником подписан проект контракта.

04.09.2017 заказчиком направлен подписанный победителем проект контракта на доработку.

05.09.2017 победителем подписан проект контракта.

08.09.2017 заказчиком подписан проект контракта.

Первоначально 12.10.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 в связи с неисполнением договорных обязательств по контракту, данное решение 13.10.2017 размещено заказчиком на официальном сайте ЕИС.

20.10.2017 заказчиком принято решение об отмене решения от 12.10.2017 в связи с устранением Обществом нарушений и обязательств, послуживших основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017.

28.12.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с невыполнением Обществом работ в установленный контрактом срок, которое в тот же день размещено заказчиком на официальном сайте ЕИС.

22.01.2018 контракт № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 расторгнут.

23.01.2018 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017.

2. Рассмотрев представленные материалы и заслушав пояснения представителей сторон, в результате проверки сведений, представленных заказчиком, на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Компания РДС» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

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

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

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

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

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

Согласно пункту 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

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

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

Статьей 309 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации установлено, что

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

Согласно пункту 1 статьи 432 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 740 ГК РФ предусмотрено, 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.

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 (часть 2 статьи 715 ГК Российской Федерации).

Таким образом, условие о сроках выполнения работы является существенным для

договора строительного подряда.

В силу части 1 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

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

В разделе «Наименование объекта закупки» извещения № 0152200004717000785 указано: «Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Омск - Одесское - граница Республики Казахстан выборочно в Одесском муниципальном районе Омской области»; разделом «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения № 0152200004717000785 предусмотрено: «Начало срока – день заключения контракта; окончание срока – 15 октября 2017 года. Работы выполняются в соответствии с Календарным графиком выполнения работ (Приложение № 2 к контракту)».

Аналогичное наименование объекта закупки и сроки завершения работы указаны в абзаце 1 преамбулы и в части 17 документации об электронном аукционе соответственно.

Пунктами 1.1 - 1.4 Раздела 1 «Предмет контракта» контракта установлено следующее:

«1.1. Подрядчик обязуется по заданию Государственного заказчика в установленный настоящим контрактом срок выполнить работы по ремонту автомобильной дороги Омск - Одесское - граница Республики Казахстан выборочно в Одесском муниципальном районе Омской области (далее соответственно – объект, работы) и сдать их результат Государственному заказчику, а Государственный заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его в соответствии с настоящим контрактом.

1.2. Работы по настоящему контракту выполняются Подрядчиком в соответствии с Заказом на выполнение работ (Приложение № 1 к настоящему контракту) из его товаров, материалов используемых при выполнении работ (далее – товары).

1.3. Место выполнения работ: Российская Федерация, Омская область, Одесский

муниципальный район, автомобильная дорога Омск – Одесское – граница Республики Казахстан выборочно.

1.4. Срок выполнения работ: начало срока – день заключения настоящего контракта; окончание срока – 15 октября 2017 года. Работы выполняются в соответствии с Календарным графиком выполнения работ, согласованным Государственным заказчиком в соответствии с пунктом 7.2.3. настоящего контракта».

Таким образом, началом срока ремонта дороги считается 08.09.2017, датой окончания ремонта дороги – 15.10.2017.

В Приложении № 1 «Заказ на выполнение работ» к государственному контракту № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 в табличной форме указано наименование объекта закупки, его описание, объем выполняемых работ, стоимость работ (руб.), а именно:

Заказ на выполнение работ

Наименование объекта закупки	Код ОКПА	Описание объекта закупки, объем выполняемых работ	Стоимость работ, руб.
Выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Омск - Одесское - граница Республики Казахстан выборочно в Одесском муниципальном районе Омской области	42.11.20.000	Работы выполняются в соответствии с ведомостью объемов работ (Приложение № 1 к Заказу на выполнение работ) с применением товаров, используемых при выполнении работ (Приложение № 1 к Заказу на выполнение работ).	45377852,07

В разделах 1-3 ведомости объемов работ (Приложение № 1 к Заказу на выполнение работ) указаны виды работ по ремонту автомобильной дороги, в том числе такие, как укрепление обочин посевом трав (пункт 12 раздела 2 Присыпные обочины), разметка проезжей части краской сплошной линией шириной 0,1 м и разметка проезжей части краской прерывистой линией шириной 0,1 м (пункты 13 и 14 раздела 3 Разметка соответственно).

Согласно подпункту 7.2.2.1 части 7.2 раздела 7 «Права и обязанности сторон» контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 заказчик обязан в течение 1 рабочего дня со дня заключения контракта «7.2.2.1. передать Подрядчику по акту приема-передачи объект».

При этом в течение 1 рабочего дня со дня получения от Подрядчика Календарного

графика выполнения работ согласовать его. Согласованный Календарный график выполнения работ является неотъемлемой частью настоящего контракта (пункт 7.2.3 раздела 7 Права и обязанности сторон контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017).

В соответствии с подпунктами 7.4.2.1 и 7.4.2.2 части 7.4 раздела 7 «Права и обязанности сторон» контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 подрядчик обязан:

«7.4.2.1. принять от Государственного заказчика по акту приема-передачи объект в соответствии с пунктом 7.2.2.1 настоящего контракта;

7.4.2.2. предоставить Государственному заказчику на согласование Календарный график выполнения работ, локальный сметный расчет согласно ведомости объема работ, в письменной форме сведения об ответственном представителе Подрядчика, который уполномочен руководителем на основании доверенности, выданной в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, представлять интересы Подрядчика в ходе осуществления контроля и надзора за выполнением работ, приемки выполненных работ, в том числе подписывать документы, предусмотренные настоящим контрактом».

Частью 14 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями [частей 8 - 26 статьи 95](#) настоящего Федерального закона.

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

В соответствии с частью 9 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 7.1.5 раздела 7 «Права и обязанности Сторон» и пунктом 11.7 раздела 11 «Заключительные положения» контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 соответственно установлено:

«7.1.5. Государственный заказчик имеет право принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для с одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств»;

«11.7. Расторжение настоящего контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны настоящего контракта от исполнения настоящего контракта в соответствии с гражданским [законодательством](#)».

На основании пункта 11.1 раздела 11 «Заключительные положения» контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 контракт вступает в силу с момента его подписания и действует по 29 декабря 2017 года.

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

На основании части 6 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в случае расторжения контракта по решению суда или в случае [одностороннего отказа](#) заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную [частью 3](#) настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

В течение десяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в [частях 4 - 6](#) настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную [частью 3](#) настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов (часть 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе).

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

Частью 13 указанной статьи предусмотрено, что решение заказчика об

одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Поскольку по состоянию на 12.10.2017 подрядчик к работам не приступил, заказчиком 12.10.2017 принято решение об одностороннем отказе от исполнения указанного контракта, которое 13.10.2017 в соответствии с требованиями части 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе размещено на официальном сайте ЕИС.

В качестве основания одностороннего отказа от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 в решении от 12.10.2017 заказчиком указано следующее:

«В соответствии с п. 1.4 Контракта начало срока выполнения работ день заключения контракта, окончание срока выполнения работ-15 октября 2017 года, однако в установленный срок Подрядчик к работам не приступил.

Кроме того, работы должны выполняться в соответствии с календарным графиком выполнения работ, согласованным Государственным заказчиком в соответствии с п. 7.2.3. Согласно п.п. 7.4.2.2. п. 7.4.2. Контракта Подрядчик обязан предоставить Заказчику на согласование Календарный график выполнения работ в течение 2 рабочих дней. Однако в нарушение вышеуказанного пункта, до настоящего момента календарный график, составленный надлежащим образом и соответствующий условиям Контракта, предоставлен не был».

Решение от 12.10.2017 (исх. № 04-10/3162) об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 было направлено Обществу следующими способами:

- 16.10.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64409916163171) по адресу Общества, указанному в контракте: 644046, г. Омск, пр. Пушкина, д. 113. Согласно распечатке с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» данное почтовое отправление с идентификационным номером 64409916163171 получено Обществом 18.10.2017;

- 13.10.2017 по адресу электронной почты ООО «Компания РДС» rds55@bk.ru.

В соответствии с требованием части 14 статьи 95 Федерального 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.

Воспользовавшись правом на устранение нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от его исполнения, Общество в письме от 17.10.2017, направленном в адрес заказчика, просит отменить решение от 12.10.2017 исх. № 04-10/3162 об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017, а также согласовать сроки выполнения условий (обязательств) по указанному контракту.

Одновременно в письме от 17.10.2017 Общество указывает на причины задержки исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017, а именно о необходимости получения Подрядчиком разрешения на работу в Пограничном управлении Федеральной службы безопасности по Омской области (далее – ПУ ФСБ по Омской области) в пятикилометровой приграничной зоне, порядок получения которого не был оговорен государственным контрактом.

В связи с тем, что по состоянию на 28.12.2017 работы подрядчиком были выполнены не в полном объеме, остальные работы на сумму 16929322,54 руб. выполнены некачественно, заказчиком 28.12.2017 принято решение об одностороннем отказе от исполнения указанного контракта, которое в этот же день в соответствии с требованиями части 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе размещено на официальном сайте ЕИС в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах № 0352200000117000011» и направлено Обществу следующими способами:

- 29.12.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64409918058048) по адресу Общества, указанному в контракте: 644046, г. Омск, пр. Пушкина, д. 113. Согласно распечатке с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» и представленной заказчиком в материалах обращения копии уведомления о вручении данное почтовое отправление с идентификационным номером 64409918058048 получено 09.01.2018 по доверенности № 147 <...>; уведомление о вручении Обществу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта получено заказчиком 11.01.2018;

- 28.12.2017 по адресу электронной почты ООО «Компания РДС» rds55@bk.ru.

Вышеуказанная хронология свидетельствует о том, что заказчиком был соблюден порядок надлежащего уведомления Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017, предусмотренный частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Датой надлежащего уведомления Общества об отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 в одностороннем порядке признается дата 11.01.2018, то есть дата, когда заказчику стало известно о вручении подрядчику решения от 28.12.2017 (исх. № 07-08/3903), направленного заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64409918058048).

Соответственно датой расторжения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 является 22.01.2018.

23.01.2018 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017.

В целях проверки фактов указанных сведений Омским УФАС России направлено в адрес ООО «Компания РДС» письмо (исх. от 29.01.2018 № 03-742э) с предложением о представлении письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 07.02.2018 в 10:40 час. настоящего обращения Заказчика.

На указанный запрос Обществом представлены (вх. от 05.02.2012 № 977э) письменные пояснения следующего содержания:

«КУ Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» обратилось в Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области (вх. 604 от 24.01.2018 года) с заявлением о включении сведений об ООО «Компания «РДС» в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 года.

Названное заявление заказчик мотивирует тем, что ООО «Компания РДС» работы частично выполнены некачественно и с нарушением срока выполнения.

С указанным требованием заказчика не согласны, полагаем, что отсутствуют основания включать сведений об ООО «Компания «РДС» в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

В соответствии с ч. 2 ст. 104 ФЗ № 44-ФЗ от 05.04.2013 (ред. от 31.12.2017) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» 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.

Таким образом, исходя из положений названной нормы, применительно к нашей ситуации, полагаем, что требование заказчика о размещении указанных сведений может быть удовлетворено только лишь, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт о направленности действий ООО «Компания РДС» на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения, что привело к существенным нарушениям нами условий контракта.

Включение хозяйствующего субъекта в названный реестр 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 хозяйствующего субъекта в течение двух лет участвовать в

государственных (муниципальных) торгах.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником размещения заказа принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств.

Из разъяснений Конституционного Суда Российской Федерации, изложенных в Постановлениях от 30.07.2001 [N 13-П](#) и от 21.11.2002 [N 15-П](#), следует, что меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям [Конституции](#) Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, считаем, что антимонопольный орган при рассмотрении вопроса о применении к хозяйствующему субъекту меры публично-правовой ответственности, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов, в какой бы форме она ни проявлялась и как бы ни было распределено бремя ее доказывания.

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, принимая во внимание тот факт, что последствия по наложению санкции в виде включения сведений об ООО «Компания РДС» в реестр недобросовестных поставщиков могут иметь тяжкий экономический характер.

При этом нужно учитывать и то, что подрядчик за все время действия контракта, а также на сегодняшний день предпринимал все возможные меры к своевременному и качественному выполнению условий указанного контракта.

Кроме того, полагаем, что отказ заказчика от контракта является недействительным в силу положений, изложенных ниже.

Отказываясь от контракта заказчик сослался на нормы ч. 9 ст. 95, ч. 2 ст. 715, ч. 3 ст. 723 ГК РФ, в соответствии с которыми 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; 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; 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.

В то же время, при исследовании сложившейся ситуации необходимо учитывать следующее.

08 сентября 2017 г. между ООО «Компания РДС» и Казенным учреждением Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» был заключен Государственный контракт № Ф.2017.3 82477 на выполнение подрядных работ по ремонту автомобильной дороги Омск - Одесское - граница Республики Казахстан выборочно в Одесском муниципальном районе Омской области.

В соответствии с п. 7.2.2. и п. 7.2.2.1. Государственный заказчик обязан был в течении 1 (одного) рабочего дня со дня заключения настоящего контракта передать Подрядчику по акту приема-передачи объект.

Однако, заказчик передал нам участок автомобильной дороги км 106+490-км 108+010 и км 108+360-км.111+040 только 18.09.2017 г. вместо предусмотренного контрактом 09.09.2017 г., что подтверждается актом - приема-передачи объекта.

Кроме того, как выяснилось в процессе выполнения работ, участок трассы был передан с ошибками (нарушениями), а именно по акту начало участка км 106+490 не соответствует фактическому значению, в результате чего ООО "Компания РДС" пришлось самостоятельно определять границы участка дороги.

Так же важно обратить внимание на то, что после приемки нами объекта в работу и начала выполнения работ по контракту нами было установлено, что объект находится в пятикилометровой приграничной зоне, о чем не было указано ни в контракте ни в документации об электронном аукционе (требования аукциона).

Между тем, согласно Приказа ФСБ РФ от 15.10.2012 г. № 515 «Об утверждении Правил пограничного режима» проезд в 5-и километровую зону осуществляется только по пропускам (разрешению), выданным в Пограничном управлении ФСБ России.

Однако, государственным контрактом № Ф.2017.382477 и документацией об электронном аукционе (требованиями аукциона) данное разрешение (пропуск) не предусмотрено как обязательный прилагаемый к контракту документ, так же как и не предусмотрена обязанность Подрядчика организовать работу по его получению, что по сути является существенным условием контракта, поскольку это требует значительных и временных и финансовых затрат.

В связи с тем, что объект находится в пятикилометровой приграничной зоне и Подрядчик не имеет возможности производить на нем работы без разрешения (пропуска), ООО "Компания РДС" 12.09.2017 г. (до передачи объекта по акту приема-передачи Подрядчику) было направлено письмо № 60 от 12.09.2017г. в пограничное управление ФСБ России по Омской области для получения разрешения на работу в приграничной зоне.

Важно отметить, что до заключения Государственного контракта № Ф.2017.382477 ООО "Компания РДС" не имело оснований для направления ходатайства в пограничное управление ФСБ России по Омской области для получения разрешения на работу в приграничной зоне.

Согласно приказа ФСБ России от 13.11.2012г. № 572 разрешения на работу в приграничной зоне оформляется для граждан РФ в течении 30 дней, для

организаций и иностранных граждан в течении 60 дней.

В связи с необходимостью получения разрешений на работу в приграничной зоне, ООО "Компания РДС" не имела возможности выполнить свои обязательства в рамках Государственного контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 г. в установленные им сроки, так как в установленном контрактом сроке не предусмотрен период для получения данных разрешений.

Полагаем, что данное обстоятельство являлось безусловным основанием для нас отказаться от контракта, но мы этого не сделали. Несмотря ни на что мы предприняли все возможные действия и формальности для получения разрешения на работу выполнения принятых на себя обязательств.

Результатом указанных действий стало получение разрешений на проведение работ в пятикилометровой пограничной зоне сотрудниками, являющимися гражданами РФ, № 4804 от 21.09.2017г., № 5554 от 30.10.2017г., а также сотрудниками, являющимися иностранными гражданами, № 5056 от 03.11.2017г.

Для того, чтобы максимально полезно использовать то время, когда мы не могли осуществлять работу на объекте в связи с отсутствием указанных разрешений, мы, в период с 09.09.2017г. по 17.11.2017г. производили завоз инертных материалов на объект (щебеночно песчаная смесь С-4).

В связи с указанным ООО «Компания РДС» неоднократно направляло в адрес заказчика для согласования уточненный календарный график выполнения работ с учетом сроков необходимых для получения разрешения на проведение работ в пограничной зоне и локальный сметный расчет по ремонту автомобильной дороги Омск-Одесское граница Республики Казахстан выборочно.

Помимо указанного, важно отметить, что в соответствии с положениями пп. 1 п. 2.5. контракта заказчик должен был в течение 30 дней с момента заключения контракта оплатить предоплату в размере 10% от цены контракта, но он этого не сделал! А в ответ на наши претензии по этому вопросу ссылался на то, что выполнен не весь объем работ, что совершенно безосновательно, поскольку условия контракта не связывают обязанность внесения предоплаты с фактом выполнения работ. Оплата в размере менее, чем 5% от цены контракта была выполнена заказчиком 09.11.2017 года.

Далее, еще печальнее, выполнив все указанные препоны мы выполнили весь объем работ и предъявили его заказчику, но и тут не обошлось без проблем. Заказчик не понятно на каком основании не принимает до сих пор большую часть работ. Заказчик принял и оплатил лишь работы стоимостью 16 298 322, 54 руб.

По остальным работам предъявляются необоснованные замечания.

Меж тем, в соответствии с пунктами 7.2.6. и 8.1. названного контракта заказчик обязан провести экспертизу результатов выполненных работ в части их соответствия условиям контракта. Никаких экспертиз с привлечением имеющих право (разрешение) на выполнение таких действий организаций и/или лиц заказчик не проводил.

Соответственно, получается, что у заказчика нет оснований заявлять, что выполненные нами работы не соответствующего качества!

Таким образом, несмотря на то, что с самого начала действия указанного контракта заказчик допускал такие нарушения, которые, полагаем, являлись для нас безусловным основанием законно отказаться от выполнения контракта (не передавал объект надлежащим образом; не предупредил, о том, что выполнение контракта будет невозможно без дополнительного получения подрядчиком разрешений в органах ФСБ РФ на работу в приграничной зоне; нарушал сроки оплаты, предусмотренные контрактом), мы не сделали это, пошли навстречу заказчику, выполнили все необходимые действия и формальности для того, чтобы была возможность приступить к выполнению контракта, а также выполнили контракт несмотря ни на что.

Помимо указанного важно также обратить внимание на то, что отказ заказчика от контракта не может быть признан действительным по следующим основаниям.

Так, в соответствии с [частью 12 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ 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.

[Частью 13 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ 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 соответствии с [частью 14 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ 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 указанной статьи.

Неисполнение требований [части 14 статьи 95](#) Закона N 44-ФЗ влечет за собой нарушение прав поставщика (подрядчика, исполнителя) на устранение нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об

одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с [частью 26 статьи 95](#) Закона о контрактной системе, информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Исходя из указанного решение КУ Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» № 07.08/3903 от 28.12.2017 года об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 года вступило в законную силу после 20.01.2018 года.

В соответствии с положениями п. 11.1 указанного контракта он (контракт) действует до 29.12.2017 года. 28.11.2017 года нами в очередной раз было направлено уведомление заказчику о том, что еще 16.11.2017 года все работы выполнены и готовы к сдаче.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от контракта вступило в законную силу уже после окончания срока действия этого контракта, соответственно, названный отказ является недействительным, поскольку не возможно расторгнуть то, что уже прекратило действие!

На основании изложенного полагаем, что отказ КУ Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» № 07.08/3903 от 28.12.2017 года об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 года является незаконным и необоснованным, соответственно, требование указанного заказчика о включении сведений об ООО «Компания «РДС» в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) не может быть удовлетворено!».

К письменным пояснениям Обществом представлены, в том числе копии следующих документов:

- акт приема передачи от 11.09.2017 с отметкой о передаче заказчиком и приеме Обществом указанного акта 18.09.2017;

- письма Общества исх. от 15.09.2017 № 61 в адрес ПУ ФСБ по Омской области с запросом о получении разрешения на выполнение работ автомобильной дороги в пределах в пятикилометровой приграничной зоны.

На заседании Комиссии представителями заказчика и уполномоченного органа даны пояснения о том, что изначально ни извещением № 0152200004717000785, ни документацией об электронном аукционе действительно не было предусмотрено и не обосновано то обстоятельство, что ремонтируемый участок дороги находится в пределах пятикилометровой приграничной зоны, и для ремонта указанного участка автомобильной дороги требуется получение разрешения на выполнение ремонтных работ от ПУ ФСБ по Омской области.

При этом установленные в период выполнения ремонтных работ на территории Омской области погодные условия (в осенне-зимний период) объективно не позволяли выполнить подрядчику работы по нанесению разметки на проезжей части, укреплению обочин посевом трав в соответствии с требованиями

документации об электронном аукционе (условиями и требованиями, обычно предъявляемыми к работам соответствующего рода).

Кроме того, Комиссия считает, что действия заказчика по принятию решения от 28.12.2017 № 07-08/3903 о расторжении контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017 в одностороннем порядке не соответствуют нормам Гражданского кодекса Российской Федерации и статье 95 Федерального закона о контрактной системе.

В результате осуществления проверки на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта Комиссия считает, что сведения об ООО «Компания РДС» не подлежат включению в реестр, поскольку к моменту вступления в силу решения заказчика от 28.12.2017 № 07-08/3903 об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.382477 от 08.09.2017, данный контракт уже прекратил свое действие. Возможность же расторжения контракта, срок действия которого истек, нормами гражданского законодательства Российской Федерации не предусмотрена.

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

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

РЕШИЛА:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Компания РДС» (ИНН <...>, КПП 550401001, ОГРН 1125543001880,<...>), о директоре общества с ограниченной ответственностью «Компания РДС» <...> (ИНН <...>), участниках общества с ограниченной ответственностью «Компания РДС», <...> (ИНН<...>), <...> (ИНН<...>), представленные казенным учреждением Омской области «Управление дорожного хозяйства Омской области» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.382477, заключенного 08.09.2017 при осуществлении закупки путем проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильной дороги Омск - Одесское - граница Республики Казахстан выборочно в Одесском муниципальном районе Омской области (идентификационный код закупки 172550205024455030100101280034211244, извещение № 0152200004717000785), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>