Решение № РНП-48-27м/19

«07» февраля 2018 года г. Липецк

На основании ст. 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 о контрактной системе), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, приказа Липецкого УФАС России от 07.02.2019 № 39, Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия,; Комиссия Липецкого УФАС России) в присутствии представителей администрации сельского поселения Боринский сельсовет Липецкого муниципального района Липецкой области,проведена проверка документов и сведений, поступивших от заказчика - администрации сельского поселения Боринский сельсовет Липецкого муниципального района Липецкой области об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 03.09.2018 (реестровый номер <...>) на строительство центра культурного развития по ул. Линейная в с. Боринское Липецкого района (строительство фундамента), заключенного с ООО «Контакт» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер <...>), на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность ООО «Контакт».

В адрес ООО «Контакт» направлено уведомление о дате и времени рассмотрения документов и сведений в рамках проведения проверки.

Проверка начата 28.01.2019, окончена 07.02.2019.

Место проведения проверки:<…>.

Комиссией Липецкого УФАС России при рассмотрении материалов в рамках проведения проверки установлено следующее.

В Липецкое УФАС России 25.01.2019, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контактной системе, от администрации сельского поселения Боринский сельсовет Липецкого муниципального района Липецкой области (далее по тексту– заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с ООО «Контакт». Из представленных заказчиком документов следует, что 03.09.2018 заказчиком и ООО «Контакт» заключен муниципальный контракт на строительство центра культурного развития по ул. Линейная в с. Боринское Липецкого района (строительство фундамента). Согласно данному контракту, срок выполнения работ: с момента заключения контракта до 01.12.2018 года. Однако, по состоянию на указанную дату, подрядчик свои обязательства в соответствии с условиями контракта не выполнил. В связи с вышеизложенным, заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения об ООО «Контакт» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Из анализа представленных документов и сведений следует, что на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru размещена документация об электронном аукционе и извещение о проведении электронного аукциона на строительство центра культурного развития по ул. Линейная в с. Боринское Липецкого района (строительство фундамента) (реестровый номер <...>) (далее – электронный аукцион).

Победителем электронного аукциона признано ООО «Контракт» (далее также – подрядчик).

03.09.2018 по итогам электронного аукциона между заказчиком и подрядчиком заключен муниципальный контракт (реестровый номер <...> в реестре контрактов) на строительство центра культурного развития по ул. Линейная в с. Боринское Липецкого района (строительство фундамента) (далее –контракт).

Пунктом 1.2 контракта установлено, что Подрядчик обязуется в установленные настоящим Контрактом сроки выполнить в соответствии с Проектной документацией (далее - Проект), Техническим заданием на строительство центра культурного развития по ул. Линейная в с. Боринское Липецкого района (строительство фундамента) (Приложение №1 к Контракту), а также исполнить гарантийные обязательства.

В соответствии с п. 4.1 контракта работы выполняются с момента заключения контракта до 01.12.2018 года.

Согласно представленных заказчиком актов о приемке выполненных работ по контакту по форме КС-2 следует, что работы были выполнены не в полном объеме.

Установлено, что 25.10.2018 и 23.11.2018 заказчик в адрес подрядчика направил претензионные письма (исх. № 546 и № 598) о необходимости соблюдения подрядчиком сроков исполнения обязательств по контракту.

Данные письма были направлены по адресу электронной почты и почтовому адресу, указанным в контракте.

Письма, направленные почтовой связью, вернулись заказчику в связи с тем, что адресат отсутствует.

11.12.2018 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения 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.

Пунктом 14.9 контракта предусмотрено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно пункту 14.5 контракта, расторжение настоящего контракта допускается:

- по взаимному согласию Сторон, оформленному в письменной форме;

- по решению суда;

- в случае одностороннего отказа одной из Сторон от исполнения Договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (статья 450) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств (часть 8 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Стороны признают все условия настоящего Договора существенными и нарушение любого из

его условий является основанием для расторжения Договора.

Согласно ст. 717 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу.

В силу ч. 2 ст. 715 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 силу ч. 12 ст. 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.

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 (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В рассматриваемом случае решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в установленный законом срок размещено заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru, направлено исполнителю по адресу электронной почты и почтовому адресу, указанным в контракте.

Из представленных документов следует, что 18.12.2018 заказчик получил информацию об отсутствии исполнителя по его адресу, указанному в контракте.

Согласно представленным сведениям, заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru размещены сведения о дате надлежащего уведомления исполнителя об одностороннем отказе от исполнения контракта– 12.01.2019, а также о дате вступления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и расторжения контракта – 23.01.2019.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о контрактной системе 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.

Порядок исчисления сроков установлен статьями 190 - 193 Гражданского кодекса РФ, согласно которым, установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами.

Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, *днем окончания срока* считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Исходя из требований ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт считается расторгнутым – 29.12.2018 (через десять дней с даты получения заказчиком информации об отсутствии подрядчика по его адресу, указанному в контракте).

При таких обстоятельствах, дата расторжения контракта и дата вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта указаны заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru неверно, с нарушением требований ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Согласно Обзору судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденному Президиумом Верховного Суда РФ 28.06.2017, размещение соответствующих сведений на интернет-сайте необходимо для обеспечения открытости и прозрачности функционирования государственных закупок и установлено, прежде всего, в публичных целях для осуществления надлежащего контроля в сфере закупок.

Таким образом, допущенное заказчиком нарушение при размещении на официальном сайте информации не является основанием для не включения сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков.

По правилам статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск. Принимая решение об участии в торгах, а также условия контракта, осуществляя их акцепт, победитель гарантирует как добросовестность своих намерений как субъект гражданского оборота, так и исполнение обязательств, связанных с рассматриваемыми отношениями.

Согласно ч. 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 401 ГК РФ лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

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.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

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.

Участвуя в государственных и муниципальных закупках, осуществляя тем самым предпринимательскую деятельность, участник принял на себя риски наступления неблагоприятных последствий, связанных с ведением данного вида деятельности и соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством.

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.

При проведении проверки доказательств возникновения у подрядчика каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом условия контракта, не установлено (о возникновении таких обстоятельств подрядчик не уведомлял заказчика).

В связи с вышеизложенным, Комиссия Липецкого УФАС России не может прийти к выводу о том, что подрядчик проявил такую заботливость и осмотрительность, какая от него требовалась в целях надлежащего исполнения обязательств по контракту.

В рамках проверки, исходя из представленных доводов и доказательств Комиссией Липецкого УФАС России не установлено добросовестного поведения подрядчика при исполнении контракта.

При этом включение в данном случае сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет в значительной степени его экономическую самостоятельность и инициативу, 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 общества (Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков может являться для него препятствием исключительно при намерении участвовать в торгах на право заключения отдельных государственных и муниципальных контрактов. При этом такое ограничение будет иметь место только в тех случаях, когда заказчик реализовал свое право (не обязанность), предусмотренное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной систем и установил требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе информации об учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки -юридического лица.

Каким-либо иным образом, включение подрядчика в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивает его предпринимательскую деятельность.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств, защиты добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок со стороны недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Следовательно, включение сведений о недобросовестных поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в соответствующий реестр направлено на обеспечение и защиту публичных интересов.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о включении сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков.

В связи с вышеизложенным, Комиссия, руководствуясь ст. 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)",

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года следующие сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Контакт» и его учредителе (директоре), контракт с которым расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика – администрации сельского поселения Боринский сельсовет Липецкого муниципального района Липецкой области от исполнения контракта от 03.09.2018 (реестровый номер <...>) на строительство центра культурного развития по ул. Линейная в с. Боринское Липецкого района (строительство фундамента), в связи с существенным нарушением подрядчиком условий контракта:

- общество с ограниченной ответственностью «Контакт» (ИНН 4825036559, КПП 482601001, ОГРН 1034800574060, место нахождения: 398059, Липецкая область, город Липецк, пл. Петра Великого, д. 5, офис 2);

- учредитель (директор) – <…>;

- дата заключения контракта – 03.09.2018;

- реестровый номер контракта – 3481300080818000009;

- предмет контракта – строительство центра культурного развития по ул. Линейная в с. Боринское Липецкого района (строительство фундамента);

- цена контракта – 19 769 969,50 рублей;

- срок исполнения обязательств подрядчика по контракту – по 01.12.2018;

- основание расторжения контракта – решение администрации сельского поселения Боринский сельсовет Липецкого муниципального района Липецкой области от 11.12.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта;

- дата расторжения контракта 29.12.2018.

2. Датой включения сведений об ООО «Контакт» и его учредителе (директоре) в реестр

недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок http://zakupki.gov.ru.

3. Признать в действиях заказчика нарушение ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе.

4. Выдать предписание об устранении выявленного нарушения.

5. Передать материалы проверки должностному лицу Липецкого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

ПРЕДПИСАНИЕ по делу №РНП-48-27м/19

ОБ УСТРАНЕНИИ НАРУШЕНИЙ ЗАКОНА О КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ

«07» февраля 2018 года г. Липецк

Комиссия Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области на основании решения от 07.02.2019 по делу №РНП-48-27м/19, принятого Комиссией Липецкого УФАС России по итогам проведения проверки документов и сведений, поступивших от администрации сельского поселения Боринский сельсовет Липецкого муниципального района Липецкой области об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта от 03.09.2018 (реестровый номер <...>) на строительство центра культурного развития по ул. Линейная в с. Боринское Липецкого района (строительство фундамента), заключенного с ООО «Контакт» по итогам проведения электронного аукциона (реестровый номер <...>), на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность ООО «Контакт», руководствуясь п.2 части 22 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»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Администрации сельского поселения Боринский сельсовет Липецкого муниципального района Липецкой области **в срок до 25.02.2019,** совершить действия по изменению в реестре контрактов по контракту от 03.09.2018 с реестровым номером 3481300080818000009 записи о дате расторжения контракта и дате вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, с учетом выводов, отраженных в решении Комиссии Липецкого УФАС России от 07.02.2019 по делу №РНП-48-27м/19.

2. Службе Технической поддержки Официального сайта (ООС) **незамедлительно** обеспечить техническую возможность исполнения заказчиком данного предписания.

3. Заказчику в трехдневный срок с момента исполнения настоящего предписания уведомить

об этом антимонопольный орган (с приложением копий документов, подтверждающих исполнение предписания).

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

Примечание: Невыполнение предписания антимонопольного органа влечет наложение административного штрафа в соответствии с КоАП РФ.