

## Решение № РНП-55-21/2018

### по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

07 февраля 2018 г.

г. Омск

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

«...» – заместителя руководителя Управления, Председателя Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«...» – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев представленные Администрацией Муниципального образования Орловского сельского поселения Марьяновского муниципального района Омской области (далее – заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Рэдианс» (далее – ООО «Рэдианс», подрядчик, общество) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на строительство и реконструкция по объекту "Водоснабжение д. Березовка Марьяновского района Омской области" (извещение № 0152200004716000540) (далее – электронный аукцион),

в присутствии представителей:

заказчика – «...»;

общества – «...»;

Главного управления контрактной системы Омской области (далее - уполномоченный орган) – «...»

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. № 582 от 24.01.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016.

Из представленных материалов и информации следует, что 28.09.2016 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт)

размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 8565220 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 14.10.2016 на участие в аукционе поступило две заявки, все участники закупки были допущены к участию в электронном аукционе.

20.10.2016 в электронном аукционе приняли участие два участника закупки; наименьшая цена контракта 7109132,60 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 1, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 17 %.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 21.10.2016 вторые части заявок участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; ООО «Рэдианс» признано победителем.

Согласно хронологии заключения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 664э от 26.01.2018):

24.10.2016 заказчиком направлен проект муниципального контракта обществу на подпись;

31.10.2016 проект муниципального контракта отклонен обществом;

02.11.2016 заказчиком вновь направлен проект муниципального контракта обществу на подпись;

02.11.2016 проект муниципального контракта подписан победителем;

07.11.2016 муниципальный контракт заключен заказчиком, 07.11.2016 информация о муниципальном контракте № Ф.2016.318640, заключенном с ООО «Рэдианс», размещена на официальном сайте ЕИС.

Заказчиком предоставлена хронология переписки и документы, связанные с односторонним отказом от исполнения контракта, а именно:

**05.12.2017** подрядчиком в адрес заказчика направлено уведомление, а также КС-2 и КС-3 для подписания и принятия объекта.

**05.12.2017** заказчиком в адрес подрядчика направлено письмо о том, что необходимо согласовать КС-2 и КС-3 с КУОО «Омскоблстройзаказчик».

**26.12.2017** заказчиком в адрес подрядчика направлено письмо с требованием о пересчете формы КС-2 и КС-3 в связи с несоответствием выполненных работ.

**26.12.2017** заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016, которое было размещено на официальном сайте ЕИС 16.01.2017.

**27.12.2017** заказчиком в адрес подрядчика направлено письмо о том, что КУОО «Омскоблстройзаказчик» не подпишет КС-2 и КС-3 в связи с непредставлением данных документов и нарушением срока исполнения контракта.

**23.01.2018** на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении договора.

2. Рассмотрев представленные материалы, в результате проверки фактов представленных Заказчиком сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО «Рэдианс» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

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.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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 силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) 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.

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.

**Односторонний отказ от исполнения обязательства** и одностороннее изменение его условий **не допускаются**, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статья 310 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации).

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

В силу пункта 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон ([абзац четвертый пункта 2 статьи 450](#)).

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 ([абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации](#)).

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

Пунктом 1.4 муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016 было установлено: *«Срок (период) выполнения работ: начало срока – день, следующий за календарной датой заключения Муниципального контракта; окончание срока выполнения работ – 31 октября 2017 года».*

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в срок, установленный пунктом 1.4 муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016, ООО «Рэдианс» условия договора не выполнило.

Частью 16 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно 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 12.7 муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016 было установлено: *«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](#)».*

В силу 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.

Решение заказчика от 26.12.2017 об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016 было **размещено** на официальном сайте ЕИС **16.01.2018**.

Данное решение заказчика было направлено Обществу следующими способами:

- 28.12.2017 заказным письмом с уведомлением по адресу общества, указанному в муниципальном контракте: 644105, г. Омск, ул. 22 Партсъезда, д. 91, которое было получено Обществом 11.01.2018;
- 28.12.2017 по адресу электронной почты, указанному в муниципальном контракте.

Датой надлежащего уведомления заказчиком поставщика об одностороннем отказе от исполнения контракта является 11.01.2018, т.е. дата, когда заказчиком была получена информация (уведомление) о вручении Обществу заказного письма, в связи с чем муниципальный контракт считается расторгнутым с 22.01.2018.

Однако при этом Комиссия отмечает, что в нарушение требований части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016 было размещено заказчиком на официальном сайте ЕИС с нарушением императивно установленного процессуального срока.

Относительно правовых оснований для одностороннего расторжения муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016 по инициативе заказчика Комиссия отмечает следующее.

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.



Таким образом, условие о сроках выполнения работы является существенным для договора подряда, в том числе для договора строительного подряда.

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 «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения № 0152200004716000540 указано: *«Начало срока - день, следующий за календарной датой заключения Муниципального контракта; окончания срока выполнения работ - 31 октября 2017 года. Работы выполняются в соответствии с графиком выполнения работ (Приложение № 2 к контракту)».*

Аналогичный срок (период) выполнения работ установлен пунктом 1.4. проекта муниципального контракта.

Таким образом, в срок по 31 октября 2017 подрядчику необходимо было выполнить работы по строительству и реконструкции по объекту «Водоснабжение д. Березовка Марьяновского района Омской области».

На основании пункта 12.1 муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2017 контракт вступает в силу с момента его подписания Сторонами и действует по 29 декабря 2017 года.

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в установленный пунктом 1.4 муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016 срок работы подрядчиком не были выполнены и не были сданы заказчику в объеме, установленном заказом на выполнение работ (приложение № 1 к муниципальному контракту № Ф.2016.318640 от 07.11.2016) и графиком выполнения работ (приложение № 2 к муниципальному контракту № Ф.2016.318640 от 07.11.2016).

В целях проверки фактов, указанных в рассматриваемом обращении заказчика, Омским УФАС России направлено в адрес ООО «Рэдианс» письмо (исх. № 03-715 от 26.01.2018) с предложением о представлении в срок не позднее 05.02.2018 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 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом представлены (вх. № 998э от 06.02.2018) письменные пояснения следующего содержания: *«В 2016 году были выполнены и приняты Заказчиком работы на сумму 4 255 000 (четыре миллиона двести пятьдесят пять тысяч) рублей».*

*В 2017 году в процессе производства работ Подрядчиком было обнаружено, что на объекте имеются существенные недостатки, возникшие до начала работ. Устранение таких недостатков не охватывалось предметом контракта, но из-за их существования невозможно было продолжить выполнение предусмотренных контрактом работ.*

Об указанных обстоятельствах Заказчик был извещен Подрядчиком своевременно, что подтверждается письмами № 31/08 от 18 августа 2017 года, № 11/09 от 11 сентября 2017 года, № 02/10 от 02 октября 2017 года, № 12/12 от 12 декабря 2017 года.

Подрядчик, направляя указанные письма, ожидал, что Заказчик надлежащим образом отреагирует на них и укажет, каким образом следует в дальнейшем производить работы в рамках контракта. В письмах № 31/08 и 11/09 Подрядчик подробно описал, какие недостатки были обнаружены и какие мероприятия необходимо провести, чтобы их устранить. Поскольку ответа на указанные письма со стороны Заказчика не последовало, письмом № 02/10 Подрядчик уведомил о том, что производство работ по контракту будет приостановлено с 04 октября 2017 года, так как продолжать работы в рамках контракта нельзя. Также, Подрядчиком было указано, что в связи с необходимостью проведения дополнительных работ по устранению существенных недостатков сроки работ по контракту могут соответственно сдвинуться.

Однако, Заказчиком вопрос об устранении недостатков на объекте, которые препятствовали дальнейшему исполнению обязательств со стороны Подрядчика, решен не был.

В письмах от 05 декабря 2017 года и от 12 декабря 2017 года Подрядчик просил Заказчика осуществить приемку уже выполненных в полном объеме работ и оплатить их стоимость в размере 2 238 495 (два миллиона двести тридцать восемь тысяч четыреста девяносто пять) рублей 21 копейка.

Однако, Заказчиком в установленный Договором срок (до 12.12.2017 г.) также не исполнено обязательство по приемке выполненных работ, мотивированного отказа от приемки таких работ не поступило.

При таких обстоятельствах, при отсутствии мотивированных возражений против подписания актов приемки выполненных работ, подписанные в одностороннем порядке акты приемки выполненных работ по форме КС-2 №10-21 на сумму 2 238 495,21 руб. в соответствии со статьей 753 ГК РФ являются доказательством исполнения подрядчиком обязательства по контракту и порождают обязанность Заказчика по оплате выполненных работ.

Поскольку Заказчиком не исполнены обязательства по контракту, в части оплаты выполненных и принятых в одностороннем порядке работ. Общество было вынуждено обратиться в Арбитражный суд Омской области с заявлением о взыскании денежных средств за выполненные работы (дело № А46-1506/2018).

С учетом изложенного. Общество, исполняя свои обязательства по контракту, действовало добросовестно, не нарушило принятых на себя обязательств по контракту, предприняло все возможные действия по разрешению вопроса относительно обнаруженных недостатков на объекте. Нарушение сроков выполнения работ было вызвано исключительно бездействием Заказчика».

Комиссия отмечает, что неисполнение Обществом обязательств в срок, предусмотренный муниципальным контрактом, было обусловлено действиями самого заказчика.

Данное обстоятельство, а также процессуальное нарушение при размещении решения об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта являются препятствием для включения сведений об обществе в реестр.



На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 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», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

РЕШИЛА:

В связи с односторонним отказом Администрации Муниципального образования Орловского сельского поселения Марьяновского муниципального района Омской области от исполнения муниципального контракта № Ф.2016.318640 от 07.11.2016, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на строительство и реконструкцию по объекту "Водоснабжение д. Березовка Марьяновского района Омской области" (извещение № 0152200004716000540), **не включать** в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения:

- об обществе с ограниченной ответственностью «Рэдианс» «...»

- о директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Рэдианс» «...».

Председатель

Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»