

## Решение № РНП-55-02/2019

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

11 января 2019 г.

г. Омск

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

«...»;

«...»;

«...»,

рассмотрев сведения об индивидуальном предпринимателе «...» (далее – ИП «...», предприниматель, подрядчик), представленные департаментом имущественных отношений Администрации города Омска (далее – заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № Ф.2018.396106 от 21.08.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение кадастровых работ, обеспечение осуществления государственного кадастрового учета в отношении лесных участков, земельных участков с разрешенным использованием «лесные участки» (извещение № 0152300011918001015) (далее – электронный аукцион, муниципальный контракт, контракт),

в присутствии представителей:

заказчика – «...» (доверенность от 09.01.2019), «...» (доверенность от 09.01.2019);

департамента контрактной системы в сфере закупок Администрации города Омска (далее - уполномоченный орган) – «...» (доверенность № 5 от 03.08.2018);

представителя подрядчика – «...» (доверенность от 26.12.2018),

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. № 11366 от 20.12.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта.

Из представленных материалов и информации следует, что 20.07.2018 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт

ЕИС) уполномоченным органом были размещены извещение № 0152300011918001015 и документация об аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 450000 руб.

Согласно протоколу рассмотрения заявок от 02.08.2018 на участие в электронном аукционе было подано восемь заявок, все участники были допущены к участию в электронном аукционе.

Протокол проведения электронного аукциона от 06.08.2018 свидетельствует о том, что в процедуре электронного аукциона приняли участие шесть участников закупки, наименьшее предложение о цене контракта 92000,55 руб. сделано участником с идентификационным номером заявки 103578202. Согласно хронологии заключения и исполнения договора, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 941/ДСП), а также заказчиком:

21.08.2018 заключен муниципальный контракт;

04.12.2018 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое в этот же день было размещено на официальном сайте ЕИС;

21.12.2018 муниципальный контракт считается расторгнутым.

**2 .В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения договора, Комиссия считает, что сведения об И П «...» не подлежат включению в реестр, исходя из следующего.**

- 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 соответствии с абзацем третьим пункта 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг.

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.

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.

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 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.

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 7.8 муниципального контракта предусмотрено: *«Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством».*

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.

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 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно пункту 1 статьи 708 Гражданского кодекса Российской Федерации **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.**

Указанное свидетельствует о том, что условие о сроках выполнения работы является существенным для договора подряда.

Согласно пунктам 1.1, 1.2, 1.3 раздела 1 «Предмет контракта, место и срок выполнения работ» муниципального контракта:

*«1.1. Подрядчик обязуется по заданию Муниципального заказчика в установленный настоящим контрактом срок выполнить кадастровые работы, обеспечить осуществление государственного кадастрового учета в отношении лесных участков, земельных участков с разрешенным использованием «лесные участки» (далее – работы) и сдать их результат Муниципальному заказчику, а Муниципальный заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его в соответствии с настоящим контрактом.*

*1.2. Место выполнения работ – место нахождения Подрядчика, место нахождения лесных (земельных) участков, согласно «Перечню земельных участков» (Приложение № 1 к настоящему контракту).*

*1.3. Срок выполнения работ - в течение 60 дней с момента получения Подрядчиком исходных материалов. Исходные материалы передаются Муниципальным заказчиком Подрядчику в течение 5 (пяти) рабочих дней после заключения контракта».*

Таким образом, работы в соответствии с муниципальным контрактом должны были быть выполнены подрядчиком не позднее 27.10.2018.

Пунктами 4 и 5 технического задания (приложение № 2 к муниципальному контракту на выполнение подрядных работ № Ф.2018.396106 от 21.08.2018) были установлены исходные и выходные материалы:

*«4. Исходные материалы по каждому земельному участку:*

*а) фрагмент материалов лесоустройства в электронном виде в формате MapInfo;*

*Исходные материалы передаются Муниципальным заказчиком Подрядчику в течение 5 (пяти) рабочих дней после заключения контракта.*

*5. Выходные материалы по каждому земельному участку:*

*а) межевой план в виде бумажного документа (один экземпляр) и в форме электронного документа, заверенного усиленной квалифицированной электронной подписью*

кадастрового инженера;

*б) выписка из ЕГРН об основных характеристиках и зарегистрированных правах на объект недвижимости (о соответствующем земельном участке) в виде бумажного документа, удостоверенного подписью уполномоченного должностного лица органа регистрации права и заверенного оттиском печати данного органа (два экземпляра)».*

На запрос Омского УФАС России (исх. № 03-11286 от 24.12.2018) департаментом имущественных отношений Администрации города Омска представлены (вх. № 24 от 09.01.2019) сведения о хронологии действий заказчика и ИП «...», связанные с процедурой подписания и исполнения муниципального контракта, а также вся имеющаяся переписка между ними, из которых следует:

26.09.2018 – подрядчик направляет письмо заказчику, в котором сообщает о том, что в результате проверки было выявлено, что часть земельных участков, в отношении которых необходимо выполнить работы, имеют пересечения с земельными участками, учтенными в ЕГРН. В связи с чем уведомил о невозможности выполнения работ в объеме, предусмотренном контрактом.

08.10.2018 – департамент направляет в адрес подрядчика письмо, содержащее информацию о способе образования лесных участков.

07.11.2018 – ИП «...» направляет заказчику для утверждения схемы расположения земельных участков на кадастровом плане территории.

04.12.2018 – заказчик принимает решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направляет его в адрес подрядчика.

Причина одностороннего отказа от исполнения муниципального контракта № Ф.2018.396106 от 21.08.2018, указанная заказчиком в Решении:

*«В соответствии с условиями контракта Ваша организация обязалась выполнить работы в течение 60 дней с момента получения Подрядчиком исходных материалов.*

*Однако, по состоянию на 29 октября 2018 года, Вашей организацией обязательства по контракту не выполнены, а именно по всем перечисленным в контракте участкам в департамент не предоставлены межевые планы и выписки из ЕГРН об основных характеристиках».*

06.12.2018 – департамент информирует ИП «...» по вопросу утверждения схем расположения земельных участков. В отношении части земельных участков сообщает о подготовке проектов распоряжений об утверждении схем расположения, в отношении другой части отказывает в принятии решения о перераспределении земельных участков.

06.12.2018 – подрядчик обращается с просьбой о направлении дополнительных заявлений о кадастровом учете пяти земельных участков в соответствии с приложенными межевыми планами.

07.12.2018 – ИП «...» обращается с просьбой о направлении дополнительных заявлений о кадастровом учете еще пяти земельных участков.

13.12.2018 – департамент сообщает о принятии распоряжений в отношении схем расположения некоторых земельных участков.

17.12.2018 – подрядчик направляет письмо, в котором обращается к заказчику с просьбой о принятии результатов выполненной работы, отмене решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

21.12.2018 – ИП «...» в письме, направленном департаменту, предлагает расторгнуть контракт по соглашению сторон, за исключением земельных участков, в отношении которых выполнены работы. Отправляет результат выполненных работ.

В целях проверки указанных сведений Омским УФАС России направлено в адрес ИП «...» заказное письмо (исх. № 03-11287 от 24.12.2018) с предложением о представлении в срок не позднее 09.01.2019 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в реестр с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 11.09.2019 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

Подрядчиком были представлены (вх. № 22э от 09.01.2019) пояснения по вышеизложенным фактам, в частности указано следующее: «При выполнении работ по контракту Ф.2018.396106 от 21.08.2018 г. заказчиком были допущены существенные отступления от условий договора, которые привели к нарушению сроков завершения работ либо к невозможности вовсе их окончить».

«28.08.2018 г. заказчик направил в адрес подрядчика исходные данные по 49-ти не индивидуализированным участкам в электронном виде (приложение 1), притом, что работа должна осуществляться по 45-ти участкам (приложение 11-16).

Обработав исходные данные, переданные в электронном виде, 10.09.2018 г. подрядчик сообщил Заказчику о наличии «наложений» границ и невозможности проведения работ по некоторым участкам.

После получения исходной информации в электронном виде (45 массивов) начали работу. Запросив КПТ, произведя выезд и замеры, проанализировав таблицы лесоустройства, было установлено, что часть исходных участков не относится к контракту.

17.10.2018 г. Заказчик уточнил перечень исходных данных и передал верные границы участков (приложение 12)».

«Также с учетом п. 3 ТЗ была запрошена доверенность.

26.09.2018 г. исходящее письмо (приложение 2), а также запрос доверенности для продолжения работы по тем участкам, с которыми не возникло проблем.

08.10.2018 г. доверенность не была подготовлена (приложение 7). 25.10.2018 г. доверенность выдана с ошибкой (приложение 3), на что последовало устное замечание с просьбой исправить.

30.10.2018 г. запросили письмом повторно (приложение 4).

01.11.2018 г. на электронную почту подрядчика направлен исправленный текст доверенности с предложением самостоятельно заменить листы и прошить, что невозможно без удостоверения.

15.11.2018 г. выдана доверенность «задним числом» (25.10.2018 г.) (приложение 5).

Получив все документы, продолжили работу.

С 20.11.2018 г. готовая работа (сформированные участки) уже была сдана на кадастровый учет.

07.12.2018 г. продолжается согласование раздела участков».

«Сдача и приемка работ продолжаются.

17.12.2018 г. осуществляется переписка о ходе дела, но работы принимаются вне контракта (приложение 8).

21.12.-24.12. – работы сдаются и принимаются вне контракта (приложение 9,10)».

«Таким образом, действия ИП не привели к нарушению сроков выполнения контракта. Нарушения возникли ввиду несвоевременного реагирования заказчика на представление сведений».

Проанализировав представленные заказчиком сведения и пояснения предпринимателя, Комиссия приходит к выводу о том, что невыполнение подрядчиком работ в срок, предусмотренный муниципальным контрактом, обусловлено, в том числе действиями департамента имущественных отношений Администрации города Омска, который в кратчайшие сроки не предпринимал мер, направленных на взаимодействие с ИП «...» в целях исполнения контракта.

В соответствии с частью 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.

На основании части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе принятое **04.12.2018** решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в этот же день размещено заказчиком на официальном сайте ЕИС в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

Во исполнение требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной

системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено ИП «...» следующими способами:

- 04.12.2018 по адресу электронной почты ИП «...»: red.dionis@gmail.com;

- 04.12.2018 телеграммой по адресу подрядчика, указанному в контракте: пер. Горный, 2, 2а, г. Омск, 644008.

Запись на телеграмме от 08.12.2018 свидетельствует о том, что она не была вручена предпринимателю: «ТЕЛЕГРАММА 00/2779601 Ч/12 АДРЕСУ ПЕРЕУЛОК ГОРНЫЙ 2 КВ 2 А «...» НЕ ДОСТАВЛЕНА КВАРТИРА ЗАКРЫТА АДРЕСАТ ПО ИЗВЕЩЕНИЮ ЗА ТЕЛЕГРАММОЙ НЕ ЯВЛЯЕТСЯ = ТЕЛЕГРАФИСТ АЛИМБАЕВА-».

Таким образом, заказчиком исполнены требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Вместе с тем Комиссия считает, что заказчиком был нарушен порядок расторжения муниципального контракта № Ф.2018.396106 от 21.08.2018, учитывая следующее.

Комиссия указывает на то, что телеграмма от 08.12.2018 о невручении ИП «...» ранее направленной телеграммы с учетом выходных дней (суббота, воскресенье) и режима работы департамента была фактически получена заказчиком в понедельник **10.12.2018**, о чем свидетельствует проставленный на ней штамп, соответственно, учитывая положения части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, этот день признается датой надлежащего уведомления предпринимателя о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Следовательно, исчисление срока вступления в силу решения заказчика должно начинаться с **11.12.2018**, то есть со дня, следующего за датой получения заказчиком информации об отсутствии подрядчика по его адресу, указанному в контракте.

Исходя из указанного, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт считался расторгнутым с **21.12.2018**.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № Ф.2018.396106 от 21.08.2018 и материалы электронного аукциона были представлены департаментом имущественных отношений Администрации города Омска в Омское УФАС России **20.12.2018**, то есть до вступления решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в законную силу.

Кроме того, частью 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе императивно установлено, что **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.

Представленные в Омское УФАС сведения о хронологии действий заказчика и подрядчика, связанные с процедурой исполнения контракта, указывают на то, что в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления подрядчика предпринимателем направлялось **(17.12.2018)** в адрес департамента имущественных отношений Администрации города Омска письмо о принятии результатов выполненной работы, однако заказчик не отменил не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

#### РЕШИЛА:

В связи с односторонним отказом департамента имущественных отношений Администрации города Омска от исполнения муниципального контракта № Ф.2018.396106 от 21.08.2018, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение кадастровых работ, обеспечение осуществления государственного кадастрового учета в отношении лесных участков, земельных участков с разрешенным использованием «лесные участки» (извещение № 0152300011918001015) **не включать в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)** сведения об индивидуальном предпринимателе «...».

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

Председатель Комиссии

«...»

«...»

Члены Комиссии:

«...»