

Комиссия по контролю в сфере закупок, торгов, иных способов закупок и порядка заключения договоров на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

Председателя Комиссии:

«...». – Врио руководителя Управления,

Членов Комиссии:

«...»– главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок и торгов Управления;

«...». – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок и торгов Управления,

рассмотрев материалы дела, представленные Администрацией муниципального образования п. Ханымей (ИНН 8911021313) (далее - Заказчик) для включения сведений об ООО «Ямалец» (ИНН 8911013376) (далее - Общество, Исполнитель, Подрядчик) в Реестр недобросовестных исполнителей (подрядчиков, поставщиков) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта от 17.09.2018 № 0190300001318000745-0137080-01(10-06/61) на Выполнение комплекса работ по содержанию объектов благоустройства муниципального образования поселок Ханымей (реестровый номер контракта 3891102131318000025) (далее - Контракт),

в отсутствие представителя Заказчика надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения; в адрес Управления было направлено ходатайство (вх. № 1689 от 11.03.2019г.) о рассмотрении заявления в отсутствие представителя Заказчика.

в присутствии представителя Общества, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения, Коршунова Андрея Владиславовича – представителя по доверенности № 2 от 07 марта 2019 года.

УСТАНОВИЛА:

Федерального закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе), были представлены материалы электронного аукциона и решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта (вход. № 1277 от 22.02.2019 г.).

Рассмотрев представленные Заказчиком материалы и пояснения предоставленные представителем Общества, в результате проверки содержащихся в указанных документах и информации фактах одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта на основании части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, Комиссия считает, что сведения об Обществе 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.

В силу п. 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.

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 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 ч. 2 ст. 715 ГК РФ 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.

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

Из
представленных
материалов
и
информации
следует.

17.09.2018г. на основании Протокола подведения итогов электронного аукциона от 04.09.2018 №0190300001318000745-3, между Заказчиком и Обществом заключен контракт.

Пунктом 1.1. Контракта установлено, Подрядчик выполняет работы собственными силами и средствами, с применением своих инструментов, с использованием своего оборудования, из своих материалов, Заказчик обязуется принять надлежаще выполненные

работы и оплатить их выполнение.

Согласно п. 1.2. Контракта Подрядчик выполняет работы в соответствии с условиями Контракта, Техническим заданием (Приложение № 1), предоставленной подрядчиком и утвержденной Заказчиком Калькуляцией затрат (обоснование цены Контракта, Приложение №2), являющимися неотъемлемой частью Контракта.

Согласно п. 1.3. Контракта срок выполнения работ: Подрядчик приступает к выполнению работ с 01.10.2018 года, срок окончания работ 31.12.2018 года.

Цель работы в соответствии с Техническим заданием- поддержание чистоты и порядка, качественное содержание объектов благоустройства.

Перечень, периодичность и объемы работ определены Техническим заданием (приложение 1 к Контракту).

Также в приложении №1 Технического задания к Контракту указано о выполнении зимнего содержания объектов благоустройства, где установлены периодичность, технологии и режим производства уборочных работ, конкретное время их выполнения.

В соответствии с ч.2 п. 3.4 Контракта, расчет осуществляется ежемесячно, по факту и в объеме выполненных работ Подрядчиком на основании выставленного счета(счета-фактуры), акта выполненных работ (форма КС-2) и справки стоимости выполненных работ и затрат (форма КС-3) в течение 15 (пятнадцати) рабочих дней с момента подписания Заказчиком Акта о приемке выполненных работ.

За отчетные периоды октябрь-ноябрь 2018 года Подрядчик работы выполнил в полном объеме, а Заказчик оплатил результат работ, что подтверждается актами о приемке выполненных работ (форма КС-2) от 25.10.2018 года и 26.11.2018 года, платежными поручениями от 06.11.2018 года и 07.12.2018 года. Претензий к срокам и качеству выполненных работ Заказчик не предъявлял

В соответствии с п.5.2.5 Контракта, Заказчику предоставлено право проводить плановые и внеплановые проверки выполняемых работ (с привлечением представителя Подрядчика). По результатам проверок составляются акты, которые учитываются при оценке критериев

качества выполнения работ.

10 декабря Заказчик провел плановую проверку качества выполненных работ по содержанию и обслуживанию объектов благоустройства муниципального образования поселок Ханымей: Зона отдыха: Парк ул. Центральная; Аллея (Сквер, детская площадка) ул. Молодежная (напротив ДШИ); Сквер кв. Школьный, д. 8, Сквер (Зона отдыха) кв. Комсомольский «Улыбка», Памятник «Первопроходцам» ул. Центральная, Сквер кв. Школьный д.12, по ул. Школьной, Площадь для КММ ул. Центральная, Поселковый родник А/м трасса Ханымей – ВЯМР, Въездная стела Ханымейский тракт, Детская площадка № 2 кв. Комсомольский д. 4-6, Детская площадка № 1, Площадка ГТО ул. Молодежная д. 9-10, Детская площадка ул. Заполярная д. 8-10, Детская площадка № 1, спортивная площадка кв. Школьный д. 4-5; Детская площадка кв. Школьный д. 12-13; Детская площадка ул. Мира д.2, (ДДТ) (далее – объекты благоустройства).

По результатам проверки были выявлены недостатки работ, а именно на объектах благоустройства не осуществлены погрузка и вывоз снега и мусора, что подтверждается Актом № 8 внеплановой проверки оценки качества содержания объектов благоустройства муниципального образования поселка Ханымей (далее Акт проверки).

В соответствии с п.5.2.7. Контракта, при выявлении недостатков в работе Заказчик вправе требовать от Подрядчика:

безвозмездного устранения недостатков, возникших по вине Подрядчика;

возмещения расходов, возникающих у Заказчика по вине Подрядчика;

возмещения ущерба, нанесенного муниципальному имуществу по вине Подрядчика.

В соответствии с п.5.4.15. Контракта, если Заказчик не удовлетворен ходом и качеством работ, действиями (бездействием) Подрядчика, то он обязан остановить производство работ и составить акт, с указанием замечаний и срока их устранения, и направить Подрядчику для устранения замечаний. Подрядчик в течение указанного срока исполняет указания Заказчика и по окончании

исполнения уведомляет Заказчика.

Срок для устранения Подрядчиком замечаний Заказчик установил - до 16.12.2018 года.

В установленный Заказчиком срок для устранения замечаний - до 16.12.2018 года. Подрядчик выявленные недостатки не устранил, уведомлений об устранении недостатков в адрес Заказчика не направил.

17 декабря 2018 года Заказчик провел дополнительную внеплановую проверку качества выполненных работ по содержанию и обслуживанию объектов благоустройства муниципального образования поселок Ханымей.

В ходе внеплановой проверки было установлено, что недостатки работ, указанные в Акте проверки № 8 от 10.12.2018 года, не устранены, работы по устранению недостатков, а именно погрузка и вывоз снега и мусора с объектов благоустройства, не производились.

По результатам проверки Заказчик установил дополнительный срок для устранения недостатков работы - до 18.12.2018 г.

В нарушение условий Контракта Подрядчик законные требования Заказчика по надлежащему исполнению своих обязательств по Контракту не выполнил, что подтверждается Актом проверки № 9 от 17.12.2018 г. и Актом проверки № 10 от 21.12.2018 года.

Согласно п.11.2, 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.

Из материалов обращения Заказчика следует, что Общество ненадлежащим образом исполнило обязательства по указанному контракту, тем самым нарушив условия контракта, что явилось основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 21.12.2018 года № 683-01-20.

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 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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, что такое право предусмотрено контрактом.

Разделом 11 «Расторжение контракта» Контракта, установлен порядок расторжения контракта в одностороннем порядке.

Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта от 21.12.2018 года в связи с неисполнением Контракта Подрядчиком. Решение было направлено Подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу нахождения Подрядчика, указанному в муниципальном контракте 22 декабря 2018 года. Также настоящее решение было направлено по адресу электронной почты.

Согласно ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе датой 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.

Подрядчик 11 января 2019 года получил решение муниципального Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 21 декабря 2018 года.

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.

Следовательно, 11.01.2019 г. решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу.

Комиссией Ямало-Ненецкого УФАС России рассмотрены объяснения со стороны Исполнителя. Суть этих пояснений сводится к тому, что

Контракт исполнялся добросовестно. Данный факт подтверждается Актами о приемке выполненных работ от 25 октября 2018 года, от 26 ноября 2018 года и от 25 декабря 2018 года.

Исполнитель в своих объяснениях так же указывает на то, что со стороны Заказчика были нарушения, которые являются существенными

Заказчиком в письмах № 691-01-19 от 03 декабря 2018 года и № 741-01-19 от 19 декабря 2018 года необоснованно выдвинуто требование, не предусмотренное условиями Контракта и Техническим заданием, о необходимости указать на информационных щитах Детских площадок информацию об обслуживающей компании и ее контакты.

Согласно пункту 1.2 Контракта Подрядчик выполняет работы в соответствии с условиями Контракта и Техническим заданием, которыми не предусмотрено размещение на информационных щитах Детских площадок информации об обслуживающей компании.

Следовательно, указанное требование Заказчика является необоснованным и исполнению не подлежит.

Заказчик не предоставил Подрядчику перечень мест временного складирования снега, что создало Подрядчику трудности в осуществлении работ, предусмотренных Контрактом.

В связи с бездействием Заказчика, Подрядчик был вынужден формировать снежные валы вдоль тротуаров, дорожек и подходов на прилегающих территориях к игровым комплексам, игровому и спортивному оборудованию, МАФ и т.п. Заказчику неоднократно сообщалось о наличии снежных валов вдоль тротуаров на объектах благоустройства и невозможности их вывоза: изначально из-за отсутствия мест временного складирования, а в последствии, из-за большого количества накопившегося снега на снежных валах, его слеживания в твердую массу и замерзания до крайне твердого состояния, что делает уборку снежных валов вручную крайне трудоемким и практически невозможным. А применение механизированной техники для уборки снега в данном случае было невозможно из-за риска повреждения элементов благоустройства и отсутствия необходимых условий для проезда на территорию объектов благоустройства соответствующей механизированной техники.

Так, письмами № 27/2018 от 01 октября 2018 года и №32/2018 от 11

октября 2018 года', Подрядчик обращался к Заказчику с просьбой предоставить места для временного складирования снега, однако ответа на свой запрос не получил. В устной форме представители Заказчика сообщили, что места для временного складирования снега отсутствуют.

Согласно ч. 1 ст. 718 Гражданского кодекса РФ, Заказчик обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором подряда, оказывать подрядчику содействие в выполнении работы.

Таким образом, Заказчик в нарушение положений гражданского законодательства и условий Контракта не оказал Подрядчику содействия в определении мест для временного Складирования снега, вследствие чего, выполнение Контракта в полном объеме стало невозможным.

Заказчик не предоставил Подрядчику разъяснений по факту осуществления работ по обустройству ледового городка на территории объекта благоустройства - площадь для культурно-массовых мероприятий по ул. Центральная. Фактически работы по обустройству ледового городка были начаты Заказчиком без согласования с Подрядчиком на вверенной Подрядчику территории, что существенно препятствует выполнению Подрядчиком предусмотренных Контрактом работ и создает риск повреждения покрытий на объекте благоустройства, так как на территорию объекта неоднократно заезжала крупногабаритная техника с грузом более 3.5 т, что нарушает режим эксплуатации объекта благоустройства в соответствии с «Правилами эксплуатации покрытий из тротуарной плитки».

Согласно части 1 ст. 719 Гражданского кодекса РФ, Подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставления материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328).

Согласно части 2 ст. 719 Гражданского кодекса РФ, 2. если иное не предусмотрено договором подряда, подрядчик при наличии обстоятельств, указанных в пункте 1 настоящей статьи, вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения

убытков.

Из указанных выше обстоятельств дела и документов следует, что Заказчик неоднократно нарушал условия Контракта путем воспрепятствования Подрядчику в выполнении работ, предъявления необоснованных претензий и требований, в связи с чем односторонний отказ Подрядчика от исполнения Контракта был принят 25 декабря и является обоснованным и законным.

В соответствии с частью 20 ст.94 Закона о контрактной системе решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия такого решения, направляется заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику. Выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления.

Данное решение в силу части 21 ст. 95 Закона о контрактной системе поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Решение об одностороннем отказе принятое Заказчиком вступило в законную силу 21 января 2019 года, а решение об одностороннем отказе Исполнителя вступило в законную силу 6 января 2019 года.

Заказчиком решение об одностороннем отказе Исполнителя в судебном порядке не обжаловано, обеспечительных мер в отношении данного решения не заявлялось, то есть контракт считается расторгнутым по инициативе Исполнителя.

Размещение сведений об участнике размещения заказа в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения участника размещения заказа от заключения контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника размещения заказа отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения.

Исходя из статьи 104 Закона о контрактной системе, реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа (часть 2 статьи 104 Закона о контрактной системе).

С другой стороны, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере размещения заказов, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как признанного победителем конкурса и нарушающее права заказчика относительно условий (выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Рассмотрев представленные документы и материалы, оценив приведенные доводы, Комиссия контрольного органа приходит к следующим выводам

Акт, представленные Заказчиком о неисполнении условий Контракта со стороны Общества от 21.12.2018 составлен в отсутствии

представителей Общества.

Вместе с тем, представленные Обществом акты, из которых следует, что на 25 декабря 2018 года, в которых указано, что качество выполненных работ соответствует требованиям установленным Контрактом и приложениям к нему, штрафные санкции отсутствуют.

Из вышеизложенных актов Комиссией контрольного органа не представляется возможным установления достоверности доводов Заказчика в части недобросовестности Действий Исполнителя.

Таким образом, Исполнителем предприняты действия, направленные на выполнение комплекса работ по содержанию объектов благоустройства муниципального образования поселок Ханымей, в связи с чем, Комиссия контрольного органа не усматривает достаточных правовых оснований для включения сведений об ООО «Ямалец» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062, приказом ФАС России от 27.08.2007 года № 267, Комиссия

РЕШИЛА:

Сведения об ООО «Ямалец» (ИНН 8911013376), представленные Администрацией муниципального образования поселок Ханымей (ИНН 8911021313), в связи с односторонним отказом от исполнения муниципального контракта от 17.09.2018 года № 0190300001318000745-0137080-01(10-06/61) на Выполнение комплекса работ по содержанию объектов благоустройства муниципального образования поселок Ханымей (реестровый номер контракта [3891102131318000025](#)), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Председатель

КОМИССИИ

«...»

Члены комиссии

«...»

«...»