

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/104-57/2021

03.02.2021

г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

рассмотрев обращение государственного учреждения Тульской области "Управление социальной защиты населения Тульской области" (далее – Заказчик) исх. № 1-31/534 от 26.01.2021 (вх. № 358 от 27.01.2021) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «ОлимпияСтрой-М» (далее – Общество, ООО «ОлимпияСтрой-М», Подрядчик) (ИНН: 5404448728; адрес: ул. Вилюйская, д. 24, каб. 211, г. Новосибирск, 630126) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта № ЭА.2020.0037 от 08.06.2020 на выполнение работ по ремонту кровли (закупка № 0366200035620002149) (далее – Контракт), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), при участии посредством видеоконференцсвязи:

- представителей Заказчика по доверенности;

– представителя Общества по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «ОлимпияСтрой-М» в реестре недобросовестных поставщиков на основании одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по ремонту кровли (закупка № 0366200035620002149) (далее - Электронный аукцион).

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении Заказчика, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация Электронного аукциона 29.04.2020 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 2 900 000,00 рублей.

08.06.2020 по итогам проведения Электронного аукциона Заказчиком с ООО «ОлимпияСтрой-М» заключен Контракт на сумму 2 479 500,00 рублей.

Согласно пунктам 1.1, 1.3 Контракта подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика следующую работу: ремонт кровли в соответствии с локальными сметами(Приложение №1), рабочей документацией ЭА.2019.0082-АС(Приложение №2), техническим заданием (Приложение №4), в сроки, установленные настоящим контрактом, соблюдая сроки выполнения работ по объекту, установленные графиком выполнения работ (Приложение №3 к контракту), а заказчик - принять и оплатить работы, выполненные подрядчиком в соответствии с требованиями контракта.

Подрядчик ознакомлен с рабочей документацией на выполнение работ и не имеет к ней замечаний.

В соответствии с пунктами 4.1., 4.2 Контракта сроки выполнения работ:

I этап - в течение 30 (тридцати) календарных дней с момента заключения контракта.

II этап - в течение 60 (шестидесяти) календарных дней с момента заключения контракта.

Сроки этапа выполнения работ определяются графиком выполнения работ (Приложение №3)

Разделом 5 Контракта определен следующий порядок сдачи и приемки работ:

5.1. Результаты работ, выполненных подрядчиком, подтверждаются и оформляются актами о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справками о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), актами сдачи-приемки этапа выполненных работ (Приложение № 5).

5.2. Заказчик, получивший письменное сообщение подрядчика о готовности к окончательной сдаче работ, в срок не позднее 5 (пяти) рабочих дней приступает к приемке результатов выполненных работ, назначает проведение приемочной комиссии и обеспечивает участие в ней представителей сторон.

Приемка выполненных работ в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 20 (двадцати) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 10 (десяти) рабочих дней), со дня получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5.1 настоящего контракта.

5.3. При приемке выполненной работы (отдельного этапа) заказчик обязан провести экспертизу для проверки выполненных подрядчиком работ, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ.

В случае проведения экспертизы силами заказчика в акте сдачи-приемки выполненных работ проставляется запись о проведении экспертизы, отдельный документ о проведенной экспертизе не составляется.

В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения экспертизы результаты такой экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом или уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

5.4. Не позднее 3 (трех) рабочих дней после проведения экспертизы заказчик направляет подрядчику подписанный заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утверченный заказчиком) один экземпляр акта сдачи-приёмки выполненных работ или мотивированный отказ от подписания такого документа.

В случае если подрядчиком не была представлена надлежащим образом оформленная документация, указанная в п. 5.1 контракта, и/или качество предъявляемых к подтверждению работ не удовлетворяет установленным требованиям, и/или предъявленные к подтверждению работы не соответствуют фактически выполненным объемам работ, заказчик направляет подрядчику письменный мотивированный отказ в приемке указанных работ и требование об устранении выявленных в ходе приемки

нарушений (недостатков и/или дефектов). Подрядчик обязан устранить все обнаруженные недостатки за свой счет в сроки, указанные в мотивированном отказе.

5.5. Мотивированный отказ от подписания акта сдачи-приемки выполненных работ заказчик направляет при обнаружении в ходе приемки недостатков в результатах выполненных работ, в котором фиксируется перечень недостатков, сроки их устранения подрядчиком, а также дата повторной приемки результатов выполненных работ. Подрядчик обязан устранить все обнаруженные недостатки за свой счет в сроки, указанные в акте.

5.6. В случае установления по результатам экспертизы факта ненадлежащего качества выполненной работы (ее результатов), подрядчик обязан компенсировать заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы расходы, по предъявлении заказчиком письменного требования и копии соответствующего заключения, других документов, подтверждающих затраты заказчика.

Повторное согласование заказчиком акта о приемке выполненных работ (форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), акта сдачи-приемки этапа выполненных работ (Приложение № 5) на предъявляемый подрядчиком к подтверждению объем работ производится после устранения последним причин отказа в первоначальной приемке работ в установленном настоящим контрактом порядке.

На заседании Комиссии представители Заказчика пояснили, что Общество допустило ненадлежащее исполнение своих обязательств по Контракту, поскольку им допущены многочисленные нарушения при исполнении условий Контракта.

Из устных и письменных пояснений представителей Заказчика и ООО «ОлимпияСтрой-М» Комиссией установлено следующее.

В письмах исх. № 1-34/183з от 21.07.2020, исх. № 1-34/199з от 03.08.2020 Заказчик сообщил Обществу об отставании от графика выполнения работ.

Письмом от исх. № 1-34/281з от 14.09.2020 Заказчик уведомил Общество, что в результате осадков и частичного отсутствия кровли произошло пролитие служебных помещений на объекте выполнения работ.

09.01.2017 между государственным учреждением Тульской области "Управление социальной защиты населения Тульской области" и государственным учреждением Тульской области «Центр технического надзора и эксплуатации зданий и сооружений министерства труда и социальной защиты Тульской области» (далее – ГУТО «ЦТН») заключен договор № 27/2017 (далее – Договор) на оказание услуг по осуществлению сопровождения ремонтно-строительных работ».

Согласно пункту 1.1 Договора Исполнитель принимает на себя обязательства по оказанию Заказчику услуг по осмотру объектов, подготовке дефектных ведомостей, составлению сметной документации, осуществлению технического сопровождения, при производстве ремонтно-строительных работ и проведению экспертизы результатов выполненных ремонтно-строительных работ на объекте(ах) Заказчика.

14.09.2020 письмом исх. № 1-34/400з Заказчик сообщил Обществу о том, что в ходе совместного с ГУТО «ЦТН» осмотра объекта был произведен предварительный контроль выполнения работ по Контракту. В результате осмотра были выявлены следующие нарушения:

- под кровельная пленка повреждена более чем на 50% от общей площади;
- карнизный свес выполнен с отступлением от проекта;
- листы карнизного свеса соединены между собой внахлест и закреплены гвоздями и саморезами к обрешетке, что противоречит СП 71.13330.2017.

Потребовал устранить указанные недостатки в срок до 26.10.2020.

20.11.2020 письмом исх. № 1-34/470з Заказчик уведомил Общество, что в ходе повторного осмотра объекта 20.11.2020 установлено, что работы на объекте не ведутся, рабочие отсутствуют; замечания и нарушения, установленные ранее, Подрядчиком не устранены, срок выполнения работ нарушен более чем в 2 раза; указал, что в случае не завершения Подрядчиком выполнения работ в срок до 30.11.2020 Контракт будет расторгнут в одностороннем порядке.

22.12.2020 письмом исх. № 1-34/566з Заказчик уведомил Общество о том, что 28.12.2020 в 11.00 будет производиться приемка результатов выполненных работ по Контракту. Потребовал представить исполнительную документацию.

Согласно представленным в материалы дела Экспертным заключениям по исполнению Контракта от 14.12.2020, 28.12.2020 в ходе проведения экспертизы ГУТО «ЦТН» выявлены следующие недостатки:

- выполненное устройство утепления чердачного перекрытия не соответствует проекту ЭА. 2019.0082-АС (лист 14);
- подкровельная пленка повреждена на площади более 50% от общей площади кровли (сквозные отверстия) (проект ЭА. 2019.0082-АС лист 9-12);
- выполненный монтаж листов карнизного свеса не соответствует проекту ЭА.2019.0082-АС (листы 12,13);
- монтаж желобов водосточной системы выполнен некачественно (отсутствует герметичное соединение желобов между собой, местами

отсутствует нахлест между желобами) (проект ЭА. 2019.0082-АС листы 7,13);

- работы по устройству слуховых окон не выполнены (проект ЭА. 2019.0082-АС лист 11);

- монтаж и крепление профлиста выполнены некачественно (в осях В-Г/3-6 виден значительный провал, на всей кровле на горизонтальных и вертикальных стыках видны зазоры между профлистом) (проект ЭА. 2019.0082-АС лист 13);

- монтаж и крепление коньковой планки выполнены некачественно (большие зазоры на стыках между коньковыми планками, местами отсутствует нахлест между коньковыми планками) (проект ЭА. 2019.0082-АС лист 13);

- работы по монтажу кровельного ограждения со встроенными снегозадержателями не соответствуют проекту ЭА.2019.0082-АС (листы 7, 9);

- утепление труб отопления на чердаке не выполнено (локальная смета № 02-01-01 п.5-п.8);

- огнебиозащитная обработка стропильной системы кровли не выполнена (локальная смета №02-01-01 п.34).

На основании вышеизложенного ГУТО «ЦТН» пришло к выводу, что работы по контракту от 08.06.2020 № ЭА.2020.0037 на ремонт кровли выполнены с несоблюдением требований проектно-сметной документации.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона 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.

В силу пункта 13.3 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми.

- если подрядчик не соответствует установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки или представил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем

определения подрядчика.

В связи с тем, что Подрядчиком при выполнении работ допущены существенные нарушения условий Контракта, а именно: выполнение работ не в полном объеме, значительное нарушение сроков выполнения работ, не устранение выявленных недостатков, не предоставление предусмотренной Контрактом исполнительной документации для проведения приемки работ, 29.12.2020 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта (далее – Решение об одностороннем отказе).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона 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 в сфере закупок 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 сфере закупок.

Размещение в единой информационной системе в сфере закупок решения об одностороннем отказе от исполнения контракта и направление такого решения поставщику (подрядчику, исполнителю) способами, перечисленными в части 12 статьи 95 Закона, осуществляется заказчиком с целью надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о решении заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, а также с целью соблюдения прав поставщика (подрядчика, исполнителя), определенных, в том числе, в части 14 статьи 95 Закона.

При этом по смыслу указанной нормы Закона для возникновения гражданско-правовых последствий в виде расторжения контракта необходимо подтверждение факта доставки поставщику (подрядчику, исполнителю) уведомления (решения) заказчика об отказе от исполнения контракта с использованием любого средства связи и доставки.

Размещение соответствующих сведений в единой информационной системе в сфере закупок необходимо для обеспечения открытости и прозрачности функционирования государственных закупок и установлено, прежде всего, в публичных целях для осуществления надлежащего контроля в сфере закупок.

Из представленных на рассмотрение дела документов установлено следующее.

Решение об одностороннем отказе 30.12.2020 Заказчиком размещено в единой информационной системе в сфере закупок; 11.01.2020 Решение об одностороннем отказе заказчиком вручено нарочно представителю ООО «ОлимпияСтрой-М» по доверенности.

Следовательно, обязанности по уведомлению ООО «ОлимпияСтрой-М» о принятом Заказчиком Решении об одностороннем отказе и опубликовании его в единой информационной системе в сфере закупок государственным учреждением Тульской области "Управление социальной защиты населения Тульской области" соблюдены.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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 14 статьи 95 Закона 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.

В письме от 18.01.2021 ООО «ОлимпияСтрой-М» попросило Заказчика провести приемку выполненных работ по Контракту.

В ответ на указанное обращение ООО «ОлимпияСтрой-М» в письме от 19.01.2021 исх. № 1-34/11з Заказчик сообщил Обществу о том, что для проведения приемки выполненных работ последнему необходимо представить предусмотренную Контрактом исполнительную документацию.

28.01.2021 письмом исх. № 1-34/33з Заказчик уведомил ООО «ОлимпияСтрой-М» о том, что ранее выявленные замечания по выполненным работам Обществом не устранены; 29.01.2021 в 14.00 состоится окончательная приемка выполненных работ.

В письме от 01.02.2021 исх. № 1-34/36з Заказчик повторно сообщил Обществу,

что исполнительная документация, необходимая для проведения приемки работ, ООО «ОлимпияСтрой-М» не представлена; замечания к выполненным работам, указанные в Экспертном заключении от 28.12.2020, не устранены; мусор с объекта выполнения работ не вывезен.

Согласно Экспертному заключению по исполнению Контракта от 02.02.2020, в ходе проведения экспертизы выполненных работ ГУТО «ЦТН» установлено следующее:

- документы на скрытые работы Обществом не представлены;
- документы на материалы, примененные в ходе выполнения работ, Обществом не представлены;
- выполненное устройство утепления чердачного перекрытия не соответствует проекту ЭА. 2019.0082-АС (лист 14);
- подкровельная пленка повреждена на площади более 50% от общей площади кровли (сквозные отверстия) (проект ЭА. 2019.0082-АС лист 9-12);
- выполненный монтаж листов карнизного свеса не соответствует проекту ЭА.2019.0082-АС (листы 12,13);
- работы по устройству слуховых окон не выполнены (проект ЭА. 2019.0082-АС лист 11);
- монтаж и крепление профлиста выполнены некачественно (в осях В-Г/3-6 виден значительный провал, на всей кровле на горизонтальных и вертикальных стыках видны зазоры между профлистом) (проект ЭА. 2019.0082-АС лист 13);
- монтаж и крепление коньковой планки выполнены некачественно (большие зазоры на стыках между коньковыми планками, местами отсутствует нахлест между коньковыми планками) (проект ЭА. 2019.0082-АС лист 13);
- работы по монтажу кровельного ограждения со встроенными снегозадержателями не соответствуют проекту ЭА.2019.0082-АС (листы 7, 9);
- утепление труб отопления на чердаке не выполнено (локальная смета № 02-01-01 п.5-п.8);
- выполнение огнебиозащитной обработка стропильной системы кровли не подтверждено протоколом испытания по контролю качества (локальная смета №02-01-01 п.34);
- вывоз мусора выполнен не в полном объеме (локальная смета № 02-01-01 п.8, 9).

На основании вышеизложенного ГУТО «ЦТН» пришло к выводу, что работы по

контракту от 08.06.2020 № ЭА.2020.0037 на ремонт кровли выполнены с несоблюдением требований проектно-сметной документации.

Учитывая, что Обществом не были устранены нарушения условий Контракта, послужившие основанием для принятия Решения об одностороннем отказе, в срок, обусловленный частью 14 статьи 95 Закона, Заказчик посчитал Решение об одностороннем отказе вступившим в силу и Контракт расторгнутым, в связи с чем обратился в Тульское УФАС России с рассматриваемым обращением.

На заседании Комиссии представители Заказчика поддержали доводы обращения в полном объеме.

В свою очередь, Общество представило письменные пояснения относительно обращения Заказчика, в которых попросило информацию об ООО «ОлимпияСтрой-М» в реестр недобросовестных поставщиков не включать по следующим обстоятельствам.

На момент рассмотрения настоящего дела все работы по Контракту выполнены в полном объеме, однако приемочная комиссия Заказчика выразила отказ в приемке выполненных работ в связи с выявлением факта выполнения работ ненадлежащего качества (в одном месте порвана защитная пленка).

Общество выражает готовность компенсировать Заказчику все необходимые расходы для устранения выявленных нарушений и переделать работы, которые не соответствуют требованиям нормативной документации, а так же оплатить все штрафы и неустойки за нарушение сроков выполнения работ.

В пояснениях Общество указывает, что данная ситуация возникла в связи с пандемией Covid-19, в результате которой многие рабочие Общества заболели, а так же возникновением перебоев с поставками строительных материалов для выполнения работ по Контракту.

В свою очередь, у ООО «ОлимпияСтрой-М» отсутствовали намерения уклониться от условий исполнения Контракта и при этом Общество предприняло все возможные действия для исполнения обязательств по Контракту перед Заказчиком, о чем свидетельствует факт выполненных работ.

Изучив обстоятельства и представленные в материалы дела документы, оценив действия сторон Контракта при его исполнении, Комиссия приходит к следующим выводам.

Частью 1 статьи 2 Закона 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.

Нормами Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено несколько оснований прекращения обязательства, в частности, в статье 407 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором; при этом прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

Таким образом, прекращение обязательства по требованию одной из сторон закон указывает как отдельный способ прекращения обязательства и ограничивает возможность его применения случаями, предусмотренными законом или договором.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 и пункта 3 статьи 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

На основании пункта 2 статьи 450.1 ГК РФ 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 ГК РФ 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.

Положениями статей 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Пунктом 1 статьи 702 ГК РФ установлено, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров (пункт 2 статьи 702 ГК РФ).

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

Согласно пункту 1 статьи 763 ГК РФ подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

При этом пунктом 1 статьи 740 ГК РФ предусмотрено, что по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику

необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков (пункт 2 статьи 715 ГК РФ).

Как было отражено ранее, согласно пунктам 1.1, 1.3 Контракта подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика следующую работу: ремонт кровли в соответствии с локальными сметами (Приложение №1), рабочей документацией ЭА.2019.0082-АС(Приложение №2), техническим заданием (Приложение №4), в сроки, установленные настоящим контрактом, соблюдая сроки выполнения работ по объекту, установленные графиком выполнения работ (Приложение №3 к контракту), а заказчик - принять и оплатить работы, выполненные подрядчиком в соответствии с требованиями контракта.

Подрядчик ознакомлен с рабочей документацией на выполнение работ и не имеет к ней замечаний.

Согласно пункту 3 статьи 723 ГК РФ, если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Верховный Суд РФ в пункте 8 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 4 (2016), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 20.12.2016, разъяснил, что под существенным недостатком товара (работы, услуги) следует понимать, в том числе недостаток товара (работы, услуги), выявленный неоднократно, - различные недостатки всего товара (работы, услуги), выявленные более одного раза, каждый из которых в отдельности делает товар (работу, услугу) не соответствующими обязательным требованиям, предусмотренным законом или в установленном им порядке, либо условиям договора (при их отсутствии или неполноте условий - обычно предъявляемым требованиям), и приводит к невозможности или недопустимости использования данного товара (работы, услуги) в целях, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используются, или в целях, о которых продавец (исполнитель) был поставлен в известность потребителем при заключении договора, или образцу и (или) описанию при продаже товара по образцу и (или) по описанию.

Таким образом, в силу приведенного разъяснения к недостатку, который выявляется неоднократно, относятся различные недостатки, выявляемые во всем товаре (работе, услуге), при этом каждый из указанных недостатков товара (работы, услуги) в отдельности должен делать товар (работу, услугу) не соответствующими или обязательным требованиям, предусмотренным

законом, или условиям договора, или целям, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используются.

Согласно статье 721 ГК РФ качество выполненной подрядчиком работы (оказанной исполнителем услуги) должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора требованиям, обычно предъявляемым к работам (услугам) соответствующего рода. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, результат выполненной работы должен в момент передачи заказчику обладать свойствами, указанными в договоре или определенными обычно предъявляемыми требованиями, и в пределах разумного срока быть пригодным для установленного договором использования, а если такое использование договором не предусмотрено, для обычного использования результата работы такого рода.

Так, из представленных в материалы дела Экспертных заключений по исполнению Контракта от 14.12.2020, 28.12.2020, 02.02.2021 следует, что Обществом в ходе исполнения обязательств по Контракту допущены неоднократные многочисленные нарушения в части качества выполненных работ, послужившие основанием для принятия Решения об одностороннем отказе.

При таких обстоятельствах, следует признать, что выполнение работ, предусмотренных Контрактом, с многочисленными нарушениями условий исполнения Контракта, в рассматриваемом случае является нарушением существенных условий Контракта, и нарушение данных условий Контракта фактически не позволило Заказчику получить требуемый результат в установленные сроки.

Исходя из изложенного, Комиссия приходит к выводу о наличии правовых оснований для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Кроме этого, из представленных в материалы дела документов и сведений, а также из пояснений представителей Заказчика Комиссией установлено, что с момента принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе, в том числе с момента надлежащего уведомления Общества о принятии Заказчиком такого решения и до момента вступления указанного решения в силу, ООО «ОлимпияСтрой-М» не были предприняты все возможные меры, направленные на добросовестное исполнение условий Контракта, устранение нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия Заказчиком указанного решения.

Доказательств обратного Обществом в материалы дела не представлено.

Относительно позиции Общества, изложенной в письменных пояснениях ООО «ОлимпияСтрой-М», и озвученной представителем Общества на заседании Комиссии, установлено следующее.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Пунктом 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 определено, что для признания обстоятельства непреодолимой силой необходимо, чтобы оно носило чрезвычайный и непредотвратимый при данных условиях характер.

Требование чрезвычайности подразумевает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непредотвратимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

При этом, Общество в письменных пояснениях все же ссылается на возникновение обстоятельств непреодолимой силы, связанных с распространением новой коронавирусной инфекции.

Однако каких-либо доказательств ограничения прав ООО «ОлимпияСтрой-М» на действия, связанные с исполнением обязательств по Контракту в связи со сложившейся ситуацией, Подрядчик не представил.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с частью 14 статьи 66 Закона участник электронного аукциона, подавший заявку на участие в таком аукционе, вправе отозвать данную заявку не позднее даты окончания срока подачи заявок на участие в таком аукционе, направив об этом уведомление оператору электронной площадки.

Комиссией установлено, что датой и временем начала срока подачи заявок на участие в Электронном аукционе является 29.04.2020 20:14 по московскому времени, датой и временем окончания срока подачи заявок на участие в

Электронном аукционе – 20.05.2020 08:00 по московскому времени.

Режим повышенной готовности в Тульской области введен с 16.03.2020 Постановлением правительства Тульской области от 16.03.2020 N 112.

Таким образом, у Общества было достаточно времени, чтобы оценить риски осуществления предпринимательской деятельности, в том числе исходя из наличия на соответствующем рынке товаров, используемых для выполнения работ по Контракту, материалов, а так же трудовых ресурсов и, при наличии каких-либо сомнений в возможности надлежащим образом исполнить условия Контракта, воспользоваться правом отозвать поданную заявку на участие в Электронном аукционе без возникновения негативных для себя последствий.

Более того, согласно пунктам 10.8. 10.9 Контракта сторона, которая не исполняет своего обязательства вследствие действия непреодолимой силы, должна немедленно уведомить другую сторону в письменном виде о препятствии и его влиянии на исполнении обязательств по контракту.

Документ, выданный соответствующим компетентным органом, является достаточным подтверждением наличия и продолжительности действия непреодолимой силы.

При этом, доказательств возникновения у ООО «ОлимпияСтрой-М» вследствие непреодолимой силы каких-либо обстоятельств, не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства и условия Контракта, в Тульское УФАС России также не представлено, как и не представлено документов во исполнении пунктов 10.8. 10.9 Контракта.

Равно как отсутствуют доказательства того, что Подрядчиком были предприняты все возможные и необходимые меры для исполнения Контракта.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что доказательств, свидетельствующих о невозможности надлежащим образом и в установленные сроки исполнить обязанность по выполнению условий Контракта, в материалы дела Обществом не представлено.

Согласно положениям Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Между тем, недобросовестность юридического лица определяется не его виной, то есть субъективным отношением к содеянному, а исключительно той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обстоятельства и условиям оборота.

Частью 16 статьи 95 Закона 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 недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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

В соответствии с Правилами ведения реестра в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

Согласно части 7 статьи 104 Закона в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 - 6 данной статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Комиссия считает, необходимым отметить, что реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры осуществления закупки обязательств. С другой стороны, анализ статьи 104 Закона позволяет сделать вывод и о том, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом предотвращения злоупотреблений в сфере контрактной системы, а, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении и исполнении государственных и муниципальных контрактов.

По смыслу Закона включение информации о лице в реестр недобросовестных поставщиков, по сути, является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся, в том числе, в намеренном нарушении условий контракта.

Лицо, принимая решение об участии в процедуре определения поставщика (подрядчика, исполнителя) и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона.

По мнению Комиссии, при рассмотрении вопроса о включении или не включении информации в отношении соответствующего лица в реестр недобросовестных поставщиков, недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Следовательно, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение лицом условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона.

Согласно положениям действующего гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск и под свою ответственность.

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.

Принимая решение об участии в процедуре публичных закупок и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом, в случае совершения им действий (бездействия), приведших к невозможности надлежащего исполнения принятых на себя обязательств.

Обществом не были предприняты все необходимые и разумные меры с целью надлежащего исполнения Контракта, и включение ООО «ОлимпияСтрой-М» в реестр недобросовестных поставщиков в настоящем случае является необходимой мерой ответственности, поскольку служит для ограждения заказчиков от недобросовестных поставщиков.

Своим бездействием ООО «ОлимпияСтрой-М» не обеспечило соблюдение прав Заказчика относительно условий и срока исполнения Контракта, в рамках которого предусматривается эффективное использование бюджетных средств в предусмотренном законодательством порядке и в установленные сроки, что привело к нарушению публичных интересов в правоотношениях по исполнению контракта, в свою очередь, влечет

наложение на Общество санкции за недобросовестное исполнение Контракта.

Согласно правовой позиции Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в определении от 11.05.2012 N ВАС-5621/12 об отказе в передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, включение Общества в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет 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.

В рамках рассмотрения настоящего дела установлено, что основанием для принятия Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта послужило неисполнение (ненадлежащее исполнение) ООО «ОлимпияСтрой-М» условий Контракта, при этом факт неисполнения (ненадлежащего исполнения) условий Контракта установлен Комиссией на основании исследования и оценки представленных в материалы дела доказательств и подтверждается материалами дела; доказательств, свидетельствующих об обратном, Обществом в Тульское УФАС России не представлено.

Однозначных, бесспорных доказательств, свидетельствующих о том, что неисполнение ООО «ОлимпияСтрой-М» условий Контракта произошло по вине Заказчика, ввиду нарушения последним со своей стороны условий Контракта, либо по вине третьих лиц, Обществом также не предоставлено.

Таким образом, в соответствии с вышеуказанными нормами Закона информация об ООО «ОлимпияСтрой-М» подлежит включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьей 104 Закона, Правилами, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года информацию об обществе с ограниченной ответственностью «ОлимпияСтрой-М» (ИНН: 5404448728; адрес: ул. Вилюйская, д. 24, каб. 211, г. Новосибирск, 630126, в том числе о Трутневе Игоре Игоревиче - директоре ООО «ОлимпияСтрой-М», Кулиеве Газанфаре Джабраил Оглы - учредителе (участнике) ООО «ОлимпияСтрой-М») по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта №

ЭА.2020.0037 от 08.06.2020 на выполнение работ по ремонту кровли (закупка № 0366200035620002149).

2. Датой включения информации в отношении общества с ограниченной ответственностью «ОлимпияСтрой-М», а также Трутнева Игоря Игоревича - директора ООО «ОлимпияСтрой-М», Кулиева Газанфар Джабраил Оглы - учредителя (участника) ООО «ОлимпияСтрой-М» в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанной информации в единой информационной системе в сфере закупок (согласно Приложению № 1).

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.