

Комиссия Оренбургского УФАС России по контролю в сфере осуществления закупок (далее по тексту Комиссия Оренбургского УФАС России) в составе:

Председателя Комиссии: <...>., Членов Комиссии: <...>

в присутствии генерального директора ООО «Самара-Стройком» <...>., представителя ООО «Самара-Стройком» по доверенности <...>

в присутствии представителей Министерства строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области <...>., <...>.;

рассмотрев обращение Министерства строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области (далее – заказчик) о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Самара-Стройком» (далее – исполнитель, подрядчик) в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения государственного контракта на выполнение работ по спрямлению русла р. Ток в с. Канчирово Александровского района Оренбургской области (номер извещения № 0853500000318001285) (далее – государственный контракт),

УСТАНОВИЛА:

20.12.2018 года в Оренбургское УФАС России поступило обращение Заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Самара-Стройком» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта.

Согласно обращению 27.04.2018 г. между заказчиком и ООО «Самара-Стройком» заключен государственный контракт по результатам проведенного электронного аукциона (дата проведения 09.04.2018г.) на выполнение работ по спрямлению русла р. Ток в с. Канчирово Александровского района Оренбургской области (номер извещения № 0853500000318001285). В соответствии с п.4.3 государственного контракта подрядчик должен закончить работы на объекте не позднее 01.09.2018. До настоящего времени на объекте не выполнены работы, предусмотренные сметной документацией, а именно подсыпка растительной земли по откосу, прикатывание газонов катками, полив посевов трав водой, не завезен растительный слой на откосы, посев трав выполнен вручную на неподготовленную почву, без заделки семян, а также не произведен ущерб рыбному хозяйству.

Представитель ООО «Самара-Стройком» пояснил, что все работы по государственному контракту, в том числе работы по «Рекультивация земель»

выполнены, что подтверждается представленными в материалы дела документами.

ООО «Самара-Стройком» считает мотивированный отказ заказчика от подписания акта выполненных работ «Рекультивация земель» неправомерным, в связи с тем, что работы были выполнены в конце сентября 2018 года. Также, мотивированный отказ составлен заказчиком без даты и исходящего номера, отправлен в адрес подрядчика 30 ноября 2018 года, после получения письма от подрядчика об оплате работ «Рекультивация земель», а также по истечении срока, предусмотренного государственным контрактом.

С учетом вышеизложенного, представитель ООО «Самара-Стройком» считает, что основания для внесения общества в Реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Комиссия Оренбургского УФАС России, рассмотрев материалы внеплановой проверки, заслушав доводы представителей сторон, установила следующее:

19.03.2018 г. Заказчиком на официальном сайте в сети Интернет www.zakupki.gov.ru и на электронной торговой площадке было размещено извещение и документация об электронном аукционе на Выполнение работ по спрямлению русла р. Ток в с. Канчирово Александровского района Оренбургской области (номер извещения №0853500000318001285).

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 10 815 818,00 рублей.

В соответствии с Протоколом подведения итогов аукциона в электронной форме ИКЗ 182561009139056100100100130014291244 от 12 апреля 2018г. ООО «Самара-Стройком» признано победителем электронного аукциона с ценой государственного контракта 5 786 462,63 рублей.

27.04.2018 г. между заказчиком и ООО «Самара-Стройком» заключен государственный контракт №0853500000318001285.2018.168582 на выполнение работ по спрямлению русла р. Ток в с. Канчирово Александровского района Оренбургской области (далее – государственный контракт).

В соответствии с п.4.3 государственного контракта работы должны быть закончены в срок не позднее: «01» сентября 2018 г.

В соответствии с п.3.4.1 подрядчик обязан выполнить работы в соответствии с условиями Контракта и передать Заказчику их результат в порядке, установленном разделом 6 настоящего Контракта.

Согласно п.6.1 государственного контракта на следующий день после окончания срока выполнения работ, предусмотренного настоящим Контрактом, Подрядчик направляет в адрес Заказчика извещение (уведомление) о готовности работ к сдаче, «Акт о приемке выполненных

работ» по форме КС-2 и «Справки о стоимости выполненных работ и затрат» по форме КС-3 с приложением материалов, предусмотренных Техническим заданием.

Согласно материалам дела, 03.09.2018 подрядчик уведомил заказчика об окончании работ и просил заказчика принять выполненные работы.

13.09.2018, 18.09.2018 подрядчиком в адрес заказчика направлялись документы, свидетельствующие о завершении работ (КС-3 и КС-3).

12.11.2018г. ООО «Самара-Стройком» направлялись акты выполненных работ КС-2 и справки о стоимости выполненных работ КС-3 за сентябрь-ноябрь 2018 года на сумму 1 898 496,82 руб.(исх.284 от 12.11.2018)

Также 12.11.2018 ООО «Самара-Стройком» письмом (исх.№283 от 12.11.2018) приглашает представителей со стороны заказчика и строительного контроля 14,16 или 19 ноября 2019 года в 12.00 для окончательной приемки и подписания акта выполненных работ на объекте.

13.11.2018 заказчик уведомил подрядчику о том, что в связи с установившимися низкими температурами и промерзанием почвы на территории Оренбургской области, подготовка почвы и осуществление работ по посеву луговых трав, в рамках исполнения государственного контракта, не предоставляется возможным (исх.36/08-46-1564 от 13.11.2018). В ответ на данное письмо подрядчик проинформировал заказчика, о том, что работы по посеву луговых трав и укреплению откосов земляных сооружений посевом многолетних трав уже выполнены в соответствии с локальным сметным расчетом №01-02-02 «Рекультивация земель».

В материалах дела имеется письмо Государственного казенного учреждения жилищного, коммунального и социального строительства Оренбургской области (исх.№50/07-941 от 20.11.2018), по результатам комиссионной выездной проверки строительства объекта от 19 ноября 2018 г. установило нарушения (недоработки) в части разработки земельного участка по ПК, которые были предоставлены заказчику. Каких-либо нарушений или замечаний в части работ «Рекультивация земель» в ходе комиссионной проверки не установлено.

Все работы, указанные в письме (исх.№50/07-941 от 20.11.2018) подрядчиком выполнены, о чем свидетельствует документ от 26.11.2018 №309.

29.11.2018 подрядчиком в адрес заказчика направлены письма (исх.№314 и 315) с просьбой произвести оплату работ «Рекультивация земель».

В ответ на данные письма поступил мотивированный отказ от подписания акта выполненных работ (без исходящего номера, без даты).

После ознакомления с мотивированным отказом подрядчиком в адрес заказчика была направлена претензия с просьбой оплатить работы

«Рекультивация земель» (исх.№322 от 03.12.2018).

07.12.2018 заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее – Решение).

ООО «Самара-Стройком» 12.12.2018 направило заказчику письмо с просьбой отменить Решение.

19.12.2018 заказчик сообщает, что основанием для одностороннего расторжения государственного контракта является невыполнение подрядчиком на объекте: подсыпка растительной земли по откосу, прикатывание газонов катками, полив посевов трав водой, не завезен растительный слой на откосы, посев трав выполнен вручную на неподготовленную почву, без заделки семян (исх.№36/02-01-546 от 19.12.2018).

28.12.2018 подрядчик еще раз сообщает, что все работы на объекте были выполнены и готов провести лабораторные исследования, подтверждающие факт выполнения работ «рекультивация земель», при устойчивых положительных температурах воздуха, отсутствии промерзания земли (исх. №360 от 28.12.2018).

В соответствии с ч. 8 ст. 95 Закона о контрактной системе расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ч. 9 ст. 95 Закона о контрактной системе Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

В соответствии с ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения

заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

В соответствии с ч. 13 ст. 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.

Заказчиком 07.12.2018 г. принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссией Оренбургского УФАС России установлено, что основания для одностороннего отказа от исполнения контракта предусмотрены в разделе 11 контракта:

«11.1. Расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

11.3. Заказчик вправе провести экспертизу выполненных работ с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

11.4. Если Заказчиком проведена экспертиза выполненных работ с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта может быть принято Заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы выполненных работ в заключение эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий Контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.

11.5. 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 Подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Подрядчика, указанному в разделе 14 Контракта, 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 Подрядчику. Выполнение Заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения Заказчиком

подтверждения о вручении Подрядчику указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии Подрядчика по его адресу, указанному в разделе 14 Контракта. 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.»

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в ЕИС 24.12.2018 г., направлено в адрес ООО «Самара-Стройком» 07.12.2018 по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу подрядчика, а также по адресу электронной почты.

ООО «Самара-Стройком» в материалы дела представлена переписка сторон, свидетельствующая о принятии подрядчиком необходимых для исполнения своих обязательств мер.

Кроме того, при цене государственного контракта 5 786 462,63 в российских рублях, заказчиком фактически оплачено **4 769 186,05** в российских рублях, что также свидетельствует о принятии большинства работ по государственному контракту.

В соответствии с ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе 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.

Порядок принятия решения о включении информации об участнике закупке в реестр недобросовестных поставщиков определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)».

П. 11 Постановления предусмотрено, что в процессе рассмотрения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков контрольный орган осуществляет проверку поступивших информации и документов, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика.

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 закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое действие лица, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Согласно правовой позиции Верховного Суда Российской Федерации, сформированной Определением от 19.02.2015 N 301-КГ15-632 по делу N А29-3152/2014, при рассмотрении вопроса о законности решения о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При принятии решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиваться формальной позицией, поэтому по делу подлежат установлению обстоятельства недобросовестного поведения поставщика.

Включение лица в реестр невозможно без установления его вины, выраженной в сознательном уклонении от исполнения контракта.

При таких обстоятельствах, на основании исследования имеющихся в материалах дела доказательств, Комиссия Оренбургского УФАС России не имеет достаточных оснований для включения информации об ООО «Самара-Стройком» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Изучив представленные материалы, Комиссия Оренбургского УФАС России, руководствуясь Постановлением Правительства РФ от 25 ноября 2013 г. № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе,

РЕШИЛА:

В удовлетворении обращения Министерства строительства, жилищно-коммунального и дорожного хозяйства Оренбургской области о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «Самара-Стройком» в связи с односторонним отказом от исполнения государственного контракта на выполнение работ по спрямлению русла р. Ток в с. Канчирово Александровского района Оренбургской области (номер извещения № 0853500000318001285) отказать.

Решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение 3-х месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>