

МДОУ «Детский сад № 145 общеразвивающего вида» города Магнитогорска

455000, г. Магнитогорск, проспект

К. Маркса, 154/1

ООО Торговый Дом «СТК»

454138, г. Челябинск, Комсомольский пр.

д. 37, кв. 24

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/06/104-500/2019

об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 14.05.2019

В полном объеме решение изготовлено __.05.2019

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	- начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России
Членов Комиссии:	- главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России
	-

рассмотрев обращение МДОУ «Детский сад № 145 общеразвивающего вида» города Магнитогорска (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО Торговый Дом «СТК» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона № 0169300000318003361 на выполнение работ по замене окон и двери (далее - аукцион), в присутствии (после перерыва):

- представителя МДОУ «Детский сад № 145 общеразвивающего вида» города Магнитогорска личность удостоверена на основании паспорта,

- представителя ООО Торговый Дом «СТК» действующего на основании Приказа № 1 от 07.04.2017,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьями 95, 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 28.12.2013) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение МДОУ «Детский сад № 145 общеразвивающего вида» города Магнитогорска (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО Торговый Дом «СТК».

Согласно представленным документам 07.12.2018 МДОУ «Детский сад № 145 общеразвивающего вида» города Магнитогорска объявило о проведении аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта по аукциону составляет 392 626, 97 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов от 24.12.2018 победителем закупки признано ООО Торговый Дом «СТК» (далее - общество, победитель).

Решением от 05.02.2019 заказчик отказался от исполнения контракта ввиду неисполнения подрядчиком обязательств по контракту, а именно обществом не осуществлены работы по замене окон и двери, на основании чего было составлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и направлены соответствующие сведения в антимонопольный орган.

На заседании Комиссии заказчик поддержал доводы, изложенные в решении, и указал, что обязательства не исполнены обществом как в сроки, указанные в контракте, так и в сроки, предусмотренные для устранения нарушений, послуживших основанием для принятия решения.

На заседании Комиссии представитель общества направил письменные пояснения и документы и пояснил, что работы обществом не выполнены ввиду того, что фактические размеры окон не соответствуют условиям контракта, при этом обществом неоднократно направлялись письма с запросом о разъяснении порядка выполнения работ, в связи с указанными обстоятельствами подрядчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В связи с чем, общество полагает, что основания для его включения в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия руководствуясь статьей 104 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 о контрактной системе), пришла к следующим выводам.

Согласно части 9 статьи 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.

Как следует из части 16 статьи 95 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 недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом, в силу части 2 статьи 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.

В соответствии с пунктом 10.7 контракта предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Как следует из части 12 статьи 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.

Из указанных положений Закона о контрактной системе следует, что надлежащим уведомлением является обязательное направление заказчиком решения об одностороннем отказе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика и с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

Из совокупного толкования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 05.02.2019 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, 05.02.2019 направлено подрядчику по электронной почте:

steklandia@mail.ru и 06.02.2019 размещено в единой информационной системе во вкладке «информация об исполнении (о расторжении) контракта».

При этом, в нарушение части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком не направлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по почте заказным письмом с уведомлением.

Как следует из документов, представленных заказчиком, подтверждение о вручении подрядчику указанного решения, в том числе информация об отсутствии подрядчика по его адресу, указанному в контракте, заказчиком не получены. Так, в силу части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе надлежащим уведомлением об одностороннем отказе от исполнения контракта является истечение тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, то есть 06.03.2019.

Как следует из материалов дела, информация о расторжении контракта размещена заказчиком в единой информационной системе на официальном сайте www.zakupki.gov.ru (далее – официальный сайт) 19.03.2019 в разделе «информация об исполнении (о расторжении) контракта», что соответствует требованиям частей 13 статьи 95, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе.

При рассмотрении вопроса о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольным органом установлено следующее.

Между заказчиком и обществом 05.01.2019 заключен контракт № 3744602707319000004 (далее – контракт) посредством обмена электронными документами на электронной площадке, что подтверждается распечаткой с личного кабинета заказчика.

Предметом контракта является выполнение работ по замене окон и двери, объем которых определен в техническом задании, локальной смете, ведомости объемов работ, что свидетельствует о заключении заказчиком по результатам закупки договора подряда для государственных и муниципальных нужд, порядок исполнения которого регламентирован параграфом 5 главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В соответствии с частью 2 статьи 702 ГК РФ 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.

Таким образом, к договору подряда для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

Согласно части 1 статьи 702 ГК РФ 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.

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).

Таким образом, с учетом положений статей 432, 702, 708, 766 ГК РФ существенными условиями государственного контракта являются предмет и сроки выполнения работ.

В пункте 1.3 контракта заказчиком определены сроки выполнения работ: со дня заключения контракта по 18.01.2019.

Как следует из договорной переписки между обществом и заказчиком 11.01.2019 ООО Торговый Дом «СТК» направлено письмо (исх. 377/1 от 11.01.2019), из которого следует, что фактические объемы работ в части размеров оконных блоков, подоконных досок, не соответствуют техническому заданию. Кроме того, в письме указано, что для исполнения контракта требуется выполнить дополнительные работы, что не предусмотрено контрактом. Аналогичные письма были направлены заказчику 14.01.2019 (исх. 377/2) и 23.01.2019 (исх. 377/3 от 23.01.2019).

Заказчиком 18.01.2019 (исх. № 4/2019 от 18.01.2019) направлена ответная претензия, из которой следует, что подрядчику необходимо выполнять работы в соответствии с условиями контракта и технического задания.

Вместе с тем, на основании письма от 23.01.2019 ООО Торговый Дом «СТК» по основаниям, связанным с несоответствием фактических объемов работ условиям исполнения контракта, приостановил выполнение работ. При этом, 31.01.2019 обществом принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Как следует из представленных документов, на письма общества от 23.01.2019, 31.01.2019 заказчиком не предоставлен ответ, в том числе о порядке производства работ с учетом замечаний, указанных обществом.

Частью 20 статьи 95 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.

В соответствии с частью 21 статьи 95 Закона о контрактной системе решение

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.

Как следует из части 1 статьи 719 ГК РФ подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление 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).

В части 2 статьи 719 ГК РФ указано, что 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.

Согласно части 2 статьи 328 ГК РФ в случае непредоставления обязанной стороной предусмотренного договором исполнения обязательства либо при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

Частью 3 статьи 715 ГК РФ предусмотрено, что если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 настоящей статьи, в разумный срок не заменит непригодные или недоброкачественные материал, оборудование, техническую документацию или переданную для переработки (обработки) вещь, не изменит указаний о способе выполнения работы или не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих ее годности, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков.

С учетом изложенного, подрядчик вправе в одностороннем порядке расторгнуть контракт по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством, в том числе при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение обязательств не будет произведено в установленный срок с учетом частей 19-21 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, общество на основании письма (исх. № 377/4 от 31.01.2019) (далее – уведомление подрядчика), полученного заказчиком 31.01.2019, проинформировало заказчика о расторжении контракта по причине того, что заказчиком не указаны сведения о порядке выполнения работ.

Таким образом, с момента получения уведомления подрядчика от 31.01.2019 заказчик не предпринял действий по устранению обстоятельств, послуживших основанием для принятия подрядчиком указанного решения, в том числе не выразил мотивированной позиции в части несогласия с принятым подрядчиком решением.

Так, контракт расторгнут обществом 12.02.2019, что свидетельствует о прекращении договорных отношений между сторонами на указанную дату.

На основании изложенного, контракт расторгнут обществом ранее расторжения контракта заказчиком, что не позволяет сделать вывод о наличии в действиях общества признаков недобросовестного поведения, так как фактически общество прекратило исполнение обязательств по контракту.

При указанных обстоятельствах антимонопольный орган приходит к выводу об отсутствии оснований для включения ООО Торговый Дом «СТК» в реестр недобросовестных поставщиков ввиду того, что контракт расторгнут обществом в одностороннем порядке ранее расторжения контракта заказчиком.

Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные МДОУ «Детский сад № 145 общеразвивающего вида» города Магнитогорска в отношении ООО Торговый Дом «СТК» (ИНН 7448201954), учредителей, единоличного исполнительного органа в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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