

Решение №РНП-48-25с/19

по результатам проверки

28 января 2019 года

г. Липецк

На основании ст.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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062, Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия Липецкого УФАС России) проведена проверка документов и сведений на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика, поступивших от заказчика - ОБУК «Липецкий государственный театр кукол» об одностороннем отказе от исполнения договора на выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубно́го завода, 1950г.", заключенного с АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» по итогам проведения конкурса с ограниченным участием (реестровый номер <...> ) (далее - конкурс с ограниченным участием).

Проверка начата 15.01.2019, окончена 28.01.2019.

Место проведения проверки: г.Липецк, пл.Плеханова, д.1.

Рассмотрение материалов в рамках проведения проверки назначено на 25.01.2019 в 10.00 ч. С целью предоставления дополнительной информации, Комиссией Липецкого УФАС России в проведении проверки был объявлен перерыв до 28.01.2019 в 16.00 ч.

Комиссией Липецкого УФАС России при рассмотрении материалов в рамках проведения проверки установлено следующее.

В Липецкое УФАС России 14.01.2019 в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от ОБУК «Липецкий государственный театр кукол» (далее по тексту – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения договора, заключенного с АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» (далее по тексту также – подрядчик, общество).

Присутствующие при проведении проверки представители заказчика по факту одностороннего отказа от исполнения договора пояснили, что 16.08.2018 между ОБУК «Липецкий государственный театр кукол» и АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» был заключен договор №0346200015918000007 на выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубно́го завода, 1950г.", по адресу: Липецкая область, г.Липецк, ул.Гагарина, 74, реестровый номер <...> (далее – договор). Договором предусмотрены сроки выполнения работ: со дня заключения договора и передачи заказчиком объекта подрядчику по акту для выполнения работ до даты завершения работ «20» ноября 2018 г., сдача результата выполненных работ подрядчиком приёмочной комиссии заказчика по акту приемки объекта культурного наследия до «30» ноября 2018 г. Однако, ни в установленный договором срок, ни по состоянию на текущую дату, работы, предусмотренные договором, в полном объеме подрядчиком выполнены не были, а те, что выполнялись, не соответствовали требованиям договора (что подтверждается представленными в материалы проверки протоколами оперативных совещаний, непринятыми актами о приемке работ (по форме КС-2),

претензиями, направляемыми подрядчику, журналами авторского и технического надзора). В связи с данными обстоятельствами, заказчиком 22.11.2018 было принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения об АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Присутствующий при проведении проверки представитель подрядчика пояснил, что несоблюдение подрядчиком сроков выполнения работ, установленных заключенным договором, возникло по причине несвоевременного исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных данным договором. Так, в частности, по акту заказчик передал подрядчику объект культурного наследия для выполнения работ- 18.09.2018, а проектную документацию – лишь 22.10.2018. В связи с чем, у подрядчика отсутствовала возможность производить работы, предусмотренные договором, ранее 22.10.2018. Кроме того, заказчик не передал подрядчику геодезические разбивочные основы. Вместе с тем, все нарушения, отраженные в принятом заказчиком решении об одностороннем отказе от исполнения договора, подрядчиком были устранены, о чем свидетельствуют представленные копии актов освидетельствования скрытых работ, фотоматериалы. В связи с чем, общество считает, что заказчиком незаконно принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

Руководствуясь пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика, после объявленного перерыва, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

На официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок размещена документация о проведении конкурса с ограниченным участием на выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубногo завода, 1950г." и извещение (реестровый номер <...> ).

Согласно протокола [рассмотрения единственной заявки на участие в конкурсе с ограниченным участием от 30.07.2018 №ПРЕ1](#), конкурсной комиссией заказчика было принято решение: заказчику заключить договор с единственным участником закупки - Акционерным обществом «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» (АО «СГСТУ ВИОГЕМ»), в соответствии с п.25 ч.1 ст.93 Федерального закона №44-ФЗ, на условиях, указанных в заявке на участие в конкурсе с ограниченным участием и конкурсной документации.

В соответствии с ч.1 ст.2 Закона о контрактной системе, 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 Федерального закона о контрактной системе и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в ч.1 ст.1 Федерального закона о контрактной системе.

Согласно ст.763 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), подрядные строительные работы, проектные и изыскательские работы, 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, согласно [п.8 ст.3](#) Закона о контрактной системе, под государственным или муниципальным контрактом понимается договор, заключенный от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации (государственный контракт), муниципального

образования (муниципальный контракт) государственным или муниципальным заказчиком для обеспечения соответственно государственных нужд, муниципальных нужд.

Как установлено, 16.08.2018 между заказчиком и АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» заключен договор №0346200015918000007 на выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубного завода, 1950г.", по адресу: Липецкая область, г.Липецк, ул.Гагарина, 74, реестровый номер <...> .

Цена работ по данному договору составляет 5 956 050,00 руб.

Вместе с тем, согласно представленным заказчиком сведениям, подрядчиком были выполнены работы на сумму лишь 950 346,04 руб.

В обоснование своей позиции представителями заказчика были представлены, в частности: копия справки о стоимости выполненных работ и затрат по форме №КС-3 и копия акта о приемке выполненных работ за ноябрь 2018 года, датированные: 30 ноября 2018 года.

Согласно 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.

В соответствии с 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.

Пунктами 10.6, 10.11 договора предусмотрена возможность одностороннего отказа от исполнения договора по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о контрактной системе.

В силу 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.

Частью 13 указанной статьи предусмотрено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На проведение проверки заказчиком представлено принятое им 22.11.2018 решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

В результате осуществления проверки одностороннего отказа заказчика от исполнения договора, на основании [ч.7 ст.104](#) Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России установила, что решение заказчика от 22.11.2018 об одностороннем отказе от исполнения договора было размещено на официальном сайте единой информационной системы 23.11.2018.

Кроме того, данное решение 23.11.2018 направлено подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении, которое было получено подрядчиком 11.12.2018 (что подтверждается имеющимся в материалах проверки почтовым уведомлением).

При этом, как пояснили присутствующие на проведении проверки представители заказчика, почтовое уведомление вернулось в адрес заказчика после 09.01.2019. В связи с чем, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения договора заказчик определил дату по истечении тридцати дней с даты размещения им решения об одностороннем отказе от исполнения договора в единой информационной системе.

Также установлено, что 23.11.2018 решение об одностороннем отказе от исполнения договора было направлено заказчиком на адрес электронной почты подрядчика, указанный в заключенном договоре.

09.01.2019 на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок размещена информация о расторжении договора.

Таким образом, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что вышеуказанный договор расторгнут, в силу выше обозначенных положений Закона о контрактной системе и информации о его расторжении.

В силу 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.

Рассмотрев представленные документы и материалы, оценив приведенные сторонами доводы, руководствуясь [ч.2 ст.104](#) Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу о наличии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений об АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), ввиду следующего.

Как было вышеизложено, в соответствии с ч.1 ст.2 Закона о контрактной системе, 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 Федерального закона о контрактной системе и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в ч.1 ст.1 Федерального закона о контрактной системе.

Согласно ст.763 ГК РФ, подрядные строительные работы, проектные и изыскательские работы, предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд. По государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непромышленного характера работы и передать их государственному или

муниципальному заказчику, а государственный или муниципальный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

16.08.2018 между заказчиком и АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВЮОГЕМ» заключен договор №0346200015918000007 на выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубно́го завода, 1950г.", по адресу: Липецкая область, г.Липецк, ул.Гагарина, 74, реестровый номер <...> .

Поскольку предметом рассматриваемого договора является выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубно́го завода, 1950г.", по адресу: Липецкая область, г.Липецк, ул.Гагарина, 74, то к возникшим правоотношениям применяются нормы о договорах строительного подряда, содержащиеся в [главе 37](#) ГК РФ.

Согласно п.1 ст.432 и п.1 ст.708 ГК РФ, начальный и конечный сроки выполнения работы являются существенными условиями договора подряда; подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

В п.3 ст.708 ГК РФ определено, что указанные в п.2 ст.405 ГК РФ последствия просрочки исполнения наступают при нарушении конечного срока выполнения работы, а также иных установленных договором подряда сроков.

Согласно п.2 ст.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.

В силу ст.768 ГК РФ, к отношениям по муниципальным контрактам на выполнение подрядных работ для муниципальных нужд в части, не урегулированной настоящим Кодексом, применяется закон о подрядах для муниципальных нужд.

Согласно ст.702 ГК РФ, по договору подряда одна сторона обязуется выполнить по заданию другой стороны определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

По условиям рассматриваемого договора, заказчик поручает выполнение работ, принимает и оплачивает их, а подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению и сдаче заказчику следующих работ: «выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов Российской Федерации ДК Трубно́го завода», 1950 г.», по адресу: Липецкая область, г.Липецк, ул.Гагарина, 74. (п.1.1).

Существенным условием рассматриваемого договора является срок выполнения работ.

Пунктом 1.3 договора установлены следующие сроки выполнения работ: со дня заключения договора и передачи заказчиком объекта подрядчику по акту для выполнения работ до даты завершения работ «20» ноября 2018г. Сдача результата выполненных работ подрядчиком приёмочной комиссии заказчика по акту приемки объекта культурного наследия (Приложение №3 к проекту договора) до «30» ноября 2018 г.

При этом следует отметить, согласно приложению 3 к техническому заданию документации о проведении конкурса с ограниченным участием «Особенности строительства дренажной системы», заказчиком установлено следующее: «очередность работ при сооружении

системы лучевого дренажа требует строгого выполнения отдельных видов работ или операций.

Первоочередными являются работы по подготовке стройплощадки.

**В подготовительный период продолжительностью 5 суток** выполняется ограждение и обустройство стройплощадки, подводятся сети электроснабжения от существующей электросети здания театра, завозятся и складировются строительные материалы, конструкции и оборудование.

Основные **работы по сооружению колодца** начинаются с монтажа на поверхности железобетонной ножевой части (см. подраздел 5.3 данного проекта - «Система водоотведения», том 5), которые затем переходят в монтаж стеновых блоков и опускание колодца путем подводной выемки грунта грейфером и завершаются подводным бетонированием днища. Продолжительность работ **составит 18 сут.**

После бетонирования днища колодца, откачки воды из «стакана» и устройства в нем временного рабочего полка открывается фронт для бурения лучевых дренажных скважин. **Работы по бурению лучевых дренажных скважин продолжаются 17 сут.** Откачка воды из колодца в это время осуществляется строительным насосом ГНОМ 20-25.

Далее производятся работы по **обустройству колодца**: монтируется стальной полук, стремянки, выполняется затирка межблоковых горизонтальных и вертикальных швов, окраска металлических поверхностей, монтируется ж/б перекрытие, ж/б горловина, люк, осуществляется монтаж насосного и другого оборудования дренажной насосной станции (см. подразделы Проекта). Продолжительность работ **составит 5 сут.**

**Завершающим этапом** строительства является **благоустройство территории**. Выполняются работы по обваловке колодца, устраивается бетонная отмостка вокруг люка (см. раздел 2 данного проекта - «Схема планировочной организации земельного участка», том 2). Продолжительность работ – **3 сут.**

**Сооружение гидронаблюдательных скважин** осуществляется в начале выполнения строительных работ, что необходимо для быстрого ввода их в эксплуатацию с целью получения фоновых значений положения уровня грунтовых вод – продолжительность бурения **составляет 2 суток».**

Таким образом, заказчиком определено, что продолжительность строительства системы лучевого дренажа составит 50 суток.

Кроме того, согласно графика строительства системы лучевого дренажа, работы должны быть выполнены со следующей продолжительностью:

Таким образом, из указанного графика следует, что продолжительность строительства системы лучевого дренажа составляет 50 суток.

Согласно п.4.3.1 договора, подрядчик обязан выполнить принятые на себя обязательства в соответствии с условиями настоящего договора, требованиями действующего законодательства Российской Федерации и предложением о качестве работ, предложенным в заявке на участие в конкурсе с ограниченным участием (приложение № 2 к договору).

При этом, приложение № 2 к договору содержит, в числе прочего, план строительных работ, которым предусмотрены следующие виды работ, подлежащие выполнению:

Наименование работ	сут.	Продолжительность, мес.	
		1	2

		5	10	15	20	25	30	5	10	15	20	25
Подготовительные работы и сооружение гидронаблюдательных скважин	7											
Сооружение колодца опускным способом	18											
Сооружение лучевых скважин и водоотвода	17											
Обустройство колодца и монтаж оборудования насосной станции	5											
Благоустройство площадки	3											

1. Подготовительные работы
2. Сооружение гидронаблюдательных скважин
3. Строительство шахтного колодца опускным способом
4. Сооружение водоотвода от лучевого дренажа
5. Сооружение лучевых дренажных скважин
6. Сооружение системы внешнего электроснабжения
7. Сооружение системы связи
8. Монтаж оборудования насосной станции
9. Благоустройство территории
10. Сдача объекта, ввод лучевой дренажной системы в эксплуатацию
11. Выполнение реставрационных работ.

В силу положений ст.307 - 309 ГК РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с требованиями закона и условиями обязательства.

Так, в соответствии с п.1.2 договора, работы по настоящему договору выполняются на основании письменного разрешения на проведение указанных в пункте 1.1. настоящего договора работ, выданного органом охраны памятников истории и культуры Липецкой области - Управлением по охране объектов культурного наследия Липецкой области.

Как установлено, письмом Управления по охране объектов культурного наследия Липецкой области (от 07.09.2018 исх.№52-504И52-1053), подрядчику было направлено письменное разрешение на проведение работ, являющихся предметом заключенного договора. При этом, данное разрешение было выдано на срок до 20.11.2018.

После чего, как следует из представленных сторонами документов, объект культурного наследия был передан заказчиком подрядчику по акту передачи от 18.09.2018.

В соответствии с п.1.3 договора, работы по настоящему договору выполняются в соответствии с требованиями Федерального закона от 25.06.2002 №73-ФЗ «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» (в том числе относительно требований к качеству работ и безопасности их проведения) и проектно-сметной документацией.

При этом, в соответствии с п.4.1.5 договора, заказчик обязан предоставить подрядчику проектную документацию в 1 экземпляре. Вместе с тем, сроки предоставления подрядчику этой документации указанным пунктом не обозначены.

Как установлено, во исполнение вышеуказанного пункта договора, 22.10.2018 заказчик передал подрядчику по акту приема-передачи проектную документацию по объекту.

Между тем, как следует из пояснений представителя подрядчика, передача подрядчику объекта культурного наследия для выполнения работ- 18.09.2018, проектной документации – 22.10.2018 и не предоставление заказчиком геодезических разбивочных основ привело к не соблюдению им сроков выполнения работ, установленных договором. В связи с чем, у подрядчика отсутствовала возможность производить работы ранее 22.10.2018, а заказчик создал предпосылки для выполнения за 1 месяц работы, на которую документацией было отведено 3 месяца.

Рассмотрев данный довод представителя подрядчика, Комиссия Липецкого УФАС России считает необходимым отметить, что в соответствии с п.1 ст.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](#)).

Более того, согласно п.1 ст.716 ГК РФ, подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

-непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

-возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

-иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо *создают невозможность ее завершения в срок*.

Аналогичное требование содержится в п.4.3.15 договора.

Вместе с тем, как установлено из представленных журналов технического и авторского надзора, предварительные работы на объекте осуществлялись подрядчиком, начиная с 15.10.2018.

Также установлено, что проектно-сметная документация на выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубного завода, 1950г.", содержащая виды и объем работ, заказчиком была размещена на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в составе документации о проведении конкурса с ограниченным участием, и необходимость в ее получении у подрядчика фактически отсутствовала. Данный факт был также подтвержден представителем подрядчика, присутствующим на проведении проверки.

Следовательно, не предоставление заказчиком (ранее 22.10.2018) проектной документации,

а также геодезических разбивочных основ, не препятствовало подрядчику приступить к выполнению работ на объекте.

Доказательств, подтверждающих невозможность создания геодезических разбивочных основ подрядчиком, представителем подрядчика Комиссии Липецкого УФАС России представлено не было.

Более того, как установлено Комиссией Липецкого УФАС России и подтверждается представленными в материалы проверки документами и пояснениями представителей сторон, после заключения договора, письма с требованиями о передаче объекта культурного наследия для выполнения работ в ближайшие сроки, о немедленном предоставлении проектной документации и о создании геодезических разбивочных основ, подрядчиком в адрес заказчика не направлялись. Уведомления о приостановлении работ, в связи с данными обстоятельствами, заказчику от подрядчика также не поступали.

Вместе с тем, 04.10.2018 заказчиком в адрес подрядчика было направлено письмо (исх.№144), в котором он указал на отсутствие календарного графика выполнения работ, отсутствие информации об объеме суммарного энергопотребления и периодов его использования для разработки графика его работы и синхронизации с работой театра, а также на отсутствие списка работников подрядчика (рабочии, ИТР), приказа о их допуске и назначении на объект, удостоверения.

Кроме того, 29.10.2018 заказчиком в адрес подрядчика была направлена претензия (исх.№60-2/1), в которой он отразил, что в ходе работ на объекте были выявлены, в числе прочего, следующие недостатки:

-не начата работа по гидроизоляции и реставрации подвальных помещений театра;

-не представлен план-график проведения работ;

-проектно-сметная документация на объекте не представлена;

-не выполнена установка и закрепление на месте разбивочных осей в соответствии с проектом;

-на объекте отсутствует построечная документация (журналы производства работ).

Аналогичные недостатки отражены в журналах авторского и технического надзоров.

При этом заказчик установил срок для устранения недостатков- до 02.11.2018 и указал, что в случае их не устранения работы будут им остановлены.

01.11.2018 подрядчиком в адрес заказчика в ответ на указанную претензию было направлено письмо (исх.№337), в котором он, в числе прочего, сообщил, что у заказчика отсутствуют надлежащие законные основания для приостановки работ. При этом, факт выполнения работ по гидроизоляции и реставрации подвальных помещений театра подрядчик не подтвердил, план-график проведения работ не представил.

Следовательно, требования вышеуказанной претензии об устранении недостатков, в срок до 02.11.2018 исполнены в полном объеме не были.

Вместе с тем, следует отметить, что данным письмом подрядчик выразил свое намерение впредь выполнять предусмотренные договором работы, сведений о наличии препятствий для их выполнения подрядчиком указано не было.

06.11.2018 заказчиком в адрес подрядчика было направлено письмо (исх.№157), в котором он указал на необходимость предоставления календарного графика выполнения работ, информации об объеме суммарного энергопотребления и периодов его использования для

разработки графика его работы и синхронизации с работой театра, а также списка работников подрядчика (рабочии, ИТР) приказа о их допуске и назначении на объект, удостоверения. Кроме того, указал на необходимость соблюдения сроков выполнения работ, предусмотренных заключенным договором.

Подрядчик, письмом от 13.11.2018 (исх.№344), необходимые заказчику сведения и информацию не предоставил. При этом, указал следующее: «Обращаем Ваше внимание на то обстоятельство, что общая задержка выполнения работ связана с тем, что до 18.09.2018г. работы нами не могли производиться, поскольку до этой даты нам не передан объект культурного наследия. При отсчете договорного срока работ с этой даты срок завершения работ – 12 декабря 2018г. В связи с указанным обстоятельством также просим Вас содействовать в продлении разрешения на производство работ, выданного до 20.11.2018г.».

Вместе с тем, согласно п.4.3.1 договора, подрядчик обязан выполнить принятые на себя обязательства в соответствии с условиями договора, в т.ч. п.1.3, определяющего сроки выполнения работ (завершение работ до 20.11.2018).

Однако, подрядчиком самостоятельно был установлен новый срок завершения работ по заключенному договору- 12.12.2018.

При этом также установлено, что 14.11.2018 подрядчик направил заказчику по электронной почте график выполнения работ со сроком их окончания – декабрь 2018г.

Согласно п.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.

В этот же день- 14.11.2018 заказчиком в адрес подрядчика была направлена претензия (исх. №167), в которой он сообщил, что выставленные ранее в претензиях недостатки (недочеты) устранены подрядчиком не были. При этом, заказчик указал на допущенные подрядчиком нарушения, которые также были зафиксированы организацией авторского и технического надзора и установил подрядчику для устранения нарушений срок – до конца срока работ согласно договора.

Также следует отметить, что ход выполнения работ, предусмотренных договором и допущенные при этом нарушения подрядчиком, а также замечания заказчика были отражены в представленных в материалы проверки копиях протоколов оперативных совещаний.

Так, в частности, протоколом №9 от 14.11.2018, подписанным и представителями заказчика, подрядчика была отмечена плохая работа подрядчика. Заказчиком в числе прочего, было принято решение обязать подрядчика в срок до 20.11.2018 устранить замечания, которые были ранее выявлены и указаны в журналах авторского и технического надзоров.

При этом установлено, что работы, предусмотренные договором (в частности, по разделу благоустройство) выполнены не были, допущенные подрядчиком нарушения, которые также были зафиксированы организацией авторского и технического надзора (например, нарушен график проведения работ по устройству дренажной системы, несоответствие проектной документации, отставание от графика), в срок – до конца срока работ, согласно договора (до 20.11.2018), подрядчиком устранены не были. Доказательств иного в материалы проверки представлено не было.

Кроме того, следует отметить, что согласно п.1 ст.721 ГК РФ, качество выполненной подрядчиком работы должно соответствовать условиям договора подряда, а при отсутствии или неполноте условий договора требованиям, обычно предъявляемым к работам 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.

Как установлено, при производстве подрядчиком работ заказчиком выявлены, в числе прочего, и нарушения по качеству работ: использование железобетонных изделий повторного применения с трещинами и сколами, которые поступили на объект без сопроводительных документов; толщина соединительных металлических деталей марки МС1 не соответствует проектной – использованы детали толщиной 4мм вместо 8мм и пр.

Таким образом, согласно представленным в материалы проверки документам и информации, подрядчиком не исполнены обязательства, предусмотренные договором, а именно: в срок, согласованный договором (до «20» ноября 2018 г.), работы в полном объеме выполнены не были, а те, что выполнялись, не соответствовали требованиям заключенного договора.

Таким образом, подрядчиком нарушен срок и условия, предусмотренные п.1.3 договора, что является существенным нарушением условий данного договора и основанием для одностороннего отказа от его исполнения.

Кроме того, согласно п.3.4 договора, датой выполнения подрядчиком всех обязательств по договору считается день подписания приёмочной комиссией акта приемки объекта культурного наследия (Приложение № 3 к Договору).

А согласно п.3.6 договора, после окончания проведения работ подрядчик сдает отчетную документацию в орган охраны памятников истории и культуры Липецкой области – Управлением по охране объектов культурного наследия Липецкой области, выдавший разрешение на проведение указанных работ.

Как подтвердил представитель подрядчика, присутствующий на проведении проверки, поскольку работы по заключенному договору не были выполнены в предусмотренный договором срок, акт приемки объекта культурного наследия приёмочной комиссией не подписывался, подрядчиком отчетная документация не сдавалась в орган охраны памятников истории и культуры Липецкой области, выдавший разрешение на проведение указанных работ – Управление по охране объектов культурного наследия Липецкой области.

Указанное обстоятельство также подтверждает факт неисполнения подрядчиком условий заключенного договора.

Таким образом установлено, поскольку подрядчик нарушил срок выполнения работ, заказчик в соответствии с п.10.5, п.10.6 договора усмотрел основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения договора.

22.11.2018 заказчиком, в связи с существенными нарушениями подрядчиком условий договора, принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

Вместе с тем, также следует отметить, что подрядчиком 22.11.2018 в адрес заказчика было направлено письмо (исх.№362), в котором он, в числе прочего, сообщил, что претензия заказчика от 14.11.2018 (исх.№167) является необоснованной и просил устранить препятствия к производству работ, по факту чего обязался представить уточненный рабочий график завершения работ.

При этом, как следует из имеющегося в материалах проверки письма заказчика подрядчику от 04.12.2018 (исх.№199), у подрядчика отсутствует лицензия на осуществление деятельности по объектам культурного наследия (памятников истории и культуры) народов РФ, а также не продлено и не получено новое разрешение на проведение работ по сохранению объектов культурного наследия. Следовательно, подрядчик не имеет законных оснований продолжать

выполнять работы по заключенному договору.

В соответствии с требованием ч.14 ст.95 Закона о контрактной системе, 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 ч.10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Как установлено, подрядчик после получения от заказчика решения об одностороннем отказе от исполнения договора, 09.01.2019 направил заказчику письмо, в котором указал, что работы по договору выполнены в полном объеме и просил принять их. При этом, документов свидетельствующих о выполнении работ, предусмотренных договором в полном объеме, и о том, что все замечания и недостатки, в том числе обозначенные со стороны представителей авторского и технического надзора устранены, представлено не было.

Кроме того, в материалы проверки заказчиком представлены копии протокола совещания и акта о выявленных недостатках выполненных по договору работ, датированные 09.01.2019. Исходя из содержания указанных документов, в результате осмотра объекта были установлены недостатки результата выполненных подрядчиком работ. В частности: не выполнены работы по разделу благоустройство, насосы установлены не по проекту, отсутствует кабельный журнал, течь воды в месте ввода кабелей и пр.

Таким образом, из указанных документов следует, что подрядчиком не исполнены обязательства, предусмотренные договором, а именно: в срок, согласованный договором (до «20» ноября 2018 г.), работы в полном объеме выполнены не были, а те, что выполнялись, не соответствовали требованиям заключенного договора.

В связи с чем, заказчиком правомерно не было принято решение об отмене не вступившего в силу решения об одностороннем отказе от исполнения договора.

Кроме того, следует отметить, что согласно п.3.7 договора, работы, выполненные с изменением или отклонением от требований проектно-сметной документации, не оформленные в установленном порядке, оплате не подлежат.

Так, как было установлено из представленных в материалы проверки копий актов о приемке выполненных работ за декабрь 2018 г. (по форме КС-2), датированных 29.12.2018, данные акты в соответствии с п.3.7 договора приняты и оплачены заказчиком не были в связи с выполнением работ не в соответствии с условиями заключенного договора. Об указанных обстоятельствах заказчик проинформировал подрядчика письмом от 11.01.2019 (исх.№08).

Согласно пункту 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в п.6 - 8 этих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 10 рабочих дней с даты их поступления.

Пунктом 12 Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в п.11 Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр.

В результате проверки предоставленных документов и информации на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ», Комиссия Липецкого УФАС России считает, что сведения о данном обществе подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с не исполнением обязательств, предусмотренных договором (а именно: в срок, согласованный договором (до «20» ноября 2018 г.), работы в полном объеме выполнены не были, а те, что выполнялись, не соответствовали требованиям заключенного договора).

Доказательств обратного представителем подрядчика представлено не было.

При этом, следует отметить, что представленные представителем подрядчика копии актов освидетельствования скрытых работ, фотоматериалы не свидетельствуют о надлежащем исполнении подрядчиком условий договора.

В соответствии со ст.2 ГК РФ, предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, участник, участвуя в государственных и муниципальных закупках, осуществляя тем самым предпринимательскую деятельность, принимает на себя риски наступления неблагоприятных последствий, связанных с ведением данного вида деятельности. Подрядчик принимает на себя соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством, в том числе, Законом о контрактной системе и обязан знать требования этого законодательства (в том числе, в части, касающейся своевременного и качественного исполнения условий договора).

Действуя в рамках заключения и исполнения государственного или муниципального 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.

В настоящем случае подрядчик не принял все возможные и зависящие от него меры для соблюдения норм и правил действующего законодательства, условий заключенного договора, не проявил необходимой внимательности и осмотрительности при осуществлении своей деятельности. В установленные договором сроки подрядчик не выполнил необходимые работы. Тем самым, он создал все условия для одностороннего отказа заказчика от исполнения договора.

При указанных выше обстоятельствах, включение сведений об участнике закупки (в данном случае АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ») в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора, в связи с существенным нарушением данным подрядчиком условий договора, является необходимой мерой государственного регулирования правоотношений, возникающих в сфере осуществления закупок для государственных и муниципальных нужд.

При этом, включение в данном случае сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не подавляет в значительной степени 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 (см. Определение ВАС РФ от 11.05.2012 №ВАС-5621/12).

Включение сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) может являться для него препятствием исключительно при намерении участвовать в торгах на право заключения отдельных государственных и муниципальных контрактов. При этом, такое ограничение будет иметь место только в тех случаях, когда заказчик реализовал свое право (не обязанность), предусмотренное ч.1.1 ст.31 Закона о контрактной системе и установил требование об отсутствии в предусмотренном настоящим Федеральным законом реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки. Каким-либо иным образом, включение исполнителя в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивает его предпринимательскую деятельность.

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой воздействия, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры определения поставщика (подрядчика, исполнителя) обязательств.

Согласно ч.2 ст.94 Закона о контрактной системе, поставщик (подрядчик, исполнитель) в соответствии с условиями контракта к установленному контрактом сроку обязан предоставить заказчику результаты поставки товара, выполнения работы или оказания услуги, предусмотренные контрактом.

Как было уже указано выше, юридическое лицо, принимая решение об участии в закупке и подавая соответствующую заявку, несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям этого Закона, в том числе, приведших к одностороннему отказу заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением условий контракта.

Процедуры определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), предусмотренные Законом о контрактной системе, имеют своей целью обеспечение государственных и муниципальных нужд в товарах (работах, услугах) и завершаются заключением контракта.

При этом, заказчик, планируя свою закупочную деятельность, рассчитывает на его **качественное** исполнение **в установленные** сроки.

Однако подобные действия исполнителей контрактов не приводят к достижению заказчиками целей осуществления закупок, эффективного использования бюджетных средств, влекут за собой срывы сроков выполнения работ, необходимых для реализации государственных полномочий и функций. При этом, подрядчик не обеспечил соблюдение **прав и законных** интересов заказчика относительно условий и сроков 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 контрактов.

Анализ ст.104 Закона о контрактной системе позволяет сделать вывод о том, что реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в ч.1 ст.1 названного Федерального закона, по обеспечению государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, и следовательно, является механизмом защиты заказчика от действий недобросовестных поставщиков.

В рассматриваемом случае АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» не были предприняты необходимые и разумные меры для надлежащего исполнения договора, в поведении подрядчика наличествуют признаки его недобросовестности и включение общества в реестр недобросовестных поставщиков

(подрядчиков, исполнителей) в настоящем случае является мерой его ответственности, поскольку обеспечивает как реализацию цели ведения такого реестра, так и требований ч.1 ст.1 Закона о контрактной системе и является соразмерной.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о контрактной системе, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу о том, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о включении сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия Липецкого УФАС России, руководствуясь ст.99, ст.104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

#### РЕШИЛА:

1. В связи с односторонним отказом заказчика - ОБУК «Липецкий государственный театр кукол» от исполнения договора на выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубно́го завода, 1950г.", заключенного с АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» по итогам проведения конкурса с ограниченным участием (реестровый номер <...> ), включить в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), сроком на два года, сведения об обществе и его генеральном директоре:

- акционерное общество «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ», (ИНН 3124020118, КПП: 312301001, ОГРН 1023101658150, место нахождения: 308002 Белгородская область, город Белгород, проспект Б.Хмельницкого, дом 131);

- генеральный директор <...>;

- предмет договора — выполнение работ по устройству дренажной системы объекта культурного наследия народов РФ "ДК Трубно́го завода, 1950г.";

- дата проведения конкурса с ограниченным участием – 30.07.2018;

- цена договора – 5 956 050,00 рублей;

- срок исполнения договора - с момента подписания и до 31.12.2018;

- идентификационный код закупки – 182482500782248250100100230074399000;

- основания и дата расторжения договора - решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора от 22.11.2018, дата расторжения договора - 09.01.2019;

2. Датой включения сведений об АО «Специализированное горное строительно-технологическое управление ВИОГЕМ» и его генеральном директоре в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.

