

Дело № РНП-29-108

029/06/104-353/2019

Заказчик:

**МОУ «Савватиевская средняя общеобразовательная школа»**

165361, Архангельская область, Котласский район, МО «Черёмушское», пос. Савватия, военный городок №9, д.10

E-mail: savvatievskaya@mail.ru

Участник закупки:

ООО "Стройрегион"

165650, обл Архангельская, г Коряжма, ул Архангельская, 7, 56

E-mail: romakuzminov@gmail.com

**РЕШЕНИЕ**

08 августа 2019 года г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

**Председатель комиссии:**

Короткова И.Ю.            Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

**Члены комиссии:**

Вознесенская Н.В.            Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок,

Ипатова Т.В.            Ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы,

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Приказа Архангельского УФАС России от 09.09.2016 № 250,

**в присутствии представителя от:**

Участника закупки: Асташенкова И.А. (доверенность от 06.02.2019 № 1);

Заказчик уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил, заявил ходатайство о рассмотрении обращения без участия его представителей.

УСТАНОВИЛА:

01.07.2019 Постановлением Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу №А05-17363/2018 решение Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области от 05.10.2018 № 04-03/5223 по делу № РНП-29-105, в части не включения сведений, представленных МОУ «Савватиевская средняя общеобразовательная школа» в отношении ООО «Стройрегион» в реестр недобросовестных поставщиков, признано недействительным, принятым в нарушение ФЗ «О контрактной системе». Суд решением обязал Управление Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области устранить допущенные нарушения прав и законных интересов МОУ «Савватиевская средняя общеобразовательная школа» путем повторного рассмотрения обращения Муниципального общеобразовательного учреждения «Савватиевская средняя общеобразовательная школа» на предмет установления оснований для возможного включения ООО «Стройрегион» в реестр недобросовестных поставщиков.

21.09.2018 в Архангельское УФАС России поступило обращение МОУ «Савватиевская средняя общеобразовательная школа» (далее - Заказчик) о включении сведений об ООО "Стройрегион" (далее – Общество, Подрядчик) в Реестр недобросовестных поставщиков, так как с Обществом расторгнут муниципальный контракт от 05.07.2018 на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МОУ «Савватиевская СОШ» (извещение № 0124300004918000030), в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. По результатам рассмотрения обращения Общество не было включено в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Архангельского УФАС России повторно с учетом судебного дела №А05-17363/2018 осуществила проверку факта одностороннего отказа от исполнения контракта с учетом следующего.

05.06.2018 Уполномоченным органом – администрацией МО «Котласский муниципальный район», на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0124300004918000030 о проведении открытого аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МОУ «Савватиевская СОШ» (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена муниципального контракта – 1 930 805 рублей.

22.06.2018 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки ООО "Стройрегион", предложивший цену контракта 1 370 867,76 рублей.

05.07.2018 между Заказчиком и ООО "Стройрегион" заключен муниципальный

контракт № 34 (далее – контракт) на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МОУ «Савватиевская СОШ».

Пунктом 1.1 контракта определено «Подрядчик принимает на себя обязательства на выполнение работ по ремонту спортивного зала МОУ «Савватиевская СОШ» в соответствии с Приложением № 1 «Техническое задание» к настоящему Контракту и Приложением № 2 «Локальный сметный расчет»».

Пунктом 1.2 контракта закреплено, что «Заказчик обязуется принять и обеспечить оплату надлежащим образом выполненных работ, предусмотренных пунктом 1.1 настоящего Контракта, в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом».

В соответствии с пунктом 1.3 контракта «сроки выполнения работ: с момента заключения контракта по 15 августа 2018 года».

01.08.2018 Заказчиком составлен Акт контроля за проведением работ №1, в котором отмечено, что «подрядной организацией не соблюдается утвержденный график выполнения работ. Работы выполняются со значительным отставанием, в частности не выполнены работы по следующим позициям: Спортивный зал, Тамбур спортзала, Склад спортивного инвентаря».

16.08.2018 Заказчиком составлен Акт контроля за проведением работ №2, в котором отмечено что большинство работы по контракту не выполнены и принято решение направить требование Подрядчику выполнить ремонтные работы в срок до 24.08.2018.

Письмом от 20.08.2018 Общество уведомило Заказчика, что работы на объекте будут завершены в срок до 27.08.2018. К письму приложен график ремонтных работ в спортивном зале, а именно:

20.08.2018 – штукатурка стен, потолка, дверных проемов в туалетной комнате;

21.08.2018 – покраска стен и потолка в туалетной комнате;

22.08.2018 – окна, двери, откосы;

23.08.2018 – монтаж спортивного линолиума;

24.08.2018 – установка спортивного инвентаря.

Данный график Заказчиком не согласован.

04.09.2018 Заказчиком был составлен Акт контроля за проведением работ №3 с указанием принятых работ комиссией по контракту (пункт 2 акта), пунктом 3 акта отмечены недостатки (замечания) выполненных работ. При этом Комиссия решила «Принять решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МОУ «Савватиевская СОШ» №34 от 05 июля 2018 года».

Данный акт подписан следующими лицами: от Заказчика – Прокопеня С.М., от Подрядчика – Рудалев В.В., от Технадзора ООО «Дизайнпроектстрой» - Красов Е.А. В примечании отмечено, что с данным актом представитель Подрядчика был

«Ознакомлен с разногласиями 06.09.2018, Рудалев». Однако разногласия по акту отсутствуют.

Судом по делу №А05-17363/2018, установлено, что в рамках контроля над ходом выполнения работ Заказчиком фактически был продлен срок выполнения работ, так как заключительный акт контроля был составлен 04.09.2018, а решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта было принято лишь 06.09.2018г. Поэтому Подрядчик мог выполнять работы в течение 2 месяцев, вплоть до принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, т.е. до 06.09.2018, что превышает срок выполнения работ по контракту на 21 календарный день.

В статье 95 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрен порядок и процедура принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским Кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), устанавливаются сроки размещения данного решения на официальном сайте, его направления лицу, с которым расторгается контракт, его вступления в законную силу.

В соответствии с частями 8, 9 статьи 95 ФЗ «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.

По смыслу положений ФЗ «О контрактной системе» односторонний отказ от исполнения контракта и расторжение контракта возможны лишь при существенном нарушении условий одной из его сторон. Нарушение подрядчиком сроков окончания работ является существенным нарушением договора и может служить основанием для расторжения договора на основании статьи 450 ГК РФ (пункт 10 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05.05.1997 № 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров»). Факт невыполнения Подрядчиком работ в срок до 15.08.2018 подтверждается материалами дела.

Пунктом 10.6 контракта предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

06.09.2018 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика: «работы не выполнены в установленный контрактом срок и выполнены не в полном объеме».

Согласно информации с официального сайта решение от 06.09.2018 об одностороннем отказе от исполнения контракта 11.09.2018 было размещено Заказчиком в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было лично вручено директору Подрядчика – «Получил лично 06.09.2018 Рудалев В.В.».

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, исходя из части 13 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе», вступает в силу и контракт считается расторгнутым с 17.09.2018.

Таким образом, Заказчиком была соблюдена процедура одностороннего отказа от исполнения контракта, установленная частью 12 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе».

Однако, Комиссией Архангельского УФАС России 05.10.2018 по делу РНП-29-105 установлено, что информация о расторжении контракта Заказчиком на официальном сайте в карточке контракта не была размещена, реестровая запись контракта находилась в статусе «Исполнение» вместо «Исполнение прекращено», тем самым не исполнена должным образом норма статьи 103 ФЗ «О контрактной системе».

ФЗ «О контрактной системе» регулирует отношения, направленные на обеспечение государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок товаров, работ, услуг, обеспечения гласности и прозрачности осуществления таких закупок, предотвращения коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок (пункт 1 статьи 1 названного Федерального Закона).

В части 1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено общее правило о том, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, указанных в пунктах 1 – 6 части 1 этой статьи.

На основании части 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная деятельность, осуществляемая на свой риск. Согласно пункту 1 статьи 401 ГК РФ 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.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Участие Общества в электронном аукционе, подписание контракта говорит о его согласии на выполнение работ на условиях, предусмотренных извещением и документацией об аукционе в электронной форме, описанием объекта закупки, условиями контракта.

Заклячая контракт на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МОУ «Савватиевская СОШ», Общество объективно оценило объёмы работ и свою возможность выполнить требуемые работы в установленные сроки.

Согласно положениям статьи 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статьи 310 ГК РФ).

В материалы дела Обществом не представлены какие-либо доказательства наличия обстоятельств непреодолимой силы, воспрепятствовавшие выполнению обязательств по контракту в полном объеме в соответствии с условиями контракта на выполнение ремонтных работ.

Действуя в рамках заключенного контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств, выделенных на финансовое обеспечение выполнения муниципального задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей. Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и уклонения от исполнения контракта в дальнейшем.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «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.

Из пункта 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Пунктом 12 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что по результатам

рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 указанных 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. Копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

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

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям ФЗ «О контрактной системе», в том числе нарушение срока исполнения контракта, что связано, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств и в предусмотренном бюджетным законодательством порядке.

Подрядчик - ООО «Стройрегион» на заседании Комиссии Архангельского УФАС России отметил, что работники Подрядчика 13.09.2018 и 14.09.2018 не были допущены для проведения ремонтных работ в школе, в связи с расторжением контракта с Обществом, то есть Заказчик не дал возможности на устранение недостатков по контракту предусмотренных частью 13 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе».

В своих пояснения Заказчик отметил, что не препятствовал работникам ООО «Стройрегион» к доступу на объект. В судебном решении также отмечено, что «К доводу Подрядчика о том, что его работники 13 и 14 сентября 2018 года не были допущены к работе по проведению ремонтных работ, суд относится критически, т.к. данный довод подтверждается лишь докладными записками плиточника-облицовщика Ореховского Н.В. и маляра-штукатур Гомзяковой К.А., т.е. документами, составленными работниками заинтересованного лица в одностороннем порядке». Действительно, в материалах дела отсутствуют доказательства, что Заказчик в период вступления решения об одностороннем отказе от исполнения в законную силу (10 дней – с 06.09.2018 по 16.09.2018) каким-либо образом препятствовал исполнить обязательства по контракту надлежащим образом. Более того, исходя из журнала учета выполненных работ следует, что работники ООО «Стройрегион» последний день работали на объекте лишь 26.08.2018.

Доказательством недобросовестного поведения ООО «Стройрегион» также является следующее.

Пунктом 5.3 контракта определено, что «Заказчик имеет право:

- 1) беспрепятственного доступа ко всем видам работ в течение всего периода и в любое время их выполнения;
- 2) контролировать ход выполнения Подрядчиком работ по настоящему контракту без вмешательства в оперативно-хозяйственную деятельность Подрядчика;
- 3) в любое время потребовать от Подрядчика отчет о ходе выполнения настоящего контракта;
- 4) требовать от Подрядчика надлежащего выполнения работ и своевременного устранения выявленных недостатков;
- 5) отказаться от оплаты работ, не предусмотренных настоящим контрактом;
- 6) требовать от Подрядчика предоставления надлежащим образом оформленной отчетной документации и материалов, подтверждающих исполнение обязательств в соответствии с Приложением № 1 к контракту.

Работы по контракту должны были быть выполнены с момента заключения контракта – с 05.07.2018 по 15.08.2018. Однако Подрядчик приступил к работе только 18.07.2018, что подтверждается журналом учета выполнения работ, которое вело МОУ «Савватиевская СОШ», с подписями работников Заказчика и работников Подрядчика. При этом отсутствует в материалах дела информация об уважительных причинах пропуска начального срока выполнения работ на объекте. Также, Подрядчик не соблюдал утвержденный график выполнения работ, работы выполнялись со значительным отставанием. Подрядчик неоднократно предупреждался Заказчиком о негативных последствиях неисполнения контракта, выставлялись требования об ускорении производства работ (требование от 01.08.2018 с актом №1; претензия от 16.08.2018 с актом №2).

Исходя из информации, представленной Заказчиком и ООО «Дизайнпроектстрой», осуществляющей строительный контроль на объекте, «Подрядчиком не было выполнено и не предоставлено ни одного законченного этапа работ к освидетельствованию, инженер ООО «Дизайнпроектстрой» не был уведомлен и не приглашался на приёмку того или иного законченного этапа (вида) работ, выполняемых на объекте, соответственно, экспертиза результатов исполнения обязательств не проводилась. Общий журнал работ и исполнительская документация согласно РД-11-02-2006 «Требования к составу и порядку ведения исполнительской документации при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов капитального строительства и требования, предъявляемые к актам освидетельствования работ, конструкций, участков сетей инженерно-технического обеспечения» инженеру ООО «Дизайнпроектстрой» не предоставлялись». Не предоставлялась она и Заказчику.

Комиссия Архангельского УФАС России, исследовав и оценив информацию и материалы, предоставленные Заказчиком и Подрядчиком, пришла к выводу о том, что «Стройрегион» не исполнило обязательства по муниципальному контракту, что является доказательством недобросовестного поведения.

Таким образом, в соответствии части 2 статьи 104 ФЗ "О контрактной системе" сведения об «Стройрегион» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.



Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

**РЕШИЛА:**

1. Включить сведения, представленные Заказчиком - МОУ «Савватиевская средняя общеобразовательная школа» в отношении ООО «Стройрегион» (165650, Архангельская обл., г.Коряжма, ул.Архангельская, д.7, оф.56, ИНН 2905012013, учредитель – Рудалев Владислав Васильевич, ИНН 290502875418, лицо, исполняющее функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона Рудалев Владислав Васильевич, ИНН 290502875418) в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта № 34 от 05.07.2018 на выполнение работ по ремонту спортивного зала в МОУ «Савватиевская СОШ», заключенный с ООО «Стройрегион» (извещение № 0124300004918000030).

2. Датой включения сведений в отношении ООО «Стройрегион» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

*Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.*

Председатель Комиссии И.Ю. Короткова

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

Т.В. Ипатова