

РЕШЕНИЕ № 27/01-11/19

12 марта 2019 года

г. Анадырь

Комиссия Чукотского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...>, руководителя Чукотского УФАС России,

Членов Комиссии: <...>, заместителя руководителя Чукотского УФАС России, <...>, ведущего специалиста – эксперта Чукотского УФАС России,

в присутствии представителей Администрации городского округа Анадырь – <...> по доверенности № 02-02-03-19/8 от 11.03.2019г., <...> по доверенности №02-02-03-19/11 от 03.04.2018г.,

в присутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью производственное коммерческое предприятие «ТЕМП» – <...> по доверенности № б/н от 10.03.2019г.,

рассмотрев обращение Администрации городского округа Анадырь (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью производственное коммерческое предприятие «ТЕМП» (далее – Общество, Подрядчик), в порядке статьи 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 - Закона о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

26.02.2019 года в Чукотское УФАС России поступило обращение от Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества, в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения муниципального контракта № 14 от 04.06.2018г., заключенного по результатам электронного аукциона «Благоустройство квартала №10 в г. Анадырь», извещение № 0188300005418000020 (далее – Аукцион).

В результате осуществления проверки Комиссия пришла к выводу, что сведения об Обществе не подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков, исходя из следующего.

Из представленных материалов и информации следует, что извещение о проведении Аукциона размещено в Единой информационной системе в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее - ЕИС) 03.05.2018 г.

Начальная (максимальная) цена контракта — 100 864 763 ,99 рублей.

Дата и время окончания срока подачи заявок – 21.05.2018 09:30.

Дата окончания срока рассмотрения первых частей заявок – 21.05.2018.

Дата и время проведения аукциона – 24.05.2018.

Согласно протоколу подведения итогов Аукциона от 24.05.2018г. №0188300005418000020-3 победителем Аукциона было признано Общество, с предложением 76 152 896,80 (семьдесят шесть миллионов сто пятьдесят две тысячи восемьсот девяносто шесть рублей 80 копеек).

04.06.2018г. между Заказчиком и Обществом был заключен муниципальный Контракт № 14 (далее – Контракт), на выполнение работ по благоустройству квартала №10 (в границах улиц Энергетиков 18, 20, 22, 24, 26, 28, 30, Строителей 3, 5, 9, 11, 13, 15) в г. Анадырь.

Согласно пункту 1.1. Контракта, «Муниципальный заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательство по выполнению работ: по благоустройству квартала № 10 (в границах улиц Энергетиков 18, 20, 22, 24, 26, 28, 30, Строителей 3, 5, 9, 11, 13, 15) в г. Анадырь (далее – работы) в соответствии с условиями Технического задания (Приложение 1)».

Согласно пункту 1.3. Контракта, «Срок выполнения работ: Начало работ с момента заключения контракта; окончательный срок выполнения работ по 15 октября 2018 года включительно».

Согласно пункту 14.1. Контракта, «Контракт вступает в силу с даты подписания обеими Сторонами и действует до полного исполнения Сторонами своих обязательств».

Согласно 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.

Частью 1 статьи 2 Закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 настоящего Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать настоящему Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 11.2. Контракта, *«Расторжение Контракта возможно по соглашению сторон, по решению суда, в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации, а также Муниципальный заказчик вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения обязательств по Контракту в следующих случаях:*

- отказ Подрядчика от исполнения своих обязательств на условиях настоящего Контракта;
- констатация Подрядчиком факта возможности неисполнения в срок и (или) факта иного ненадлежащего исполнения обязательств по Контракту;
- выявление Муниципальным заказчиком предвидимого нарушения Контракта Подрядчиком (возможности неисполнения, ненадлежащего исполнения, в том числе исполнения с нарушением срока);
- при нарушении Подрядчиком требований по качеству выполнения работ в соответствии с настоящим Контрактом и его приложениями. При этом, соответствующими документами, подтверждающими нарушение требований по качеству и/или срокам являются двусторонний акт Муниципального заказчика и Подрядчика о выявленных нарушениях по качеству и/или срокам работ (в случае отказа Подрядчика от подписи - акт подписывается Муниципальным заказчиком в одностороннем порядке);
- в случае неоднократного нарушения (более 1 раза) Подрядчиком обязательств по Контракту. При этом, соответствующими документами, подтверждающими нарушение требований по качеству и/или срокам являются двусторонний акт Муниципального заказчика и Подрядчика о выявленных нарушениях по качеству и/или срокам работ (в случае отказа Подрядчика от подписи - акт подписывается Муниципальным заказчиком в одностороннем порядке);
- задержки Подрядчиком начала выполнения работ более чем на 10 дней по причинам, не зависящим от Муниципального заказчика;
- в иных случаях, предусмотренных гражданским законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 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. 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 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Комиссией установлено:

29.12.2018г. в связи с неисполнением Общества обязательств, установленных Контрактом, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

11.01.2019г. решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта было размещено в Единой информационной системе.

11.01.2019г. решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта было направлено в адрес Общества посредством почтового отправления заказным письмом с уведомлением о вручении, по адресу указанному в Контракте а так же второй экземпляр 29.12.2018г. получен под роспись делопроизводителем Общества (в материалах дела имеются доказательства направления).

11.02.2019г. дата надлежащего уведомления (31-й день с даты размещения настоящего решения в единой информационной

системе).

22.02.2019г. года решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, и контракт считается расторгнутым (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

25.02.2019 года Заказчиком в Чукотское УФАС России направлены сведения в отношении Общества о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, Заказчиком полностью исполнены требования частей 12, 13, статьи 95 Закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления подрядчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

В целях объективного рассмотрения сведений и правовых оснований для одностороннего расторжения Контракта, Комиссия отмечает следующее.

Статьей 309 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что 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.

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

Согласно пункту 2 статьи 42 Закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных статьей 33 настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Как следует из материалов дела, 04.06.2018г. между Заказчиком и Обществом заключен Контракт № 14.

Согласно Контракту, Заказчик поручает, а Подрядчик принимает на себя обязательство по выполнению работ: по благоустройству квартала № 10.

В соответствии с пунктом 1.6. Контракта, срок выполнения работ: Начало работ с момента заключения контракта; окончательный срок выполнения работ по 15 октября 2018 года включительно.

12.10.2018 г. в адрес Заказчика поступило обращение от Общества о завершении работ по благоустройству квартала №10 (в границах улиц Энергетиков 18,20 22, 24, 26, 28, 30, Строителей 3, 5, 9, 11, 13, 15) в г. Анадырь.

17.10.2018г. Заказчиком издано распоряжение о создании комиссии по приемке в эксплуатацию выполненных работ.

17.10.2018г. Заказчик информировал Общество о приостановлении приемки выполненных работ по муниципальному контракту от 04.06.2018г. №14 благоустройству квартала №10 (в границах улиц Энергетиков 18, 20, 22, 24, 26, 28, 30, Строителей 3, 5, 9, 11, 13, 15) в г. Анадырь в связи с непредставлением исполнительной документации по контракту.

05.12.2018г. в адрес Заказчика от ООО ПКП «Темп» поступила документация, подписания директором, и представителем строительного контроля Строительная промышленная компания «Зевра».

12.12.2018г Заказчиком в адрес Общества было направлено письмо, в котором указаны недостатки в представленной исполнительной документации и необходимость ее доработки, в связи с включением в документацию – фактически невыполненных работ.

Как указывает Заказчик в своем обращении «исправленная исполнительная документация в адрес Администрации ГО Анадырь не поступила, указанные недостатки работ не исправлены».

Данные обстоятельства явились для Заказчика основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта.

Антимонопольный орган, рассматривающий вопрос о включении сведений в реестр, не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением исполнителем (подрядчиком) условий контрактов, не выявляя иные

связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины данного субъекта.

27 февраля 2019 года Чукотским УФАС России в адрес Общества по адресу указанному в Контракте (689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Отке, д.44) нарочно было направлено уведомление о месте и времени рассмотрения поданных Заказчиком сведений, и содержащее просьбу о представлении до 07 марта 2019 года письменного объяснения причин неисполнения Контракта.

При этом как следует из имеющихся в материалах дела документов, уведомление о рассмотрении сведений Заказчика, представителем Общества было получено 28.02.2019 г.

13 марта 2019 года Общество предоставило письменные пояснения и документацию (Акты освидетельствования скрытых работ и журнал испытания щебня, гравия, песчано-гравийной смеси) в адрес Чукотского УФАС России.

В пояснениях Общество указало причину неисполнение контракта в сроки установленные контрактом, а именно: *«Письмом от 12.10.2018 г. (получено заказчиком 15.10.2018 г.) Общество сообщило об окончании работ на объекте строительства. Заказчик 17.10. 2018 г. уведомил Общество о приостановлении процедуры приемки работ в связи с неполучением исполнительной документации, предусмотренной муниципальным контрактом.*

Письмом от 19.10.2018 г. Общество сообщило, что исполнительная документация находится в полном объеме у ЗАО СПК «Зевра» выполняющей функции Заказчика в области строительного контроля, которое производит проверку правильности заполнения отчетных форм и документов и сверку выполненных объемов работ.

После устранения замечаний от представителей строительного контроля, 05.12.2018 г. Общество с ограниченной ответственностью ПКП «Темп» представило в адрес заказчика откорректированный вариант форм КС-2 и КС-3, исполнительную документацию на общую сумму 74 123 527,45 руб., устранив из них бетонные работы на сумму 2 029 369,35 руб.

Письмом от 12.12.2018 г. исполнительная документация в полном объеме возвращена Обществу на доработку, с указанием несогласий относительно работ по озеленению на общую сумму 3 412 645,00 руб., установки на спортивной площадке скамьи с упором

1 шт. и неполным выполнением работ по установке светильников (вместо 65 указано на монтаж 35 светильников).

Согласно указанного письма данные несоответствия определены выездной комиссией. Между тем, в соответствии с положениями раздела 6 муниципального контракта после предоставления в адрес заказчика уведомления о приемке работ и исполнительной документации в течении 5 (пяти) рабочих дней комиссия, состоящая из представителей Муниципального заказчика и Подрядчика проводит сдачу-приемку выполненных работ. При отсутствии претензий со стороны Муниципального заказчика последний в течении 10 (десяти) рабочих дней с момента окончания работы комиссии подписывает со своей стороны акт сдачи-приемки работ без замечаний (Приложение 6), Акт приемки выполненных работ (КС-2), справку о стоимости работ (КС-3) и передает его Подрядчику или направляет Подрядчику мотивированный отказ либо (в случае необходимости) сообщение о приостановлении приемки выполненных работ.

При наличии претензий со стороны Муниципального заказчика, возникших в результате текущей проверки в соответствии с пунктом 4.3.4 Контракта, Муниципальный заказчик в течении 10 (десяти) рабочих дней составляет Акт проверки выполненных работ с описанием претензий. Данный Акт подписывается обеими Сторонами. В случае уклонения от составления и (или) от подписи, Муниципальный заказчик имеет право составить и (или) подписать указанный акт в одностороннем порядке.

Однако представители подрядчика не вызывались ни на какую выездную комиссию, комиссионный акт не составлялся. По предъявленным претензиям муниципальный заказчик ранее установленного договором (10 рабочих дней) отказался от осуществления приемки работ и возвратил полученную документацию в полном объеме, нарушив процедуру приемки работ (письмо от 24.12.2018 г. №02-02-03-13/3350) и сослался на отсутствие денежных средств в связи с окончанием финансового года, а так же на невозможность осуществления приемки в связи с снежным покровом. Однако считаем, что причины названы формально, т.к. пунктом 4.2.3. контракта предусмотрена обязанность Заказчика осуществлять регулярный контроль за выполнением работ. Работы окончены до момента скрытия их визуального отображения, скрытые работы освидетельствованы представителем Заказчика в области

строительного контроля, иной работы (светильники, установка скамейки) возможны к проверке в зимний период времени и от визуального отображения сезонными осадками не закрыты».

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое ненадлежащее исполнение контракта, которое предполагает недобросовестное поведение исполнителя, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности надлежащего исполнения.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

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.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

В силу пункта 1 статьи 750 Гражданского кодекса Российской Федерации, если при выполнении строительства и связанных с ним работ обнаруживаются препятствия к надлежащему исполнению договора строительного подряда, каждая из сторон обязана принять все зависящие от нее разумные меры по устранению таких препятствий.

По мнению Комиссии, все вышеизложенное в совокупности

свидетельствует о том, что неисполнение обязательств по Контракту от 04.06.2018г № 14 напрямую связано с действиями либо бездействием обеих сторон.

Учитывая, что вопросы исполнения контракта регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, то Комиссия Чукотского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия сторон на предмет соблюдения процедуры расторжения договора, предусмотренной Законом о контрактной системе, и, установив при этом соблюдение сторонами этой процедуры, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

При вынесении решения Комиссия Чукотского УФАС России исходит из того, что Подрядчик совершал действия, направленные на исполнение обязательств по Контракту и признаки его умышленного недобросовестного поведения не доказаны.

Ввиду изложенных обстоятельств, учитывая отсутствия умысла на уклонение Подрядчика от исполнения Контракта, Комиссия Чукотского УФАС России не находит оснований для включения ООО ПКП «ТЕМП» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании изложенного Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 года № 1062,

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные Администрацией городского округа Анадырь о включении в реестр недобросовестных поставщиков в отношении Общества с ограниченной ответственностью производственно-коммерческое предприятие «Темп» (Юридический адрес: 689000, Чукотский автономный округ, г. Анадырь, ул. Отке д. 44, ИНН 8709906784, КПП 870901001, ОГРН 1158709000284), не включать в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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