

Решение № РНП-55-74/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

06 декабря 2017 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

<...> – заместителя руководителя управления, Председателя Комиссии;

<...> – главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

<...> – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

рассмотрев сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Панорама» (далее – ООО «Панорама», подрядчик, победитель), представленные Муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства» Омского муниципального района Омской области (далее – заказчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта № Ф.2017.277737, заключенного 14.07.2017 по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги от шоссе до деревни 18 Партсъезд, инвентарный номер <...> , расположенной по адресу: Омская область, Омский район, деревня 18 Партсъезд от шоссе до дома № 1 по ул. Центральной (извещение № 0152200004717000427, идентификационный код закупки 173552821092955280100100150154211414) (далее - контракт от 14.07.2017 № Ф.2017.277737, электронный аукцион)

в присутствии представителей:

Главного управления контрактной системы Омской области (далее – Уполномоченный орган) – <...> (доверенность № 86 от 04.09.2017);

заказчика – <...> (доверенность № 1 от 13.11.2017);

Общества – <...> (доверенность от 02.05.2017); <...> (доверенность от 05.12.2017);

сотрудников Автономной некоммерческой организации Центр развития экспертиз «Лаборатория экспертных исследований» - <...> (без доверенности), <...> (без доверенности)

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 9360 от 23.11.2017) материалы электронного аукциона, информация и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 14.07.2017 № Ф.2017.277737, заключенного с ООО «Панорама».

Из представленных материалов и информации следует, что 30.05.2017 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети

«Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) Уполномоченным органом было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152200004717000427 (далее – извещение) и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 59261594,46 руб.

30.05.2017 и 01.06.2017 в извещение и документацию об электронном аукционе вносились изменения.

В протоколе рассмотрения первых частей заявок от 22.06.2017 указано, что подано три заявки, все участники допущены к участию в электронном аукционе.

Согласно протоколу проведения электронного аукциона от 26.06.2017 в процедуре электронного аукциона приняло участие три участника закупки, наименьшая цена контракта 58668978,50 руб. предложена участником закупки с порядковым номером 3, при этом снижение начальной максимальной цены контракта составило 1 %.

Из размещенного 28.06.2017 на официальном сайте ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона следует, что вторые части заявок двух участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; ООО «Панорама» признано победителем с ценой контракта 58 668 978,50 руб.

Согласно хронологии заключения контракта в соответствии с информацией, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. от 29.11.2017 № 9583э) 04.07.2017 заказчиком направлен победителю проект контракта для подписания. 10.07.2017 проект контракта был отклонен участником, при этом опубликован протокол разногласий. 13.07.2017 заказчиком вновь направлен победителю проект контракта для подписания. 14.07.2017 участником подписан проект контракта и представлено обеспечение исполнения контракта.

14.07.2017 контракт заключен заказчиком, информация о заключенном с ООО «Панорама» контракте № Ф.2017.277737 размещена на официальном сайте ЕИС 18.07.2017.

03.11.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 14.07.2017 № Ф.2017.277737 в связи с неисполнением Обществом обязательств по контракту; решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено на официальном сайте ЕИС 08.11.2017.

Информация о расторжении контракта от 14.07.2017 № Ф.2017.277737 размещена на официальном сайте ЕИС 29.11.2017.

2. В результате осуществления проверки одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, проведения на основании подпункта 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе внеплановой проверки Комиссия считает, что **сведения об ООО «Панорама» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в реестр включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В силу части 16 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр.

Частью 1 статьи 2 Федерального 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.

В силу пункта 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 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.

Согласно пункту 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Статьей 309 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации 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**.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Пунктом 1 статьи 702 ГК РФ установлено, что по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров (пункт 2 статьи 702 ГК РФ).

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

Согласно пункту 1 статьи 763 ГК РФ подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), 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 пунктом 1 статьи 740 ГК РФ предусмотрено, что по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Таким образом, условие о сроках выполнения работы является существенным для договора строительного подряда.

Согласно пункту 2 статьи 42 Федерального 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.

В разделе «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения № 0152200004717000427 указано: *«Начало срока – день заключения контракта; окончание срока – через 90 дней со дня заключения контракта. Работы выполняются в соответствии с Графиком выполнения работ (Приложение № 2 к контракту).»*

Аналогичные сроки выполнения работ предусмотрены разделом 17 «Срок (график) выполнения работ» документации об электронном аукционе.

Пунктами 1.1, 1.2, 1.4 Раздела 1 «Предмет контракта» контракта установлено следующее:

«1.1.Подрядчик обязуется по заданию Муниципального заказчика в установленный настоящим контрактом срок выполнить работы по реконструкции автомобильной дороги от шоссе до деревни 18 Партсъезд, инвентарный номер <...> , расположенной по адресу: Омская область, Омский район, деревня 18 Партсъезд от шоссе до дома № 1 по ул. Центральной (далее соответственно – объект, работы) и сдать их результат Муниципальному заказчику, а Муниципальный заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его в соответствии с настоящим контрактом.

1.2.Работы по настоящему контракту выполняются Подрядчиком в соответствии с Заказом на выполнение работ (Приложение № 1 к настоящему контракту), из его товаров используемых при выполнении работ (далее – товары).

1.4. Срок выполнения работ: начало срока – день заключения настоящего контракта; окончание срока – через 90 дней со дня заключения настоящего контракта. Работы выполняются в соответствии с Графиком выполнения работ (Приложение № 2 к настоящему контракту)».

Таким образом, началом срока реконструкции дороги считается 14.07.2017, датой окончания реконструкции дороги – до 12.10.2017.

В соответствии с графиком выполнения работ (Приложение № 2 к контракту от 14.07.2017 № Ф.2017.277737) сроком выполнения работ 1 этапа является: «Начало срока - день заключения Муниципального контракта, окончание срока - через 45 дней со дня заключения контракта». При этом 1 этап включает в себя следующие виды работ: восстановление оси трассы, подготовительные работы, переустройство сетей связи, земельное полотно.

Началом срока 2 этапа работ является день, следующий за днем окончания 1 этапа, окончание срока - через 45 дней со дня начала выполнения 2 этапа. При этом вторым этапом предусмотрены следующие виды работ: дорожная одежда, пересечения примыкания, организация дорожного движения, водопропускные трубы.

Таким образом, срок окончания работ по первому этапу - до 28.08.2017, по второму этапу - до 12.10.2017.

Подпунктом 7.3.3 контракта от 14.07.2017 № Ф.2017.277737 установлено: «С согласия Муниципального заказчика выполнить работы досрочно».

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

Частью 14 статьи 34 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в контракт может быть включено условие о возможности одностороннего отказа от исполнения контракта в соответствии с положениями [частей 8 - 26 статьи 95](#) настоящего Федерального закона.

На основании части 8 статьи 95 Федерального 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 частью 9 [статьи 95](#) Федерального 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.

Пунктам 7.1.5 раздела 7 «Права и обязанности Сторон» и пунктом 11.7 раздела 11 «Заключительные положения» контракта от 14.07.2017 № Ф.2017.277737 соответственно установлено:

«7.1.5. Муниципальный заказчик имеет право принять решение об одностороннем отказе от исполнения настоящего контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для с одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств»;

«11.7. Расторжение настоящего контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны настоящего контракта от исполнения настоящего контракта в соответствии с гражданским [законодательством](#)».

На основании пункта 11.1 контракта от 14.07.2017 № Ф.2017.277737 контракт вступает в силу с момента его подписания и действует до полного выполнения Сторонами и действует по 29 декабря 2017 года.

В силу части 12 статьи 95 Федерального 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.

Согласно части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

Поскольку по состоянию на 03.11.2017 подрядчик не выполнил работы по второму этапу

за исключением работ по устройству водопропускной трубы, на основании Гражданского кодекса Российской Федерации и пунктов 1.4, 7.1.5, указанного контракта заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 14.07.2017 № Ф.2017.277737, которое 08.11.2017 в соответствии с требованиями части 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе размещено на официальном сайте ЕИС.

Решение заказчика от 03.11.2017 об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено Обществу следующими способами:

- 03.11.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64403114021295) по адресу Общества, указанному в контракте: 644085, г. Омск, пр. Мира, д. 183, корп. 2, литер АА. Согласно информации с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» данное почтовое отправление с идентификационным номером 64403114021295 получено Обществом 10.11.2017;

- 07.11.2017 нарочным, входящий номер регистрации Обществом от 07.11.2017 № 84.

Таким образом, заказчиком полностью исполнены требования части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Датой надлежащего уведомления заказчиком Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта заказчик посчитал 10.11.2017, т.е. дата, когда заказчику стало известно о получении Обществом решения об одностороннем отказе от исполнения контракта на сайте ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России».

Соответственно датой расторжения контракта является 21.11.2017.

В силу части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация о расторжении контракта должна быть размещена заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой расторжения контракта, то есть 22.11.2017.

Комиссия отмечает, что на официальном сайте ЕИС информация о расторжении муниципального контракта от 14.07.2017 № Ф.2017.277737 **в нарушение части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе размещена Заказчиком лишь 29.11.2017.**

Таким образом, **Заказчиком допущено процессуальное нарушение**, связанное с порядком расторжения контракта.

В соответствии с требованием части 14 статьи 95 Федерального 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 [частью 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.

Учитывая, что максимальной датой надлежащего уведомления заказчиком Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта является 10.11.2017, Общество в период с 11.11.2017 по 20.11.2017 имело право устранить нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от его исполнения.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения (часть 22 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе).

На заседании Комиссии представителем заказчика устно заявлено, что в предусмотренные частью 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе десятидневный срок после принятия решения об одностороннем расторжении контракта подрядчиком не предпринимались какие – либо меры для устранения нарушений условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения об одностороннем отказе от его исполнения.

ООО «Панорама» Комиссии не представлено каких-либо документальных подтверждений, направленных на устранение нарушений условий контракта, а именно: устройство дорожной одежды, пересечения примыкания, организация дорожного движения.

В целях проверки фактов, указанных в рассматриваемом обращении заказчика, Омским УФАС России направлено в адрес ООО «Панорама» письмо (исх. от 27.11.2017 № 03-9593э) с предложением о представлении в срок не позднее 04.12.2017 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 06.12.2017 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом представлены (вх. от 05.12.2017 № 9756), в том числе следующие документы:

- копия определения о принятии искового заявления к производству, подготовке дела к судебному заседанию и назначении предварительного судебного заседания от 30.11.2017 (дело № А46-21839/2017);
- заключение специалиста Автономной некоммерческой организации Центр развития экспертиз «Лаборатория экспертных исследований» № 434/СТ-17 с приложением фотоматериалов.

В письменных пояснениях Обществом указано следующее: *«На момент сдачи 1 этапа работ (28.08.2017) дополнительно были выполнены работы второго этапа, однако принять первый этап Заказчик долгое время отказывался. Фактически первый этап работ был принят Заказчиком 27.09.2017 года. Срок – приемки работ затянут. В связи с низкими температурами и высокой влажностью исполнять принятые обязательства надлежащим образом не представлялось возможным, так как качество выполненных работ будет крайне низким, выполненные работы приняты не будут».*

Комиссия отмечает, что в соответствии со сводом правил СП 78.13330.2012 Автомобильные дороги. Актуализированная редакция СНиП 3.06.03-85 (с Изменением №

1) ОКС 93.080 (Дата введения 2013-07-01) устраивать покрытия и основания из щебня, обработанного по способу пропитки битумом или эмульсиями, следует в сухую погоду при температуре воздуха не ниже 5 °С. При использовании эмульсий при температуре воздуха ниже 10 °С их следует применять в теплом виде (с температурой 40-50 °С) (подпункт 11.4.1 Раздела 11.4 Устройство оснований и покрытий по способу пропитки).

Указанное может свидетельствовать об отсутствии виновного поведения общества при исполнении контракта, однако разрешение споров, связанных с исполнением контракта, регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, то Комиссия Омского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия заказчика и Общества на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной Федеральным законом о контрактной системе, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

В связи с процессуальным нарушением порядка расторжения контракта при одностороннем отказе Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» Омского муниципального района Омской области от исполнения муниципального контракта № Ф.2017.277737, заключенного 14.07.2017 по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по реконструкции автомобильной дороги от шоссе до деревни 18 Партсъезд, инвентарный номер <...> , расположенной по адресу: Омская область, Омский район, деревня 18 Партсъезд от шоссе до дома № 1 по ул. Центральной (извещение № 0152200004717000427, идентификационный код закупки 173552821092955280100100150154211414), сведения об Обществе с ограниченной ответственностью «Панорама», его директоре и участниках в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии: