

Решение № РНП-55-52/2016

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

20 октября 2016 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;

<...> – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

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

рассмотрев сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Берд-Строй» (далее – ООО «Берд-Строй», Общество, подрядчик, победитель), представленные Управлением Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Омской области (далее – заказчик, Управление Россельхознадзора по Омской области) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта от 15.08.2016 № 47, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли административного здания (извещение № 0152100000316000072),

в присутствии представителей:

заказчика – <...> (доверенность от 13.09.2016 № 4768); Общества – директора <...>,

УСТАНОВИЛА:

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. № 7593 от 06.10.2016, № 7766 от 13.10.2016, № 7924 от 20.10.2016) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 47 от 15.08.2016.

Из представленных материалов и информации следует, что 18.07.2016 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) заказчиком было размещено извещение № 0152100000316000072 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 555660,40 руб.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 27.07.2016 на участие в закупке было подано шесть заявок; одному участнику отказано в допуске к участию в электронном аукционе.

В протоколе проведения электронного аукциона от 01.08.2016 указано, что в процедуре электронного аукциона приняли участие два участника закупки, наименьшая цена контракта 441749,77 руб. предложена участником закупки с порядковым номером заявки 3, при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 20,5 %.

Из протокола подведения итогов электронного аукциона от 03.08.2016 следует, что вторые части заявок двух участников закупки признаны соответствующими требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; победителем признан участник закупки с порядковым номером 3 - ООО «Берд-Строй» с ценой контракта 441749,77 руб.

Согласно хронологии заключения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. 7720э от 12.10.2016):

- 04.08.2016 заказчиком направлен проект контракта ООО «Берд-Строй»;

- 09.08.2016 заказчиком получены подписанные Обществом проект контракта и документ в обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии № 257511 от 08.08.2016 на сумму 166698,12 руб.;

- 15.08.2016 контракт подписан заказчиком и в тот же день на официальном сайте ЕИС размещена информация о заключенном с ООО «Берд-Строй» государственном контракте № 47 от 15.08.2016 (далее – контракт № 47).

15.09.2016 заказчиком составлен акт осмотра места выполнения подрядных работ, в котором зафиксирован факт невыполнения Обществом строительных работ.

15.09.2016 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 47 в связи с неисполнением Обществом обязательств по контракту, данное решение 15.09.2016 было размещено на официальном сайте ЕИС.

27.09.2016 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении контракта № 47.

2. В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа от исполнения заказчиком контракта № 47 Комиссия считает, что **сведения об ООО «Берд-Строй» 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 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 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.

Пунктом 9.6 контракта № 47 установлено: *«Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством».*

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.

В результате проверки документов, представленных заказчиком, Комиссией установлено, что в соответствии с требованиями части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика от 15.09.2016 об одностороннем отказе от исполнения контракта № 47 было размещено на официальном сайте 15.09.2016 и направлено следующими способами:

- 16.09.2016 по почте заказным письмом с уведомлением о вручении (почтовый идентификатор 64404699047588) по указанному в контракте № 47 адресу ООО «Берд-Строй»: 644039, г. Омск, ул. Воровского, д. 62. Согласно информации с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправок почты России» и представленной заказчиком в материалах дела копии почтового уведомления заказное письмо вручено 20.09.2016 Саргсяну, 21.09.2016 заказчиком получено подтверждение о вручении подрядчику почтового уведомления;

- 15.09.2016 по указанному в контракте № 47 адресу электронной почты ООО «Берд-Строй» berd-stroy13@mail.ru;

- 16.09.2016 телеграммой по указанному в контракте № 47 адресу ООО «Берд-Строй»: 644039, г. Омск, ул. Воровского, д. 62 следующего содержания: «ОМСК 250/0566501 24 16/9 0830 = УВЕДОМЛЕНИЕ ТЕЛЕГРАФОМ Г ОМСК 39 УЛ ВОРОВСКОГО Д 62 ООО БЕРД-СТРОЙ РУКОВОДИТЕЛЮ=УВЕДОМЛЕНИЕ ОБ ОДНОСТОРОННЕМ ОТКАЗЕ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА 47 ОТ 15.08.2016=РОССЕЛЬХОЗНАДЗОР-НННН».

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.

Относительно правовых оснований для одностороннего расторжения контракта № 47 по инициативе заказчика Комиссия отмечает следующее.

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.

На основании пункта 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.

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 подряда, в том числе 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 № 0152100000316000072 указано: *«Срок исполнения контракта: год 2016 месяц декабрь. Срок исполнения отдельных этапов контракта: Срок выполнения работ: в течение 20 календарных дней с момента заключения контракта. Периодичность поставки товаров (выполнения работ, оказания услуг): единовременно».*

Пунктом 5.7.2 документации об электронном аукционе установлено: *«Сроки (периоды) выполнения работ: с момента заключения контракта в течение 20 календарных дней».*

Аналогичный срок выполнения работ установлен пунктом 1.3 контракта № 47.

При этом согласно пункту 1.4 контракта № 47 *«Течение срока выполнения работ по настоящему контракту начинается на следующий день после календарной даты заключения настоящего контракта».*

Пунктом 1.1 контракта № 47 предусмотрено:

«1.1. Подрядчик обязуется по заданию Заказчика в установленны настоящим контрактом срок выполнить работы по капитальному ремонту кровли административного здания для нужд Управления Россельхознадзора по Омской области (далее – работы) и сдать их результат Заказчику, а Заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его в соответствии с настоящим контрактом».

Исходя из того, что контракт № 47 заключен заказчиком и Обществом 15.08.2016, датой начала выполнения работ является 16.08.2016, датой окончания выполнения работ – 04.09.2016.

В соответствии с пунктом 9.1 контракта № 47 настоящий контракт вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует по 31 декабря 2016 года.

В письменном обосновании причин одностороннего отказа от исполнения контракта, представленного в Омское УФАС России в составе обращения заказчика (вх. № 7593 от 06.10.2016), в том числе указано:

«В соответствии с пунктом 1.4 вышеуказанного контракта течение срока выполнения работ по настоящему контракту начинается на следующий день после календарной даты заключения контракта, исходя из этого Подрядчику необходимо было приступить к работам 16.08.2016 года и выполнить весь объем работ не позднее 04.09.2016 года, по состоянию на 15.09.2016 года подрядчик к выполнению работ не приступил о чем был составлен комиссионный Акт 15.09.2016 года.

Управлением неоднократно сообщалось Подрядчику о необходимости произвести работы и возможных санкциях за неисполнение обязательств посредством личных встреч с представителями и директором общества, направления требования и телефонных разговоров, но что Подрядчиком постоянно назначались, а впоследствии переносились даты начала работ.

В связи с вышеперечисленным 15.09.2016 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, 16.09.2016 года по адресу Подрядчика, указанному в контракте, получена телеграмма о вышеуказанном решении и 27.09.2016 года в ЕИС размещена информация о расторжении контракта».

Согласно письму (исх. от 25.08.2016 № 4431), направленному в адрес подрядчика, по состоянию на 25.08.2016 подрядчик к выполнению работ по капитальному ремонту кровли в административном здании не приступил, в связи с чем заказчиком предложено Обществу приступить к выполнению взятых на себя обязательств по контракту.

В материалах обращения заказчиком представлено письмо ООО «Берд-Строй» (вх. № 7870 от 30.08.2016), в котором Общество извещает заказчика о том, что в связи с непредвиденными обстоятельствами не смогли вовремя приступить к работе, намерены приступить к работе с 7-8 сентября.

Вместе с тем неисполнение подрядчиком обязательств по выполнению работ в сроки, указанные в пункте 1.3 контракта № 47, отражено заказчиком в акте визуального осмотра места выполнения подрядных работ по капитальному ремонту кровли административного здания от 15.09.2016.

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в установленные пунктом 1.3 контракта № 47 сроки работы не были выполнены Обществом и не были сданы заказчику в объеме, предусмотренном Приложением № 1 «Локальный сметный расчет» к контракту № 47, следовательно, Обществом нарушены существенные условия контракта.

Омским УФАС России было направлено в адрес Общества (исх. от 10.10.2016 № 03-7202) письмо о представлении в срок не позднее 18.10.2016 письменных пояснений по факту одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта с приложением подтверждающих документов, в данном письме также содержалось

уведомление о рассмотрении 20.10.2016 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

Обществом ни в срок 18.10.2016, ни на заседание Комиссии письменные пояснения и какие-либо документы не представлены.

На заседании Комиссии представителем Общества даны пояснения о том, что неисполнение условий контракта произошло по причине выполнения подрядных работ на другом объекте.

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 датой надлежащего уведомления заказчиком Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта является 16.09.2016, Общество в период с 17.09.2016 по 26.09.2016 имело право устранить нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта.

По состоянию на 26.09.2016 Общество не приступило к выполнению работ, соответственно работы в объеме, указанном в контракте № 47, не выполнены, **документальных** подтверждений обратного Обществом не представлено.

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.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Омское УФАС России не представлено.

В связи с указанным контракт № 47 в силу части 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе считается расторгнутым 27.09.2016.

27.09.2016 заказчиком размещена информация о расторжении контракта № 47 на официальном сайте ЕИС.

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.

Действуя в рамках заключенного контракта, Общество должно осознавать то обстоятельство, что оно вступило в правоотношения по расходованию публичных финансов, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязательств.

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

РЕШИЛА:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Берд-Строй» (ИНН 5505048204, 644039, г. Омск, ул. Воровского, д. 62), представленные Управлением Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Омской области в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 47 от 15.08.2016, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли административного здания (извещение № 0152100000316000072), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

2. Сведения о директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Берд-Строй» <...> (ИНН <...>), представленные Управлением Федеральной службы по ветеринарному и фитосанитарному надзору по Омской области в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта № 47 от 15.08.2016, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту кровли административного здания (извещение № 0152100000316000072), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включить сроком на два года.

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

Председатель Комиссии
Заместитель Председателя Комиссии
Член Комиссии