

Решение № РНП-55-61/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

12 октября 2017 г.

г. Омск

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

«...» – начальника отдела контроля закупок, заместителя Председателя Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии;

«...» – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные Администрации Муравьевского сельского поселения Называевского муниципального района Омской области (далее – Заказчик) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «ОМ ДОМ СТРОЙ» (далее - подрядчик, ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - Реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по замене дверных блоков в здании Дома Культуры в с. Муравьевка, ул. Колхозная, 47 (извещение № 0152300001217000003) (далее – электронный аукцион, контракт № Ф.2017.120380 от 25.04.2017, контракт),

в присутствии представителей:

заказчика – «...»;

в отсутствие представителя ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ», надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения обращения,

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. № 7847 от 28.09.2017) материалы электронного аукциона и решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 30.03.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт ЕИС) Заказчиком было размещено извещение о проведении электронного аукциона № 0152300001217000003 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 247581,70 руб.

В соответствии с протоколом рассмотрения первых частей заявок от 07.04.2017 на участие в аукционе поступило четыре заявки, все участники закупки были допущены к участию в электронном аукционе.

10.04.2017 в электронном аукционе приняли участие два участника закупки; наименьшая цена контракта 243760,09 руб. предложена участником с порядковым номером заявки 1 – ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ», при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 1,54 %.

Протоколом подведения итогов электронного аукциона от 11.04.2017 один участник закупки признан не соответствующим требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; победителем признан участник с порядковым номером 1 – ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ».

Согласно хронологии заключения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 8012э от 04.10.2017):

11.04.2017 заказчиком направлен проект контракта ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» на подпись;

17.04.2017 проект контракта подписан ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ»;

21.04.2017 проект отправлен на доработку;

23.04.2017 истек 13-ти дневный срок для направления протокола разногласий;

24.04.2017 проект контракта вновь подписан ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ»;

25.04.2017 контракт заключен заказчиком, 04.05.2017 информация о контракте № Ф.2017.120380 от 25.04.2017, заключенном с ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ», размещена на официальном сайте ЕИС.

Заказчиком предоставлена хронология переписки и документы, связанные с односторонним отказом от исполнения контракта:

15.05.2017 в установленный контрактом срок подрядчик не выполнил работы.

19.05.2017 заказчиком в адрес общества направлена претензия с требованиями об уплате неустойки и выполнении работ в срок до 10.06.2017.

30.05.2017 обществом в адрес заказчика направлено письмо с согласием в установленные в претензии сроки выполнить работы.

28.08.2017 заказчиком составлен акт визуального осмотра объекта, согласно которому выявлено, что работы выполнены некачественно и с нарушением условий, указанных в контракте.

20.09.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта; данное решение **размещено в ЕИС 20.09.2017**.

09.10.2017 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении договора.

2. Рассмотрев представленные материалы, в результате проверки фактов

представленных Заказчиком сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» 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.

Частью 16 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе также установлено, что 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.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) 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.

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.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий **не допускаются**, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статья 310 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации).

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 12.7 контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017 было предусмотрено: *«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».*

Относительно правовых оснований для одностороннего отказа от исполнения контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017 по инициативе заказчика Комиссия отмечает следующее.

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 подряда.

Пунктом 1.4 контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017 было предусмотрено: *«Сроки (период) выполнения работ: начало срока – день, следующий за календарной датой заключения настоящего контракта; окончание срока не позднее 15 мая 2017 года».*

Сведения, представленные заказчиком, явно свидетельствуют о том, что исполнитель в установленные сроки не приступил к исполнению обязательств, предусмотренных указанным договором, чем нарушил существенные условия договора.

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 ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в Омское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках заключенного контракта, ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» должен был осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов, что требовало от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Таким образом, у Заказчика имелись основания для одностороннего отказа от исполнения контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017.

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.

Из представленных Заказчиком документов и сведений следует, что 19.05.2017 Заказчиком по адресу подрядчика, по указанному в контракте, а именно: «...», направлялось претензионное письмо от 19.05.2017 о неисполнении обязательств, предусмотренных контрактом № Ф.2017.120380 от 25.04.2017, в котором было указано: ««10» апреля 2017 года состоялся электронный аукцион (протокол подведения итогов электронного аукциона 0152300001217000003 от 10.04.2017 г.) по результатам которого между Администрацией Муравьевского сельского поселения Называевского муниципального района и Обществом с ограниченной ответственностью «ОМ ДОМ СТРОЙ» был заключен муниципальный контракт № Ф.2017.120380 от 25.04.2017 года на выполнение работ по замене дверных блоков в здании Дома культуры в с. Муравьевка, ул. Колхозная, 47, согласно которого вы обязуетесь выполнить работы и сдать их результат в сроки, предусмотренные контрактом.

В соответствии с условиями контракта, срок выполнения работ: начало срока - день, следующий за календарной датой заключения контракта; окончание срока - не позднее «15» мая 2017 года.

На «15» мая 2017 года установленный контрактом срок выполнения работ нарушен, период просрочки составил 4 (четыре) дня.

Нарушение сроков выполнения работ произошло не по вине Муниципального заказчика.

В соответствии с подпунктом 11.1 пункта 11 контракта стороны несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение принятых по настоящему контракту обязательств в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно пункта 5 статьи 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. от 01.05.2017) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе потребовать уплаты неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки

исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства. Такая пеня устанавливается контрактом в размере одной трехсотой действующей на дату уплаты пеней ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от не уплаченной в срок суммы. Штрафы начисляются за ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения обязательств, предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Также в соответствии с подпунктом 11.4 пункта 11 муниципального контракта, в случае просрочки исполнения Подрядчиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных настоящим контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения Подрядчиком обязательств, предусмотренных настоящим контрактом, Муниципальный заказчик направляет Подрядчику требование об уплате неустоек (штрафов, пеней). Пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения Подрядчиком обязательства, предусмотренного настоящим контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного настоящим контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается в размере не менее одной трехсотой действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены настоящего контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных настоящим контрактом и фактически исполненных Подрядчиком.

В соответствии с подпунктом 11.6 пункта 11 контракта сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного настоящим контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой Стороны.

На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. 34 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и подпунктом 11.4 пункта 11, подпунктом 12.9 пункта 12 муниципального контракта требую: в течение 10 дней с момента получения претензии рассмотреть и принять меры по её разрешению; закончить выполнение работ в срок до «10» июня 2017 года; уплатить неустойку в размере 0,05 % цены работ за каждый день просрочки, начиная с «16» мая 2017 года по день добровольного удовлетворения настоящего требования.

В случае отказа от добровольного удовлетворения законных требований мы будем вынуждены обратиться в Арбитражный суд Омской области с иском о принудительном исполнении контракта, в части:

- выполнения работ в полном объеме;
- взыскания неустойки в размере 0,05 % цены работ за каждый день просрочки;
- взыскания расходов на оплату судебных издержек.

Предлагаю спор решить в досудебном порядке.

Ответ прошу направить в письменной форме не позднее «30» мая 2017».

20.09.2017 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения

муниципального контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017.

Данное решение было направлено ООО «ОМ ДОМ СТРОЙ» следующим способом: **20.09.2017 заказным письмом** с уведомлением (почтовый идентификатор 64612532000021) по адресу, указанному в контракте: «...». Согласно представленной заказчиком в обращении информации, а также сведениям с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» данное почтовое отправление с идентификационным номером 64612532000021 получено Обществом 26.09.2017.

Вместе с тем Заказчиком не было представлено доказательств, подтверждающих факт направления Обществу решения об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017 в срок **не позднее чем в течение трех рабочих дней** с даты принятия указанного **иным способом**, предусмотренным частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Указанное свидетельствует о том, что Заказчиком не были соблюдены императивные требования о расторжении контракта в одностороннем порядке, установленные частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Учитывая изложенное, руководствуясь пунктом 2 части 15 статьи 99, статьей 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», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. В связи с односторонним отказом Администрации Муравьевского сельского поселения Называевского муниципального района Омской области от исполнения контракта № Ф.2017.120380 от 25.04.2017, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на выполнение работ по замене дверных блоков в здании Дома Культуры в с. Муравьевка, ул. Колхозная, 47 (извещение № 0152300001217000003) **не включить в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)** сведения:

«...».

2. Признать в действиях Администрации Муравьевского сельского поселения Называевского муниципального района Омской области нарушение требований части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

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

Заместитель Председателя Комиссии

«...»

«...»

Члены Комиссии:

«...»