

решение

МКУ "Управление капитального строительства" 455019, Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Профсоюзная, 12 А misExpert@ya.ru; an.bannikowa.mis@yandex.ru ООО "РУИСЕНЬОР" 119634, г. Москва, ул. Лукинская, д. 8, кв. 113 a79697775242@gmail.com

РЕШЕНИЕ

по делу № 074/06/104-2241/2021 (№ РНП-74-311/2021)

о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 25.08.2021

В полном объеме решение изготовлено 30.08.2021

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	<...>. -	заместителя руководителя управления – начальник отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...> -	ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;

ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «РУИСЕНЬОР», о его участнике, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона на выполнение проектных работ по объекту: «Строительство автодороги по ул. Шоссе Западное от перекрестка с ул. 50-летия Магнитки до ул. Зеленый Лог и по ул. Зеленый Лог до пересечения с ул. Тевосяна» (извещение № 0169300000321000254), в присутствии представителей Муниципального казенного учреждения «Управление капитального строительства» (далее – заказчик) <...>, действующих на основании доверенностей от 11.01.2021 № 2, от 15.02.2021 № 33, от 12.08.2021 № 118,

в отсутствие представителей Общества с ограниченной ответственностью «РУИСЕНЬОР» (далее – ООО «РУИСЕНЬОР», общество, подрядчик), представившего письменные пояснения (от 23.08.2021 исх. № 775/Р) с просьбой рассмотреть обращение заказчика в отсутствие представителей общества,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии со статьями 95, 99, 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области поступило обращение заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «РУИСЕНЬОР», его участнике, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа.

Согласно представленным документам 31.03.2021 заказчик и ООО «РУИСЕНЬОР» заключили контракт на выполнение проектных работ по объекту: «Строительство автодороги по ул. Шоссе Западное от перекрестка с ул. 50-летия Магнитки до ул. Зеленый Лог и по ул. Зеленый Лог до пересечения с ул. Тевосяна» по цене 4 048 000, 00 рублей.

Подрядчик работы по контракту не выполнил, в связи с чем заказчик отказался от исполнения контракта.

Сведения о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены заказчиком в антимонопольный орган 18.08.2021.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения заказчика, Комиссия,

руководствуясь статьями 95, 99, 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно части 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.

Как следует из части 16 статьи 95 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 недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом в силу 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.

В соответствии с пунктом 10.8 контракта заказчиком предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно части 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.

Из указанных положений Закона о контрактной системе следует, что надлежащим

уведомлением является обязательное направление заказчиком решения об одностороннем отказе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика и с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю).

Из совокупного толкования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе 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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 24.06.2021 составлено решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое 24.06.2021 направлено обществу по почте заказным письмом с уведомлением по адресу, указанному в муниципальном контракте, 24.06.2021 по электронной почте, а также 25.06.2021 размещено в единой информационной системе во вкладке «дополнительная информация о закупках, контрактах».

Согласно материалам дела, информация о расторжении контракта размещена заказчиком в единой информационной системе 17.08.2021 в разделе «информация об исполнении (расторжении) контракта». Представители заказчика на заседании Комиссии пояснили, что нарушение срока размещения информации о расторжении контракта произошло по причине взлома сервера учреждения, в связи с чем оказались зашифрованными файлы заказчика за май-июнь текущего года (в материалы дела представлены подтверждающие документы).

Кроме того, представлено письмо ПАО «Ростелеком» о полной недоступности сервисов доступа в Интернет по причине проведения ремонтных работ на сетях в период с 01.08.2021 23:00 по 16.08.2021 17:00 в связи с обрывом линий.

Таким образом, заказчиком не в полной мере соблюдены сроки размещения информации о расторжении контракта в единой информационной системе. При этом, основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта фактически подтверждаются материалами дела (представленными документами и информацией) в связи с чем антимонопольный орган считает возможным рассмотреть обращение заказчика и принять решение по существу.

Сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган 18.08.2021.

На дату заседания Комиссии муниципальный контракт, согласно сведениям размещенным в единой информационной системе, считается расторгнутым.

При рассмотрении вопроса о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольным органом установлено следующее,

Между заказчиком и ООО «РУИСЕНЬОР» 31.03.2021 заключен муниципальный контракт № 62/21 (далее – контракт).

В соответствии с пунктом 1.2 контракта «Подрядчик обязуется по заданию Заказчика выполнить проектные работы по объекту: «Строительство автодороги по ул. Шоссе Западное от перекрестка с ул. 50-летия Магнитки до ул. Зеленый Лог и по ул. Зеленый Лог до пересечения с ул. Тевосяна» и сдать результат Заказчику, а Заказчик принять и оплатить выполненные работы в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Контрактом», что свидетельствует о заключении заказчиком по результатам закупки договора подряда для государственных и муниципальных нужд, порядок исполнения которого регламентирован параграфом 5 главы 37 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии с пунктом 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В соответствии с пунктом 2 статьи 702 ГК РФ 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.

Таким образом, к договору подряда для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ 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.

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).

Таким образом, с учетом положений статей 432, 702, 708, 766 ГК РФ существенными условиями контракта являются предмет и сроки выполнения работ.

В пункте 3.1 контракта заказчиком указан срок выполнения работ:

«Срок выполнения работ: с 21.03.2021 года по 17.06.2021 года, где:

- выполнение проектных работ, прохождение согласования и утверждения проектной документации согласно задания, устранение замечаний: с 21.03.2021 года по 20.04.2021 года;

- прохождение экспертизы в ОГАУ «Главгосэкспертиза Челябинской области»: с 21.04.2021 года по 17.06.2021 года.

По окончании срока выполнения работ, «Подрядчик» передает «Муниципальному заказчику» проектную документацию, прошедшую проверку в ОГАУ «Госэкспертизе Челябинской области» по накладной, в формате, указанном в задании на проектирование (Приложение №1)».

Из пояснений представителей заказчика следует, что в нарушение условий контракта по состоянию на дату принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта обязательства по контракту подрядчиком надлежащим образом не выполнены, а именно: не передана заказчику проектно-сметная документация для ее утверждения, не пройдено согласование проектной документации, проектная документация не прошла экспертизу ОГАУ «Главгосэкспертиза Челябинской области».

В силу пункта 1 статьи 760 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик обязан:

- выполнять работы в соответствии с заданием и иными исходными данными на проектирование и договором;
- согласовывать готовую техническую документацию с заказчиком, а при необходимости вместе с заказчиком - с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления;
- передать заказчику готовую техническую документацию и результаты изыскательских работ.

Согласно пункту 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В соответствии с пунктом 3 статьи 723 Гражданского кодекса Российской Федерации если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Пунктом 3.3 контракта предусмотрено, что результатом выполненных работ является прошедшая экспертизу проектная документация, передаваемая в установленный Контрактом срок по накладной в количестве и виде указанном в п.28 задания на проектирование (Приложение №1).

При этом, согласно пункту 3.4 контракта «После прохождения экспертизы в ОГАУ «Главгосэкспертиза Челябинской области», **не позднее 18.06.2021 года**, «Подрядчик» передает «Муниципальному заказчику» одновременно с документами, предусмотренными п. 3.3. Контракта, заключение о прохождении экспертизы, надлежащим образом оформленный акт выполненных работ, счет-фактуру».

Как следует из содержания письменных пояснений ООО «РУИСЕНЬОР», письмом исх. № 10421 от 01.04.2021 подрядчик проинформировал о назначении

ответственных лиц за исполнение контракта, запросил предоставление исходных данных для проектирования, а также просил сообщить контрактные данные ответственных лиц заказчика. Также согласован документооборот и обмен необходимыми документами посредством электронной почты, указанной сторонами в договоре в качестве контактной информации, с последующим предоставлением их на бумажном носителе.

Кроме того, подрядчик отметил, что в условиях контракта указаны сжатые сроки выполнения этапа изыскательских работ, что противоречит нормативной документации и Приказу Минстроя РФ от 15.05.2020 № 264/ПР. Таким образом, срок, установленный контрактом для выполнения работ, не является разумным и достаточным для требуемого объема работ. При этом, инженерные изыскания были выполнены, на основе полученных в результате изысканий материалов осуществлялось проектирование. Однако работы не могли быть завершены в установленный контрактом срок ввиду указанных обстоятельств, а также принимая во внимание принятие заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

ООО «РУИСЕНЬОР» имело намерение исполнить обязательства, действовало добросовестно в процессе исполнения контракта и предпринимало все возможные меры к его надлежащему исполнению, а также не имело умысла совершить умышленные действия (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, но в силу объективных причин, не зависящих от воли подрядчика контракт не был исполнен.

Комиссия антимонопольного органа рассмотрев сведения и документы, представленные сторонами в материалы дела, пришла к следующим выводам.

Согласно пункту 2 статьи 1, статье 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

В силу пункта 1 части 29 статьи 34 Закона о контрактной системе Правительство Российской Федерации вправе определить порядок определения минимального срока исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта.

Вместе с тем, на дату заседания Комиссии ограничений по минимальному сроку исполнения контракта законодательством не установлены.

Следовательно, потребность заказчика в необходимости выполнения проектных работ является определяющим фактором при установлении сроков выполнения работ.

Кроме того, в соответствии с частью 7 статьи 49 Градостроительного кодекса Российской Федерации срок проведения государственной экспертизы определяется сложностью объекта капитального строительства, но не должен превышать сорок два рабочих дня. Указанный срок может быть продлен по заявлению застройщика или технического заказчика не более чем на двадцать рабочих дней.

Пунктом 2 Приказа Минстроя России от 15.05.2020 № 264/пр предусмотрено, что вводимый настоящим приказом срок, необходимый для выполнения инженерных

изысканий, осуществления архитектурно-строительного проектирования и строительства зданий, сооружений, учитывается в том числе при подготовке проектной документации, за исключением случаев подготовки проектной документации применительно к уникальным объектам капитального строительства.

Таким образом, законодательством Российской Федерации предусмотрен только максимально возможный срок проведения тех или иных работ, входящих в предмет контракта. При этом, ограничения по минимальному сроку законодательством не установлены.

В свою очередь доказательств и сведений, подтверждающих факт отсутствия возможности выполнить работы, в предусмотренный контрактом срок, обществом не представлены.

Более того, в силу пункта 1 статьи 716 ГК РФ подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые создают невозможность ее завершения в срок.

В соответствии со статьей 719 Гражданского кодекса Российской Федерации подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328).

Если иное не предусмотрено договором подряда, подрядчик при наличии обстоятельств, указанных в пункте 1 настоящей статьи, вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Вместе с тем, общество, ознакомившись с условиями аукционной документации, приняло участие в закупке, заключило контракт, однако обнаружив при исполнении контракта неразумные, по его мнению, сроки выполнения работ, не приостановило работу на основании статьи 716 ГК РФ, не отказалось от исполнения контракта согласно положениям статьи 719 ГК РФ.

Необходимо отметить, что в силу пункта 2 статьи 716 ГК РФ подрядчик, не предупредивший заказчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 статьи 716 ГК РФ, либо продолживший работу, не дожидаясь истечения указанного в договоре срока, а при его отсутствии разумного срока для ответа на предупреждение или несмотря на своевременное указание заказчика о прекращении работы, **не вправе при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства.**

Подрядчик в письменных пояснениях указывает, что инженерные изыскания по контракту выполнены, на основе полученных в результате изысканий материалов осуществлялось проектирование, однако в материалы дела доказательств, подтверждающих исполнение подрядчиком контракта в указанной части, не представлено.

Равно как не представлены, в том числе по электронной почте, заказчику документы, подтверждающие исполнение подрядчиком контракта, претензии либо письма о приостановлении работ по контракту, об отказе от исполнения контракта.

Согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательская деятельность осуществляется лицом на свой риск под свою ответственность.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных и муниципальных нужд и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Федерального закона, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта с ним как с лицом, признанным победителем торгов.

Действуя в рамках исполнения государственного (муниципального) контракта, участник должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные социально-экономические цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Как разъяснено в пункте 1 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.

При указанных обстоятельствах антимонопольный орган приходит к выводу о включении сведений об ООО «РУИСЕНЬОР», о его участнике, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ввиду недобросовестности в его действиях.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации",

РЕШИЛА:

1. Включить сведения, представленные Муниципальным казенным учреждением

«Управление капитального строительства», об ООО «РУИСЕНЬОР» (119634, город Москва, улица Лукинская, дом 8, квартира 113, ИНН 9729299071, КПП 772901001) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

2. Включить сведения, представленные Муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства», о генеральном директоре ООО «РУИСЕНЬОР» <...> в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

3. Включить сведения, представленные Муниципальным казенным учреждением «Управление капитального строительства», об участнике ООО «РУИСЕНЬОР» <...> в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года с даты присвоения реестровой записи в Реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru.

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

Председатель Комиссии: <...>

Члены Комиссии: <...>

<...>

2021-11906