

11.12.2018

Г.

Тула

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия), рассмотрев обращение государственного учреждения Тульской области «Управление социальной защиты населения Тульской области» (далее – Заказчик) от 28.11.2018 исх. № 1-31/8568 – исх. (вх. № 6143 от 28.11.2018) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Строительные ресурсы» (далее – Общество, Подрядчик, ООО «Строительные ресурсы») в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта № Ф.2018.58197 от 16.02.2018 на выполнение работ по капитальному ремонту помещений (далее – Контракт) (закупка № 0366200035617007770), руководствуясь положениями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062) (далее – Правила ведения реестра), в присутствии:

- представителей Заказчика по доверенности;

- представителя Общества по доверенности,

#### **УСТАНОВИЛА:**

28.11.2018 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО «Строительные ресурсы» в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее - реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по капитальному ремонту помещений (закупка № 0366200035617007770) (далее – Электронный аукцион).

Присутствующие на заседании Комиссии представители Заказчика поддержали доводы, изложенные в указанном обращении.

В свою очередь, Общество представило письменные пояснения относительно обращения Заказчика, в которых просило информацию об ООО «Строительные ресурсы» в реестр недобросовестных поставщиков не включать, выразило несогласие с позицией Заказчика.

В результате проведенной Комиссией на основании части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в указанном обращении, проверки соблюдения Заказчиком процедуры одностороннего отказа от исполнения Контракта, а также анализа представленных в Тульское УФАС России документов, касающихся осуществления данной закупки, установлено следующее.

Извещение и документация о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по капитальному ремонту помещений (далее – документация об электронном аукционе) размещены 27.12.2017 в единой информационной системе.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 9 500 000,00 рублей.

16.02.2018 по итогам электронного аукциона между Заказчиком и ООО «Строительные ресурсы» заключен Контракт на общую сумму 7 837 500,00 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика следующую работу: капитальный ремонт помещений (далее – работы) в соответствии с локальными сметами (*Приложение №1*), рабочей документацией (*Приложение №2*), техническим заданием (*Приложение №3*), являющимися неотъемлемой частью настоящего контракта, и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат выполненной работы и оплатить его.

Пунктом 4.1.1 Контракта определен срок выполнения работ: с момента заключения контракта до 15.10.2018 г.

В соответствии с пунктами 5.1 и 5.2 Контракта сдача результатов выполненных работ подрядчиком и принятие их заказчиком осуществляется путем подписания сторонами акта сдачи-приемки выполненных работ (*Приложение № 4*).

Заказчик, получивший письменное сообщение подрядчика о готовности к окончательной сдаче работ (отдельного этапа), в срок не позднее 5 (пяти) рабочих дней приступает к приемке результатов выполненных работ (отдельного этапа), назначает проведение приемочной комиссии и обеспечивает участие в ней представителей сторон.

Приемка выполненных работ в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 10 (десяти) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 5 (пяти) рабочих дней), со дня получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5.1 настоящего контракта.

Согласно пояснениям Заказчика и актам сдачи-приемки работ от 30.07.2018 и от 09.10.2018 в рамках исполнения Контракта Обществом выполнены, а Заказчиком приняты и оплачены следующие виды работ:

- демонтажные работы на сумму 187551,26 рублей;

- работы по устройству перегородок из пазогребневых плит на сумму 549078,00 рублей,

Однако остальные виды работ в установленный Контрактом срок Обществом не выполнены; обоснованных причин невыполнения работ Подрядчиком не представлено.

В связи с изложенным, на основании пункта 12.2 Контракта Заказчиком 16.10.2018 принято решение об одностороннем отказе Государственного учреждения Тульской области «Управление социальной защиты населения Тульской области от исполнения муниципального контракта от 16 февраля 2018 года № Ф.2018.58197.

В свою очередь, представитель ООО «Строительные ресурсы» пояснил, что Обществом был исполнен отдельный этап работ на общую сумму 862085,03 рублей, в связи с чем в адрес Заказчика был направлен, а Заказчиком 06.06.2018 получен Акт сдачи-приемки выполненных работ. Однако Заказчик, в нарушение требований Контракта, в течение 10 (десяти) календарных дней не осуществил приемку данного этапа работ.

В ходе контрольной проверки объемов выполненных работ, проведенной 22.06.2018, Обществом выявлено значительное отклонение фактических объемов работ от работ, предусмотренных проектно-сметной документацией (более 30%), что влечет за собой существенное уменьшение стоимости Контракта.

Кроме этого, в ходе исполнения Контракта, Подрядчиком выявлен ряд нарушений, которые препятствовали дальнейшему выполнению работ.

Руководствуясь положениями пункта 1 статьи 716, пунктом 2 статьи 328 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также положениями Контракта, Подрядчик принял решение о приостановке выполнения отдельных видов работ ввиду наличия ряда нарушений, выявленных им в ходе исполнения Контракта, которые препятствовали дальнейшему выполнению работ. Об указанном факте Общество неоднократно уведомляло Заказчика.

Вместе с этим, по мнению Общества, Заказчиком не были предприняты меры, направленные на оказание содействия Обществу в исполнении с его стороны своих обязательств по Контракту.

В соответствии с частью 19 статьи 95 Закона поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения

контракта.

Пунктом 12.2. Контракта предусмотрено что, расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом РФ для одностороннего отказа от исполнения обязательств, в том числе в случаях (но не ограничиваясь указанными):

- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми.

- если подрядчик не соответствует установленным извещением об осуществлении закупки и (или) документацией о закупке требованиям к участникам закупки или представил недостоверную информацию о своем соответствии таким требованиям, что позволило ему стать победителем определения подрядчика.

Ввиду того, что Заказчик не оказал Обществу содействия в исполнении им своих обязательств по Контракту, а именно – не устранил выявленные Подрядчиком в ходе исполнения Контракта нарушения, явившиеся основанием для приостановки Обществом работ, 17.07.2018 ООО «Строительные ресурсы» принято Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (далее – Решение Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения Контракта).

Согласно части 20 статьи 95 Закона решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия такого решения, направляется заказчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу заказчика, 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о его вручении заказчику. Выполнение поставщиком (подрядчиком, исполнителем) требований настоящей части считается надлежащим уведомлением заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) подтверждения о вручении заказчику указанного уведомления.

Комиссией установлено, что Решение Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения Контракта было направлено 17.07.2018 в адрес Заказчика способами, указанными в части 20 статьи 95 Закона, в том числе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении.

Как следует из материалов данного дела, указанное решение получено Заказчиком 25.07.2018 и факт получения 25.07.2018 такого решения представителями Заказчика не отрицается.

Согласно части 21 статьи 95 Закона решение поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления поставщиком (подрядчиком, исполнителем) заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В силу части 22 статьи 95 Закона 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.

Представитель Общества пояснил, что Решение Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения Контракта Обществом не отменено. В связи с тем, что Заказчик не устранил нарушения условий контракта, послуживших основанием для принятия Обществом такого решения, указанное решение вступило в законную силу и Контракт был расторгнут 05.08.2018 по инициативе Общества.

В свою очередь, в связи с тем, что ООО «Строительные ресурсы» в установленный срок не исполнило в полном объеме взятые на себя обязательства по Контракту, опираясь на положения пункта 12.2. Контракта, части 9 статьи 95 Закона, 16.10.2018 Заказчик принял решение об одностороннем отказе Государственного учреждения Тульской области «Управление социальной защиты населения Тульской области от исполнения муниципального контракта от 16 февраля 2018 года № Ф.2018.58197 (далее – Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта).

В соответствии с частью 12 статьи 95 Закона, 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.

Комиссией установлено, что Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта 16.10.2018 размещено в единой информационной системе в сфере закупок, а также направлено в адрес Общества способами, указанными в части 12 статьи 95 Закона, в том числе по почте заказным письмом с уведомлением о вручении.

Посчитав, что Решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в законную силу и Контракт расторгнутым, Заказчик направил в Тульское УФАС России рассматриваемое обращение.

При этом представитель Заказчика на заседании Комиссии пояснил, что посчитав решение Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения Контракта неправомерным, государственное учреждение Тульской области «Управление социальной защиты населения Тульской области» обратилось в Арбитражный суд Тульской области с исковым заявлением о признании указанного решения незаконным.

Проверив факты, изложенные в обращении Заказчика о размещении информации об ООО «Строительные ресурсы» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, Комиссия установила следующее.

Частью 1 статьи 2 Закона установлено, 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.

Нормами Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено несколько оснований прекращения обязательства, в частности, в статье 407 Гражданского кодекса Российской Федерации указано, что обязательство

прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим [Кодексом](#), другими законами, иными правовыми актами или договором; при этом прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

В соответствии с пунктом 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 453 Гражданского кодекса Российской Федерации при расторжении договора обязательства сторон прекращаются, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из существа обязательства.

Решение Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения Контракта вступило в законную силу 25.07.2018, следовательно, момент вступления в законную силу отказа Общества от исполнения Контракта произошел раньше вступления в законную силу такого отказа Заказчика.

При этом, как установлено Комиссией, решение ООО «Строительные ресурсы» об одностороннем отказе от исполнения Контракта на момент заседания Комиссии в обжалуется Заказчиком в Арбитражном суде Тульской области (Дело № А68-11788/2018).

Следует отметить, что с момента заключения контракта между его сторонами возникают гражданско-правовые отношения, оценку которым антимонопольный орган в рамках рассмотрения одностороннего отказа заказчика либо исполнителя от исполнения контракта в качестве основания для включения в реестр недобросовестных поставщиков давать не вправе.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной [Законом](#), во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных [законом](#).

При этом обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

Следовательно, правовая оценка действий Заказчика и Общества, с точки зрения правомерности оснований, послуживших основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта, находится за пределами компетенции Тульского УФАС России.

Согласно [части 2 статьи 104](#) Закона 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 Правилами ведения реестра 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.

Учитывая, что фактически Контракт был расторгнут по инициативе Общества; обязательства сторон по Контракту были прекращены и Контракт прекратил свое действие в связи с вступлением в законную силу Решения Исполнителя об одностороннем отказе от исполнения Контракта, то оснований для рассмотрения вопроса о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации в отношении ООО «Строительные ресурсы» у Комиссии не имеется.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 99, 104 Закона, Правилами, Комиссия

**РЕШИЛА:**

Информацию об обществе с ограниченной ответственностью «Строительные ресурсы» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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