

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

УПРАВЛЕНИЕ ПО РЕСПУБЛИКЕ САХА (ЯКУТИЯ)

Р Е Ш Е Н И Е

по делу № РНП-14-203/16

о рассмотрении сведений для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации

г. Якутск
года

резюлютивная часть оглашена 10 октября 2016

изготовлено в полном объеме 13 октября 2016
года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия), в следующем составе:

<...> – начальника отдела контроля закупок Якутского УФАС России, заместителя председателя Комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

<...> – старшего государственного инспектора отдела контроля закупок Якутского УФАС России, члена Комиссии;

при участии:

от заказчика Муниципального казенного учреждения «Инвестиционно-строительное управление» Нюрбинского района Республики Саха (Якутия) (далее также – МКУ «ИСУ» Нюрбинского района РС(Я), заказчик): не явились, представлено ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя;

от заинтересованного лица общества с ограниченной ответственностью «СИГМАСТРОЙ» (далее также – ООО «СИГМАСТРОЙ», Общество, заинтересованное лицо): <...> (генеральный директор), <...> (в качестве слушателя),

рассмотрев сведения, представленные заказчиком МКУ «ИСУ» Нюрбинского района РС(Я) для включения в реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки ООО «СИГМАСТРОЙ» в связи с односторонним отказом

заказчика от исполнения контракта на строительство объекта "Детский сад на 50 мест в г. Нюрба Нюрбинского района Республики Саха (Якутия)" (без наружных сетей электроснабжения и теплоснабжения) (извещение № 0316300092215000218), действуя на основании статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», (далее также – Закон о контрактной системе, Закон № 44-ФЗ), пунктов 9, 10 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1062 (далее также – Правила),

у с т а н о в и л а:

19 сентября 2016 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) поступили сведения, представленные заказчиком МКУ «ИСУ» Нюрбинского района РС(Я) для включения в реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки ООО «СИГМАСТРОЙ» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на строительство объекта "Детский сад на 50 мест в г. Нюрба Нюрбинского района Республики Саха (Якутия)" (без наружных сетей электроснабжения и теплоснабжения) (извещение № 0316300092215000218).

Рассмотрение дела назначено на 14 часов 30 минут 03 октября 2016 года.

В ходе рассмотрения дела был объявлен перерыв до 15 часов 30 минут 10 октября 2016 года для истребования у заказчика, заинтересованного лица дополнительных сведений, документов.

Из текста письменных пояснений заказчика следует, что согласно пункту 3.2 контракта датой окончания выполнения работ по Контракту считается дата выполнения в полном объеме работ согласно техническому заданию (Приложение №1), подтверждением чего является подписанный Сторонами Акт о приемке (передаче) в эксплуатацию законченного строительством Объекта. Окончание выполнения работ по Контракту устанавливается Контрактом до «25» августа 2017 года.

В силу пункта 2.1 контракта авансирование работ не предусмотрено.

Приобретение и доставка материалов должны были начаться с момента подписания контракта, т.е. 28.12.2016 года.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было принято 02 августа 2016 года. В тот же день были направлены соответствующие уведомления подрядчику. Поскольку ответа от почты о получении уведомления заказчик не получил, решение о расторжении контракта вступило в силу через 40 дней (14 сентября 2016 года).

Было размещено извещение о проведении электронного аукциона на устройство фундаментов на этом объекте.

В соответствии с пунктами 3.1, 4.4.10, 4.4.11, 8.1, 10.1 контракта заказчиком направлены в адрес подрядчика письма с исх. № 46 от 27.01.2016 года, исх. № 163 от 17.03.2016 года. Ответа на данные письма не последовало.

Письма с исх. № 46 от 27.01.2016 года, исх. № 163 от 17.03.2016 года были направлены в рамках права заказчика проверять в любое время ход и качество выполняемых генподрядчиком работ.

Между тем, подрядчик 02.03.2016 года направил письмо на имя Главы МР «Нюрбинский район» РС(Я) об оплате на приобретение и доставку строительных материалов на сумму 12 000 109,00 рублей в связи с закрытием автозимника.

В связи с тем, что в аукционной документации и условиями контракта не предусмотрено авансирование, заказчик не отреагировал на данное письмо.

Между тем, по итогам инженерно-геологических изысканий объекта «Детский сад на 50 мест в г. Нюрба Нюрбинского района Республики Саха (Якутия)» в целях безопасности строительства общеобразовательных учреждений Распоряжением Главы МР «Нюрбинский район» РС(Я) от 01.04.2016 года № 641 было принято решение заменить ленточный железобетонный фундамент с деревянными балками цокольного перекрытия, утеплителя из минераловатных плит и деревянного пола на свайный фундамент с утеплением из ПСБ и бетонного пола.

Подрядчику направлено письмо о необходимости заключить дополнительное соглашение к контракту в части изменения технического задания и уменьшения стоимости работ на 5 457 220,05 рублей.

В ответ на письмо подрядчик направил 2 письма от 18.04.2016 года № 205, № 2016 о несогласии изменения условий контракта и о начале строительно-монтажных работ с июня 2016 года.

27.07.2016 года заказчиком направлено претензионное письмо в адрес подрядчика в срок до 01 августа с указанием направить письменное объяснение задержки строительства с указанием неисполненных работ согласно календарному графику. Ответа от подрядчика не последовало.

На основании акта проверки экспертной комиссией результатов работ от 28.07.2016 года вынесено решение о расторжении контракта от 02.08.2016 года в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта и направлено заказным письмом в адрес заинтересованного лица 04.08.2016 года, а также отправлено на электронный адрес подрядчика.

Данное решение размещено в единой информационной системе.

В десятидневный срок с даты надлежащего уведомления подрядчик не отреагировал на решение о расторжении контракта.

Таким образом, решение вступило в силу 14.09.2016 года.

В соответствии с частью 3 статьи 94 Закона о контрактной системе у заказчика нет обязанности привлекать экспертов. Ввиду неверного толкования норм права заинтересованным лицом, комиссия, созданная 28 июля 2016 года, понимается заинтересованным лицом как комиссия экспертов. При этом, заказчик имел в виду

создание комиссии собственными силами.

Никаких писем от ООО «СИГМАСТРОЙ» о необходимости приемки выполненной работы на объекте заказчик не получал.

Таким образом, данное требование о создании приемочной комиссии не распространяется на комиссию, которая проверила лишь факт того, что подрядчик не приступил к исполнению контракта, для чего каких-либо специальных навыков, знаний не требуется для установления фактов полного невыполнения работ. При этом, ограничения по иным критериям к составу приемочной комиссии нормативными правовыми актами об осуществлении закупок не предусмотрены, поэтому допустимо включать в состав приемочной комиссии лиц, не являющихся сотрудниками заказчика.

Письмо № 242 от 14 апреля 2016 года никак не повлияло на начало выполнения работ, поскольку в соответствии с пунктом 3.1 контракта датой начала выполнения работ считается дата подписания контракта.

Из пояснений заинтересованного лица следует, что в нарушение части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не привлекал подрядчика при проведении проверки 28 июля 2016 года и при составлении акта проверки экспертной комиссией результатов работ, предусмотренных контрактом.

Состав экспертной комиссии, указанный в акте проверки, не соответствует требованиям пункта 1 статьи 41 Закона о контрактной системе, согласно которому к проведению экспертизы в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, не могут быть допущены физические лица, являющиеся либо в течение менее чем двух лет, предшествующих дате проведения экспертизы, являвшиеся должностными лицами или работниками заказчика, осуществляющего проведение экспертизы, либо поставщика.

Однако в состав экспертной комиссии вошли два работника заказчика (истца).

Согласно части 6 статьи 94 Закона о контрактной системе может создаваться приемочная комиссия, которая состоит не менее из 5 человек, но не экспертная комиссия, как указано в акте от 28 июля 2016 года. В акте указаны всего 4 члена комиссии, включая председателя, что противоречит части 6 статьи 94 Закона о контрактной системе.

Кроме того, состав экспертной комиссии не подпадает под понятие приемочной комиссии, так как 2 члена комиссии не были сотрудниками заказчика и не имели специального образования для определения этапа строительных работ, возможность/невозможность выполнения строительных работ.

Письмом № 242 от 14 апреля 2016 года заказчик уведомил заинтересованное лицо о принятом решении на устройство свайного фундамента на данном объекте, таким образом, работы по устройству ленточного фундамента согласно контракту заинтересованное лицо не могло начать в сроки, указанные в графике производства работ.

В ответ на данное письмо заинтересованное лицо по электронной почте направило заказчику письмо о том, что согласно графику производства работ работы начинаются с июня 2016 года.

Заинтересованное лицо выразило согласие на выполнение работ по устройству свайного фундамента, если цена контракта не будет уменьшена.

Электронный аукцион № 0316300092216000315 на устройство свайного фундамента объявлен 20.09.2016 года.

В соответствии с пунктом 2.6 контракта акты по форме КС-2, КС-3 должны предоставляться ежемесячно до 25 числа отчетного месяца только после начала выполнения работ.

Заинтересованным лицом были подготовлены материалы для выполнения работ в октябре 2015 года.

Прилагает в материалы дела копии договоров перевозки груза автотранспортом от 01.10.2015 года, 02.10.2015 года и 07.10.2015 года с актами сдачи-приемки работ, счетов на оплату за товары/материалы, выписки с расчетного счета, письма заказчика № 242 от 14.04.2016 года, письма № 206 от 18.04.2016 года в ответ на письмо № 242 от 14.04.2016 года, письма № 205 от 18.04.2016 года в ответ на письмо № 212 от 04.04.2016 года, копию письма № 313 от 10.10.2016 года заказчику о даче ответа о расположении объекта строительства, скриншоты направления данного письма.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия), заслушав лицо, участвующее в деле, исследовав имеющиеся в деле документы, приходит к следующему.

05 октября 2015 года уполномоченным органом Муниципальным казенным учреждением «Комитет имущественных отношений и муниципальных закупок» Нюрбинского района Республики Саха (Якутия) (далее также – уполномоченный орган) на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru размещены извещение № 0316300092215000218 о проведении электронного аукциона на строительство объекта "Детский сад на 50 мест в г. Нюрба Нюрбинского района Республики Саха (Якутия)" (без наружных сетей электроснабжения и теплоснабжения) и аукционная документация.

24 ноября 2015 года уполномоченным органом внесены изменения в извещение о проведении электронного аукциона № ИИ1.

Начальная (максимальная) цена контракта составила **39 659 179,00** рублей.

15 декабря 2015 года подведены итоги электронного аукциона, о чем составлен протокол № 0316300092215000218-5.

Согласно указанному протоколу победителем признано ООО «СИГМАСТРОЙ».

28 декабря 2015 года заключен контракт между заказчиком и заинтересованным лицом (реестровый номер контракта 31419001565 15 000047).

04 августа 2016 года заказчиком на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru размещены сведения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха

(Якутия) приняла решение не включать в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации сведения об ООО «СИГМАСТРОЙ» по следующим основаниям.

Согласно 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 частью 8 статьи 95 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.

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.

Предметом данного контракта является строительство объекта "Детский сад на 50 мест в г. Нюрба Нюрбинского района Республики Саха (Якутия)" (без наружных сетей электроснабжения и теплоснабжения).

Согласно сведениям с официального сайта единой информационной системы www.zakupki.gov.ru 28 декабря 2016 года заключен контракт (реестровый номер контракта 31419001565 15 000047) между заказчиком и заинтересованным лицом.

Пунктами 17.1, 17.5 контракта предусмотрено следующее:

«17.1. Расторжение настоящего Контракта допускается по соглашению Сторон или решению суда в соответствии с гражданским законодательством. Расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, а также в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством.

17.5. Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта. До принятия такого решения Заказчик вправе провести экспертизу выполненных работ с привлечением экспертов, экспертных организаций».

Пунктами 1.1, 1.2 контракта предусмотрено следующее:

«1.1. Генподрядчик обязуется по заданию Заказчика своими и (или) привлеченными силами выполнить полный комплекс работ по строительству: «Детский сад на 50 мест в г. Нюрба Нюрбинского района Республики Саха (Якутия)» (без наружных сетей электроснабжения и теплоснабжения) (далее – «работы»», (далее – «Объект»), и своевременно сдать результаты работ Заказчику, а Заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы в порядке и на условиях Контракта.

1.2. Работы по Контракту должны выполняться в строгом соответствии с

нормативными правовыми актами Российской Федерации, требованиями к товарам, используемым при производстве работ, проектной документацией (Шифр 508/15), техническим заданием (Приложение №1), сметной документацией и Календарным планом выполнения работ (Приложение №2)».

Приложением № 1 «Техническое задание» к контракту установлен перечень выполняемых работ и материалов/товаров, применяемых при выполнении данных работ.

Пунктами 3.1, 3.2, 3.3 контракта предусмотрено следующее:

«3.1. Датой начала выполнения работ считается дата подписания Контракта, если иной срок начала выполнения работ не предусмотрен Календарным планом выполнения работ (Приложение №2).

3.2. Датой окончания выполнения работ по Контракту считается дата выполнения в полном объеме работ согласно техническому заданию (Приложение №1), подтверждением чего является подписанный Сторонами Акт о приемке (передаче) в эксплуатацию законченного строительством Объекта. Окончание выполнения работ по Контракту устанавливается Контрактом до «25» августа 2017 года.

3.3. Сроки выполнения работ каждого этапа работ установлены Календарным планом выполнения работ (Приложение №2)».

Приложением № 2 к контракту установлен график производства работ.

02 августа 2016 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, согласно которому по состоянию на 01 августа 2016 года заинтересованным лицом обязательства по контракту не выполнены (не начаты строительно-монтажные работы, нарушены сроки выполнения, окончания работ).

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

04.08.2016 года решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было направлено заинтересованному лицу почтовой связью, в материалы дела заказчиком представлены копии почтовой квитанции, описи вложений.

04.08.2016 года решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено на официальном сайте единой информационной системы www.zakupki.gov.ru.

Заказчиком в материалы дела представлен скриншот направления решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта заинтересованному лицу на адрес электронной почты sigmastroy2010@yandex.ru.

Согласно части 13 статьи 95 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.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 14 сентября 2016 года.

В силу пункта 11 Правил № 1062 уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих *недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя)*, в течение 10 рабочих дней с даты их поступления.

Согласно пункту 12 Правил № 1062 рассмотрение вопроса о включении информации об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов, осуществляется с участием представителей заказчика и лица, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр. В случае неявки указанных лиц или их представителей рассмотрение указанного вопроса осуществляется в их отсутствие в пределах срока, предусмотренного пунктом 11 настоящих Правил.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 настоящих Правил, выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. Копии вынесенного уполномоченным органом решения направляются заказчику, лицу, информация о котором направлена заказчиком для включения в реестр, и иным заинтересованным лицам.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) считает, что для включения участника закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации недостаточно формального состава одностороннего расторжения контракта, и необходимо

рассмотреть также обстоятельства и факты, подтверждающие вину лица, его умышленное поведение, направленное на невыполнение обязательств по контракту, а также провести оценку в всех фактических обстоятельствах дела в совокупности и в взаимосвязи.

Из пояснения заинтересованного лица следует, что письмом № 242 от 14 апреля 2016 года заказчик уведомил заинтересованное лицо о принятом решении на устройство свайного фундамента на данном объекте, таким образом, работы по устройству ленточного фундамента согласно контракту заинтересованное лицо не могло начать.

Из письменного пояснения заказчика следует, что 01.04.2016 года было принято решение заменить ленточный железобетонный фундамент с деревянными балками цокольного перекрытия, утеплителя из минераловатных плит и деревянного пола на свайный фундамент с утеплением из ПСБ и бетонного пола, письмо № 242 от 14 апреля 2016 года не повлияло на начало выполнения работ, поскольку в соответствии с пунктом 3.1 контракта датой начала выполнения работ считается дата подписания контракта.

Из материалов дела не следует, что между заказчиком и заинтересованным лицом были заключены дополнительные соглашения по данному контракту.

Заинтересованным лицом пояснено, что в ответ письмо № 212 от 04.04.2016 года заинтересованное лицо письмом № 205 от 18.04.2016 года сообщило об отказе в изменения условия муниципального контракта в части уменьшения цены контракта.

В материалы дела заинтересованным лицом представлена копия письма № 205 от 18.04.2016 года, также копия данного письма представлена со стороны заказчика.

Согласно части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается.

Из анализа данной [нормы](#) права следует, что предмет контракта не может быть изменен, поскольку предмет контракта формируется из технического задания, условий и объема работ.

Законодателем установлен запрет на изменение существенных условий государственного/муниципального контракта.

Вышеизложенные обстоятельства не позволяют утверждать о наличии в действиях заинтересованного лица признаков недобросовестного поведения, поскольку действиями заказчика заинтересованное лицо было введено в заблуждение в части определения предмета контракта, его исполнения.

Таким образом, учитывая приведенные выше обстоятельства, у Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Саха (Якутия) отсутствуют правовые основания включения заинтересованного лица в реестр недобросовестных поставщиков Российской Федерации.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 15 статьи 99, статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных

нужд», постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Якутского УФАС России

р е ш и л а:

Сведения, представленные заказчиком МКУ «ИСУ» Нюрбинского района РС(Я) для включения в реестр недобросовестных поставщиков об участнике закупки ООО «СИГМАСТРОЙ» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на строительство объекта "Детский сад на 50 мест в г. Нюрба Нюрбинского района Республики Саха (Якутия)" (без наружных сетей электроснабжения и теплоснабжения) (извещение № 0316300092215000218), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Российской Федерации не включать.

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

Заместитель председателя комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>

<...>