

Решение №РНП-48-243м/2020

по результатам проверки

«30» октября 2020 года

г. Липецк

Резолютивная часть решения оглашена 30.10.2020.

Решение в полном объеме изготовлено 05.11.2020.

На основании ст.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), Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 №1062 (далее – Правила), Комиссией Липецкого УФАС России по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд на территории Липецкой области (далее – Комиссия Липецкого УФАС России)

проведена проверка на основании направленного муниципальным общеобразовательным учреждением средняя школа № 2 г. Чаплыгина Чаплыгинского муниципального района Липецкой области обращения, содержащего информацию об одностороннем отказе от исполнения контракта №3 от 03.08.2020 на выполнение работ по строительству блочно-модульной котельной и теплотрассы для теплоснабжения МБОУ СШ №2 города Чаплыгина Чаплыгинского муниципального района Липецкой области (реестровый номер контракта 3481800228420000008), заключенного с ООО «ЭКОТЕРМ» по итогам электронного аукциона с реестровым номером 0146300004620000045, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность ООО «ЭКОТЕРМ».

Проверка начата 26.10.2020, окончена 30.10.2020.

Заседание Комиссии по рассмотрению представленных документов назначено на 29.10.2020. В связи с возникшей необходимостью в получении от сторон дополнительных документов и сведений, в заседании Комиссии объявлен перерыв до 30.10.2020.

Место проведения проверки: г.Липецк, пл. Плеханова, д.1.

В Липецкое УФАС России 23.10.2020, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от муниципального общеобразовательного учреждения средняя школа № 2 г. Чаплыгина Чаплыгинского муниципального района Липецкой области (далее по тексту также – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта №3 от 03.08.2020, заключенного с ООО «ЭКОТЕРМ» (далее по тексту также – подрядчик).

Представители заказчика по факту одностороннего отказа от исполнения контракта пояснили, что подрядчик свои обязательства по контракту в полном объеме и в установленный срок не выполнил. Заказчик передал подрядчику всю необходимую документацию для выполнения работ. При этом проектно-сметная документация была размещена в составе аукционной документации и подрядчик дал согласие на выполнение работ на условиях документации. В связи с вышеизложенным, заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения в отношении общества подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Представители ООО «ЭКОТЕРМ» пояснили, что приступить к выполнению работ общество не смогло в связи с неполучением от заказчика документов, необходимых для выполнения работ, в частности, рабочей документации. С принятым заказчиком решением общество не согласно и в настоящее время оспаривает его в судебном порядке.

Руководствуясь пунктами 11 и 12 Правил, в результате проведения проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика, Комиссией Липецкого УФАС России установлено следующее.

03.08.2020 между заказчиком и подрядчиком заключен контракт №3 на выполнение работ по строительству блочно-модульной котельной и теплотрассы для теплоснабжения МБОУ СШ №2 города Чаплыгина Чаплыгинского муниципального района Липецкой области (реестровый номер контракта 3481800228420000008) (далее –контракт; договор).

В силу раздела 1 контракта, Подрядчик обязуется выполнить работы по строительству блочно-модульной котельной и теплотрассы для теплоснабжения МБОУ СШ №2 города Чаплыгина Чаплыгинского муниципального района Липецкой области в соответствии с аукционной документацией, проектно- сметной документацией (Приложением №1 к Контракту), с соблюдением требований, установленных

Градостроительным кодексом РФ, техническими регламентами, строительными нормами и правилами, с соблюдением норм пожарной безопасности и техники безопасности, охраны окружающей среды и охраны труда, а Заказчик обязуется принять результат работ и оплатить его на условиях настоящего контракта.

Сроки выполнения работ: с даты заключения контракта до 01.10.2020.

В соответствии со статьей 450 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), 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.

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).

В силу ст. 708 ГК РФ, 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. Указанные в пункте 2 статьи 405 настоящего Кодекса последствия просрочки исполнения наступают при нарушении конечного срока выполнения работы, а также иных установленных договором подряда сроков.

Существенным условием рассматриваемого контракта является срок выполнения работ.

Исходя из представленных сторонами документов и сведений следует, что в срок, указанный в контракте, работы в полном объеме не были сданы подрядчиком заказчику в порядке, определенном контрактом.

В соответствии со ст. 715 ГК РФ заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность. 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.

07.10.2020 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неполучением результата работ в установленный контрактом срок.

Согласно части 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.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с п. 11.3 контракта, настоящий контракт предусматривает возможность одностороннего отказа от его исполнения в соответствии с положениями частей 8 – 25 статьи 95 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Таким образом, контрактом установлено, что заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным гражданским законодательством.

В силу ч. 12 ст. 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.

В соответствии с частью 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.

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора в установленный срок размещено на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru>, направлено подрядчику на адрес электронной почты и адрес места нахождения подрядчика, указанные в договоре, а также передано нарочно.

Датой расторжения контракта, согласно представленным сведениям, является 23.10.2020.

Пунктом 12 данных Правил установлено, что по результатам рассмотрения представленной информации, документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 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.

Рассмотрев представленную информацию и документы, оценив приведенные сторонами доводы, Комиссия Липецкого УФАС России пришла к выводу об отсутствии в рассматриваемом случае оснований для включения сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи со следующим.

Как установлено, 11.08.2020 подрядчик направил заказчику письмо (исх. №498) о предоставлении ему рабочей документации, утвержденной в производство работ; разрешения на строительство; извещения о начале строительства и общего журнала работ, зарегистрированных инспектором Госстройнадзора; приказа о назначении представителя заказчика по вопросам строительного контроля.

Заказчик в своем письме от 19.08.2020 сообщил, что проектно-сметная документация была размещена в составе аукционной документации, а необходимые разрешительные документы на строительство получены заказчиком.

Таким образом, запрашиваемые подрядчиком документы заказчиком представлены не были, о чем также указал подрядчик в направленном

заказчику от 30.08.2020 письме (исх. №530).

Вместе с тем, при проведении проверки установлено, что обозначенные в письме от 11.08.2020 (исх. №498) подрядчиком документы, за исключением рабочей документации, находились на объекте строительства.

Относительно рабочей документации представители заказчика указали, что контрактом не предусмотрено предоставление подрядчику рабочей документации.

Статьей 743 ГК РФ установлено, что подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ. При отсутствии иных указаний в договоре строительного подряда предполагается, что подрядчик обязан выполнить все работы, указанные в технической документации и в смете. Договором строительного подряда должны быть определены состав и содержание технической документации, а также должно быть предусмотрено, какая из сторон и в какой срок должна предоставить соответствующую документацию.

Контракт, как было указано ранее, содержит условие о том, что подрядчик обязуется выполнить работы по строительству блочно-модульной котельной и теплотрассы для теплоснабжения МБОУ СШ №2 города Чаплыгина Чаплыгинского муниципального района Липецкой области в соответствии с аукционной документацией, проектно-сметной документацией (Приложением №1 к контракту).

Вместе с тем, установлено, что разделом 5 контракта к обязанностям подрядчика, в числе прочего, отнесено:

- выполнить предусмотренные настоящим контрактом работы с соблюдением требований, установленных Градостроительным кодексом РФ, техническими регламентами, строительными нормами и правилами, с соблюдением норм пожарной безопасности и техники безопасности, охраны окружающей среды и охраны труда;
- выполнить работы, обеспечив их надлежащее качество в соответствии с требованиями соответствующих нормативно-правовых актов, сметной документацией, строительными нормами и правилами;
- незамедлительно информировать Заказчика в случае невозможности исполнения обязательств по настоящему контракту.

В соответствии с п. 4 Положения о составе разделов проектной документации и требованиях к их содержанию, утвержденного

постановление Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 87, в целях реализации в процессе строительства архитектурных, технических и технологических решений, содержащихся в проектной документации на объект капитального строительства, разрабатывается рабочая документация, состоящая из документов в текстовой форме, рабочих чертежей, спецификации оборудования и изделий.

СП 48.13330.2019. Свод правил. Организация строительства. СНиП 12-01-2004" (утв. и введен в действие Приказом Минстроя России от 24.12.2019 N 861/пр) определено, что настоящий свод правил распространяется на следующие виды градостроительной деятельности - проектирование, строительство, реконструкцию, капитальный ремонт, снос объектов (в части организации строительства). Требования настоящего свода правил распространяются на работы при реализации проектов в отношении объектов гражданского и промышленного назначения, а также направлены на реализацию репрофилирования промышленных территорий в условиях сложившейся застройки. Требования настоящего свода правил не распространяются на строительство объектов индивидуального жилищного строительства.

Указанным Сводом правил установлено, что базовыми функциями застройщика на период строительства являются, в том числе:

- получение разрешения на строительство, своевременное внесение изменений в разрешение на строительство;
- обеспечение работ комплектами рабочей документацией, единовременное или поэтапное, соответствующей утвержденной проектной документации и допущенной (принятой) к производству работ путем простановки штампа;
- передача подрядной организации (генеральной подрядной организации) копии разрешения на строительство (реконструкцию), копии разрешений на временное присоединение объекта к сетям инженерно-технического обеспечения в соответствии с утвержденной проектной (ПОС) и разрешительной документацией.

Также определено, что при осуществлении строительства, на основании договора, базовыми организационными функциями подрядной организации (генеральной подрядной организации) как лица, осуществляющего строительство, являются, в том числе выполнение всех необходимых работ в соответствии с утвержденной проектной (ПОС), рабочей документацией и заключенным договором с застройщиком (техническим заказчиком). Лицо, осуществляющее строительство, в соответствии с законодательством о градостроительной деятельности должно вести исполнительную

документацию, отражающую фактическое исполнение решений проектной и рабочей документации, фактическое состояние объекта капитального строительства и его элементов.

Согласно ч. ч. 1 - 3 ст. 401 ГК РФ 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. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

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.

Как указал Арбитражный суд Липецкой области в своем решении по делу А36-10332/2019, исходя из предмета и цели регулирования ФЗ «О контрактной системе», а также применяемого законодательства к правоотношениям в сфере размещения заказов для государственных и муниципальных нужд, арбитражный суд считает, что, по своему характеру, включение в реестр недобросовестных поставщиков содержит в себе элементы как публичной, так и гражданской правовой ответственности. С точки зрения административных правоотношений, как вида публично-правовых отношений, понятие и содержание вины юридического лица закреплено в ч.2 ст.2.1 КоАП РФ, в силу которой юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Таким образом, вина юридического лица в административных правоотношениях определена через призму возможности для соблюдения обязательных требований (правил и норм) и принятия лицом всех зависящих от него меры по соблюдению таких

требований. В силу п.1 ст.401 Гражданского кодекса РФ 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. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Следовательно, в рамках гражданско-правовых отношений вина лица определена через призму принятия мер для надлежащего исполнения обязательства, проявления заботливости и осмотрительности, то есть добросовестного поведения лица.

Документация о закупке является по своей правовой природе публичной офертой, которая в силу ч.2 ст.437 ГК РФ должна быть полной и безоговорочной и содержать все существенные условия, позволяющие сформировать свое предложение (акцепт) участнику закупки для принятия участия в определении поставщика, в том числе в части определения предмета контракта.

Подрядчик подавал заявку на участие в электронном аукционе, им выражено согласие на выполнение работ на условиях, предусмотренных документацией.

В данном случае контракт содержит указание на выполнение работ в на основании проектно-сметной документации, в которой отсутствует рабочая документация, а также устанавливает обязанность подрядчика выполнить работы, обеспечив их надлежащее качество в соответствии с требованиями соответствующих нормативно-правовых актов, сметной документацией, строительными нормами и правилами.

На заседании Комиссии установлено, что в действиях подрядчика усматриваются признаки заботливости и осмотрительности при намерении исполнить принятые на себя обязательства в части их выполнения в соответствии со строительными правилами, определяющими необходимость их выполнения на основании рабочей документации.

Рассмотрев представленные сторонами документы и сведения, а также заслушав их представителей, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что наличие фактов, в полной мере подтверждающих недобросовестность подрядчика при исполнении принятых на себя обязательств по контракту, не подтверждается представленными сторонами информацией и документами.

Таким образом, в рассматриваемом случае достаточных оснований для

признания общества недобросовестным по смыслу ст. 104 Закона о контрактной системе и включения его в реестр недобросовестных поставщиков не имеется.

Комиссия Липецкого УФАС России, руководствуясь ст.104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)" (вместе с "Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

РЕШИЛА:

1. Не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения об ООО «ЭКОТЕРМ» (ИНН 4824062098; место нахождения: 398059, г. Липецк, ул. Котовского, д.19, помещение 1).

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 3 месяцев со дня его вынесения.