

РЕШЕНИЕ

по делу № 071/06/104-993/2020

02.11.2020

Тула

г.

Комиссия по контролю закупок Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя

Комиссии:

Член Комиссии:

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение муниципального учреждения «Городская Служба Единого Заказчика» (далее – МУ «ГСЕЗ», Заказчик) исх. № 1369 от 23.10.2020 (вх. № 6688 от 26.10.2020) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью Строительное управление «ЛАММА» (далее – ООО СУ «Ламма», Общество, Подрядчик) (ИНН 7107039388; Новомосковское шоссе, д. 64, г. Тула, 300045) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения муниципального контракта № Ф.2019.3 от 03.06.2019 на выполнение работ по благоустройству территорий общего пользования населения муниципального образования город Тула в 2019 году по адресу: г.Тула, Общественное пространство на пересечении пр-т Ленина и ул.Каминского (пр-т Ленина, д.33) (закупка № 0366200035619002131), руководствуясь статьями 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), при участии:

УСТАНОВИЛА:

В Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об ООО СУ «Ламма» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по благоустройству территорий общего пользования населения муниципального образования город Тула в 2019 году по адресу: г.Тула, Общественное пространство на пересечении пр-т Ленина и ул.Каминского

(пр-т Ленина, д.33) (закупка № 0366200035619002131) (далее – Электронный аукцион), в связи с ненадлежащим выполнением Обществом обязательств по Контракту.

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 о проведении электронного аукциона и документация о проведении электронного аукциона на выполнение работ по благоустройству территорий общего пользования населения муниципального образования город Тула в 2019 году по адресу: г.Тула, Общественное пространство на пересечении пр-т Ленина и ул.Каминского (пр-т Ленина, д.33) (далее – документация об электронном аукционе) размещены 29.04.2019 в единой информационной системе в сфере закупок.

Начальная (максимальная) цена контракта составляет 26 140 337,92 рублей.

03.06.2019 по итогам Электронного аукциона между Заказчиком и единственным участником закупки ООО СУ «Ламма» заключен Контракт на сумму 26 140 337,92 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта подрядчик обязуется по заданию заказчика выполнить работы по благоустройству территорий общего пользования населения муниципального образования город Тула в 2019 году по адресу: г.Тула, Общественное пространство на пересечении пр-т Ленина и ул. Каминского (пр-т Ленина, д. 33) (далее – работы) в рамках проекта "Формирование современной городской среды".

В соответствии с пунктом 4.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы в сроки, установленные контрактом и графиком выполнения работ (Приложение № 1):

- начало работ: с момента заключения контракта;

- окончание работ: 31 августа 2019 года.

Этапы выполнения работ предусмотрены графиком выполнения работ (Приложение № 1).

Положениями раздела 3 Контракта определено качество работ.

В разделе 5 Контракта сторонами согласован порядок сдачи и приемки работ.

Как следует из обращения Заказчика, по состоянию на 08.09.2020 ООО СУ

«Ламма» в рамках исполнения Контракта работы по благоустройству выполнило не в полном объеме, работы по укладке плиточного покрытия выполнило с нарушением раздела 5 технического задания (приложение № 2 к Контракту), согласно письмам МУ «ГСЕЗ» № 939 от 14.08.2020, МУ «УКС г. Тулы» № ОСК-3720 от 30.07.2020.

Частью 8 статьи 95 Закона установлено, что 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, 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.

Согласно пункту 12.2 Контракта «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):

- в случае, если в установленный настоящим контрактом срок, подрядчик не приступил к непосредственному выполнению работ;
- систематического нарушения подрядчиком сроков (два и более раз) выполнения работ, влекущего увеличение срока окончания работ более чем на 30 дней (несоблюдение подрядчиком установленных графиком выполнения работ сроков выполнения работ);
- несоблюдения подрядчиком требований по качеству работ, если исправление соответствующих некачественно выполненных работ влечет задержку окончания работ более чем на 30 дней;
- отступления подрядчика в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы, которые не были устранены в установленный заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустранимыми;
- существенного нарушения подрядчиком требований к качеству оборудования, материалов, используемых при выполнении работ, а именно обнаружение заказчиком неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков;
- 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».

В связи с тем, что, по мнению Заказчика, Подрядчиком работы по Контракту выполнены не в полном объеме и ненадлежащего качества, 10.09.2020 Заказчиком принято «Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 03.06.2019 № Ф.2019.3» (исх. № 1120) (далее – Решение 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.

Согласно части 13 статьи 95 Закона 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.

В силу [части 14 статьи 95](#) Закона заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с [частью 10](#) названной статьи.

Анализ положений частей 12, 13, 14 статьи 95 Закона позволяет сделать вывод и о том, что целью соблюдения указанных требований Закона является надлежащее уведомление лица (поставщика, подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта для обеспечения права такого лица на устранение нарушения условий контракта, послужившего основанием для принятия указанного решения.

Комиссией установлено, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта 11.09.2020 размещено в единой информационной системе в сфере закупок и направлено на адрес электронной почты ООО СУ «Ламма», указанный в Контракте. 14.09.2020 Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено по почте заказным письмом по адресу Общества, указанному в Контракте.

Согласно представленному почтовому уведомлению о вручении письма Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта было получено Обществом 12.10.2020.

По истечении 10 дней с даты надлежащего уведомления Общества о расторжении Контракта Заказчик пришел к выводу, что Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 23.10.2020, в связи с чем направил сведения о включении информации об ООО СУ «Ламма» в реестр недобросовестных поставщиков в Тульское УФАС России.

Вместе с этим, Комиссией установлены следующие обстоятельства.

23.09.2020 ООО СУ «Ламма» обратилось в Арбитражный суд Тульской области к МУ «ГСЕЗ» с исковым заявлением о признании недействительным решения МУ «ГСЕЗ» об одностороннем отказе от исполнения контракта. Арбитражным судом Тульской области указанное исковое заявление принято к рассмотрению и возбуждено производство по делу № А68-9104/2020.

Одновременно с указанным исковым заявлением ООО СУ «Ламма» обратилось в Арбитражный суд Тульской области с заявлением о принятии обеспечительных мер в виде приостановления действия Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта до вступления в законную силу судебного акта по делу № А68-9104/2020. Данное требование ООО СУ «Ламма» судом удовлетворено, действие Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта приостановлено Определением Арбитражного суда Тульской области от 24.09.2020 о принятии обеспечительных мер по делу № А68-9104/2020 до вступления в законную силу решения суда по указанному делу. Указанное определение суда в настоящее время, в частности, Заказчиком, не обжалуется.

Более того, как установлено Комиссией, в Арбитражном суде Тульской области рассматривается дело № А68-7053/2020 по исковому заявлению ООО СУ «Ламма» к МУ «ГСЕЗ» о взыскании задолженности по Контракту, в

рамках которого судом планируется исследование вопроса качества и объема выполненных по Контракту работ.

Согласно части 1 статьи 16 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации.

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 указанным 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 принятого решения, послужившего основанием для одностороннего отказа от исполнения Контракта, находится за пределами компетенции Тульского УФАС России.

Комиссия считает, что судебный акт по итогам рассмотрения требования Общества о признании недействительным решения об одностороннем отказе будет являться необходимым доказательством наличия фактов, подтверждающих недобросовестность Исполнителя, достоверности указанных фактов, либо доказательств свидетельствующих об обратном.

Из пункта 11 Правил ведения реестра следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков антимонопольный орган обязан достоверно установить не только факт нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) контракта, но и

оценить доказательства его недобросовестного поведения, совершения им умышленных действий (бездействия), противоречащих требованиям Закона и нарушающих права и законные интересы заказчика.

При вышеизложенных обстоятельствах, с учетом того, что вопрос правомерности вынесения Заказчиком Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта будет исследован в рамках судебного разбирательства, а также ввиду приостановления действия Решения об одностороннем отказе от исполнения контракта до вступления в законную силу судебного акта по делу № А68-9104/2020 у Заказчика отсутствуют правовые основания для обращения в Тульское УФАС России с заявлением о размещении информации об ООО СУ «ЛАММА» в реестре недобросовестных поставщиков.

В свою очередь у Комиссии в настоящее время отсутствуют правовые основания для рассмотрения по существу поставленного в обращении Заказчика вопроса о включении сведений об ООО СУ «Ламма» в реестр недобросовестных поставщиков.

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

РЕШИЛА:

Информацию, представленную муниципальным учреждением «Городская Служба Единого Заказчика» исх. № 1369 от 23.10.2020 (вх. № 6688 от 26.10.2020) в отношении общества с ограниченной ответственностью Строительное управление «ЛАММА» (ИНН 7107039388; Новомосковское шоссе, д. 64, г. Тула, 300045), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Председатель Комиссии:

Заместитель председателя
Комиссии:

Член

Комиссии: