

Решение № РНП-55-06/2018

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном поставщике

01 февраля 2018 г.

г. Омск

Комиссия Омского УФАС России по контролю в сфере закупок на территории Омской области (далее - Комиссия) в составе:

«...» – заместителя руководителя Управления, Председателя Комиссии;

«...» – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии,

«...» – специалиста-эксперта отдела защиты конкуренции, члена Комиссии,

рассмотрев представленные главным управлением информационных технологий и связи Омской области (далее – заказчик, ГУИТ Омской области) сведения об индивидуальном предпринимателе Куприянцева Владимире Александровиче (далее – ИП Куприянцева В.А., подрядчик) для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по обустройству системы водосбора/водосброса на объекте незавершенного строительства и земельном участке, предназначенного для центра обработки данных Омской области (извещение № 0152200001017000056) (далее – электронный аукцион),

в присутствии:

представителя заказчика – «...»;

индивидуального предпринимателя - «...»

У С Т А Н О

1. В соответствии с частями 2 и 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Федеральный закон о контрактной системе) в Омское УФАС России были представлены (вх. № 385 от 18.01.2018) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017.

Из представленных материалов и информации следует, что 27.11.2017 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (далее - официальный сайт) размещены извещение и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 50000 руб.

Протоколом рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе от 05.12.2017 (размещен на официальном сайте ЕИС 05.12.2017) заявка ИП «...» признана соответствующей требованиям документации об электронном аукционе. В соответствии с частью 16 статьи 66 Федерального закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся, ИП «...» признан победителем.

Согласно хронологии заключения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. № 471э от 22.01.2018):

11.12.2017 заказчиком направлен проект государственного контракта ИП «...» на подпись;

12.12.2017 проект государственного контракта подписан победителем;

18.12.2017 государственный контракт заключен заказчиком, 18.12.2017 информация о контракте № Ф.2017.557812, заключенном с ИП «...», размещена на официальном сайте ЕИС.

Заказчиком предоставлена хронология переписки и документы, связанные с односторонним отказом от исполнения контракта, свидетельствующие о том, что со дня заключения контракта по 22 декабря 2017 подрядчиком работы не выполнены.

29.12.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017, которое было размещено на официальном сайте ЕИС 11.01.2018.

16.01.2018 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении контракта.

2. Рассмотрев представленные материалы, в результате проверки фактов представленных Заказчиком сведений на основании части 7 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе, Комиссия считает, что **сведения об ИП «...» не подлежат включению в реестр**, исходя из следующего.

Согласно части 2 статьи 104 Федерального закона о контрактной системе в реестр 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.

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее **наименование и описание объекта закупки** с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В силу части 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее - законодательство

Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок) 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.

Статьей 309 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации установлено, что **обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона**, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с [обычаями](#) или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий **не допускаются**, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или иными правовыми актами (пункт 1 статья 310 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации).

Согласно пункту 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

В силу пункта 1 статьи 523 Гражданского кодекса Российской Федерации односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон ([абзац четвертый пункта 2 статьи 450](#)).

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 ([абзац четвертый пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации](#)).

Пунктом 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе установлено, что в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

Пунктом 1.3 государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017 было установлено: *«Срок выполнения работ: со дня заключения контракта по 22 декабря 2017».*

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в срок, установленный пунктом 1.3 государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017, ИП «...» работы выполнены не были.

Данное обстоятельство явилось для заказчика основанием для одностороннего отказа от исполнения государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017.

Частью 16 [статьи 95](#) Федерального закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно части 8 статьи 95 Федерального 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](#) Федерального 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.

Пунктом 10.5 контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017 было установлено:

«Расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством».

В силу части 12 статьи 95 Федерального 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.**

Частью 13 указанной статьи предусмотрено, что 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.

Согласно части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе информация об изменении контракта или о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком в единой информационной системе в течение одного рабочего дня, следующего за датой изменения контракта или расторжения контракта.

В соответствии с требованиями части 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе решение заказчика от 29.12.2017 об одностороннем отказе от исполнения

контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017 было **размещено** на официальном сайте ЕИС 16.01.2018.

Данное решение было направлено ИП «...» следующим способом: **29.12.2017 заказным письмом** с уведомлением (почтовый идентификатор 64400219030009) по адресу, указанному в контракте: "...". Согласно представленной заказчиком в обращении информации, а также сведениям с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» данное почтовое отправление с идентификационным номером 64400219030009 получено ИП «...» 05.01.2018.

При этом заказчиком не было представлено доказательств, подтверждающих факт направления Обществу решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017 **иным способом**, предусмотренным частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе, в срок **не позднее чем в течение трех рабочих дней** с даты принятия указанного решения.

Данное обстоятельство свидетельствует о том, что Заказчиком не были соблюдены в полной мере императивные требования о расторжении контракта в одностороннем порядке, установленные частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Относительно правовых оснований для одностороннего расторжения государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017 по инициативе заказчика Комиссия отмечает следующее.

Согласно пункту 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

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.

Статьей 309 Гражданского [кодекса](#) Российской Федерации установлено, что **обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона**, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с [обычаями](#) или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно пункту 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение **по всем существенным условиям договора**.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Пунктом 1 статьи 702 ГК РФ установлено, что 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.

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 (пункт 2 статьи 702 ГК РФ).

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).

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.

Согласно пункту 1 статьи 763 ГК РФ подрядные строительные работы (статья 740), проектные и изыскательские работы (статья 758), предназначенные для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, осуществляются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.

При этом пунктом 1 статьи 740 ГК РФ предусмотрено, что по договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Таким образом, условие о сроках выполнения работы является существенным для договора подряда, в том числе для договора строительного подряда.

Согласно пункту 2 статьи 42 Федерального закона о контрактной системе в извещении об осуществлении закупки должна содержаться, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным законом, следующая информация: краткое изложение условий контракта, содержащее наименование и описание объекта закупки с учетом требований, предусмотренных [статьей 33](#) настоящего Федерального закона, информацию о количестве и месте доставки товара, являющегося предметом контракта, месте выполнения работы или оказания услуги, являющихся предметом контракта, а также сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг, начальная (максимальная) цена контракта, источник финансирования.

В разделе «Сроки поставки товара или завершения работы либо график оказания услуг» извещения № 0152200001017000056 указано: «*Со дня заключения контракта по 22 декабря 2017 года*».

Аналогичный срок (период) выполнения работ установлен разделом 7 документации об электронном аукционе, а также пунктом 1.3. проекта государственного контракта.

Таким образом, в срок по 22 декабря 2017 подрядчику необходимо было выполнить работы по обустройству системы водосбора/водосброса.

На основании пункта 10.3 государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017 контракт вступает в силу с момента его заключения и действует до 31 декабря 2017 года, но в любом случае до момента полного исполнения обеими Сторонами всех своих обязательств.

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в установленный пунктом 1.3 государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017 срок подрядчиком не были выполнены и не были сданы заказчику в объеме, установленном техническим заданием (приложение № 1 к государственному контракту № Ф.2017.557812 от 18.12.2017).

В целях проверки фактов, указанных в рассматриваемом обращении заказчика, Омским УФАС России направлено в адрес ИП «...» письмо (исх. № 03-448 от 19.01.2018) с предложением о представлении в срок не позднее 30.01.2018 письменных пояснений на обращение заказчика о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) с приложением подтверждающих документов, данное письмо также содержало уведомление о рассмотрении 01.02.2018 в 10:00 час. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос ИП «...» Комиссии были представлены письменные пояснения, из которых следует, что ИП «...» не мог исполнить государственный контракт в указанный срок, поскольку находившаяся в подвальном помещении вода, которую необходимо было откачать, замерзла, образовав лед толщиной до 30 сантиметров.

Пунктом 1 части 1 статьи 33 Федерального закона о контрактной системе установлено, что **описание объекта закупки должно носить объективный характер**. В описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости).

В силу пункта 1 части 1 статьи 64 Федерального закона о контрактной системе документация об электронном аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать наименование и **описание объекта закупки** и условия контракта **в соответствии со [статьей 33](#) настоящего Федерального закона**, в том числе обоснование начальной (максимальной) цены контракта.

Описание объекта закупки, объем работ указаны в приложения № 1 «Техническое задание» (далее – приложение № 1) к документации об электронном аукционе на выполнение работ по устройству системы водосбора/водосброса на объекте незавершенного строительства и земельном участке, предназначенного для Центра обработки данных Омской области.

Приложением № 1 было предусмотрено, в том числе **«Обеспечить откачку воды из подвала объемом не менее 100 м³ до полного осушения всех подвальных помещений объекта, указанных на рис. 3.1 и рис. 3.2. После откачки воды обеспечить уборку подвала объекта с выносом песка, ила на стройплощадку объекта, объемом не менее 70 м³»**.

Из представленных ИП «...» фотографий от 27.12.2017, следует, что большую часть подвального помещения занимает лед толщиной до 30 сантиметров, в связи с чем у подрядчика отсутствовала возможность **откачки воды** с последующим выносом песка и ила.

Комиссия отмечает, что в момент размещения закупки **описание** объекта закупки

(предмета контракта) изначально не соответствовало самому объекту закупки, поскольку в неотопливаемом подвале объекта незавершенного строительства при стабильно отрицательной температуре окружающего воздуха вода не могла находиться в жидком состоянии, доказательств того, что на объекте незавершенного строительства были проведены мероприятия по размораживанию льда, т.е. обеспечено выполнение ИП Куприянцевым В.А. работ по откачке воды, заказчиком не предоставлено.

Следовательно, в силу физических процессов работы, являющиеся предмет данного контракта, на момент исполнения подрядчиком своих обязательств фактически являлись невыполнимыми.

Более того, из представленных в адрес Омского УФАС России письменных пояснений ИП «...» следует, что подрядчиком **27.12.2017** было принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017, т.е. еще до принятия указанного решения заказчика от 29.12.2017.

В соответствии с частью 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **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.

В силу части 21 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе **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.**

Данное решение было направлено следующими способами:

- 28.12.2017 нарочным через канцелярию заказчика;
- 29.12.2017 телеграммой;
- 28.12.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 6440991817502) по адресу ИП «...», указанному в контракте: "...", которое было получено заказчиком 09.01.2018.

Таким образом, ИП «...» были выполнены все требования части 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе в части надлежащего уведомления заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017, соответственно, указанный государственный контракт был расторгнут по инициативе ИП «...» ранее его расторжения по инициатива заказчика.

На основании изложенного, руководствуясь, частью 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ и услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Сведения об Индивидуальном предпринимателе «...», представленные главным управлением информационных технологий и связи Омской области в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта № Ф.2017.557812 от 18.12.2017, заключенного по результатам осуществления закупки в форме электронного аукциона на выполнение работ по обустройству системы водосбора/водосброса на объекте незавершенного строительства и земельном участке, предназначенного для центра обработки данных Омской области (извещение № 0152200001017000056), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать**.

Председатель

Комиссии

«...»

Члены Комиссии:

«...»

«...»