

Р Е Ш Е Н И Е РНП - № 37 - 09

по делу № 07-02/2018-009 о включении сведений о недобросовестном поставщике в Реестр

Дата принятия решения: 05 февраля 2018 года
город Иваново

Дата изготовления решения: 08 февраля 2018 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Ивановского УФАС России) в составе: <...>,

в присутствии представителей Муниципального учреждения города Кинешмы «Управление капитального строительства» (далее – Заказчик): <...>,

в отсутствие представителей Общества с ограниченной ответственностью «Ивановское региональное агентство конкурсов и аукционов» (далее – уполномоченный орган), Общества с ограниченной ответственностью «ПРОМ-СТРОЙ» (далее – ООО «ПРОМ-СТРОЙ», Общество, Подрядчик) (уведомлены надлежащим образом),

у с т а н о в и л а:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 22.01.2018 от Муниципального учреждения города Кинешмы «Управление капитального строительства» поступили материалы, свидетельствующие об одностороннем отказе Заказчика от исполнения контракта на строительство детского сада на 220 мест по ул. Гагарина в г. Кинешма Ивановской области (электронный аукцион №0333300052114000007), заключенного с обществом с ограниченной ответственностью «ПРОМ-СТРОЙ» (ИНН: 3703039543, место нахождения: 142001 Московская обл., г. Домодедово, мкр. Северный, ул. Гагарина, д. 45, пом. 010), вследствие существенного нарушения Обществом условий контракта.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ивановской области 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) и ч. 11 Постановления Правительства РФ от 25.11.2013 года №1062 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков)» было решено провести проверку по факту обращения Муниципального учреждения города Кинешмы «Управление капитального строительства» на наличие либо отсутствие оснований для

одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта и включения сведений об обществе с ограниченной ответственностью «ПРОМ-СТРОЙ» в реестр недобросовестных поставщиков.

Рассмотрев документы, представленные Муниципальным учреждением города Кинешмы «Управление капитального строительства», заслушав представителей Заказчика, участвующих в заседании Комиссии Ивановского УФАС России, было установлено следующее.

26.06.2014 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок (www.zakupki.gov.ru) (далее – официальный сайт) было размещено извещение №0333300052114000007 о проведении электронного аукциона на строительство детского сада на 220 мест по ул. Гагарина в г. Кинешма Ивановской области.

10.07.2014 на официальном сайте был опубликован документ «Изменения Извещения о проведении электронного аукциона».

По итогам проведения указанной закупки 15.08.2014 между Муниципальным учреждением города Кинешмы «Управление капитального строительства» и обществом с ограниченной ответственностью «ПРОМ-СТРОЙ» был заключен муниципальный контракт №8 на строительство детского сада на 220 мест по ул. Гагарина в г. Кинешма Ивановской области (далее – контракт).

В соответствии с п. 1.1 контракта, Подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению комплекса работ согласно проектной (сметной) документации по объекту: «Строительство детского сада на 220 мест по ул. Гагарина в г. Кинешма Ивановской области» (далее – объект), включая ввод объекта в эксплуатацию.

П. 6.1.2 контракта предусмотрено, что Подрядчик обязуется выполнить все работы, указанные в п. 1.1 контракта, в объеме и сроки, установленные контрактом, в том числе осуществить закупку необходимых материалов и оборудования согласно утвержденной проектно-сметной документации по объекту и сдать объект Заказчику в установленный срок в состоянии, обеспечивающем его нормальную эксплуатацию. Подрядчик в течение трех календарных дней с момента заключения контракта обязан приступить к выполнению работ, для этого предоставить Заказчику график выполнения работ (Приложение №3 к контракту), доставить к месту выполнения работ все необходимое для выполнения работ оборудование и технику.

П. 5.1 контракта установлен срок выполнения работ: с момента заключения контракта до 15.12.2015.

Согласно п. 6.1.16 контракта, бремя расходов по содержанию объекта до передачи его эксплуатирующей организации несет Подрядчик.

В соответствии с п. 2.1 контракта, цена контракта составляет 144910668 руб.

00 коп. П. 2.3 контракта предусмотрено авансирование работ при условии выделения бюджетных средств в размере 20% от суммы лимита бюджетных обязательств текущего финансового года, указанной в контракте. Порядок расчетов установлен разделом 4 контракта.

Согласно п. 16.1 контракта, срок действия контракта: с момента подписания Заказчиком до полного исполнения сторонами своих обязательств, при этом окончание срока действия контракта не влечет прекращения неисполненных обязательств сторон по контракту.

Общество в установленный контрактом срок работы в полном объеме не выполнило, что следует из документов и пояснений, представленных Заказчиком.

Сторонами согласовано выполнение работ по графику производства работ, являющемуся Приложением №3 к контракту. В ходе исполнения контракта Подрядчиком допущены нарушения сроков выполнения работ, в частности в 2014 году работы в срок, предусмотренный графиком производства работ (Приложение №3 к контракту), Обществом не завершены. Письмом №1161 от 15.12.2014 (далее – гарантийное письмо) Общество признало, что работы по контракту за 2014 год выполнены не полностью и гарантировало их выполнение до августа 2015 года. Однако в срок, указанный в гарантийном письме, работы за 2014 год завершены не были, что зафиксировано в претензии Заказчика №345 от 28.07.2015 (получена ООО «ПРОМ-СТРОЙ» 06.08.2015). Представители Заказчика на заседании Комиссии Ивановского УФАС России отметили, что при отсутствии каких-либо препятствий к продолжению выполнения работ по контракту, Общество к исполнению дальнейших обязанностей по контракту не приступило.

По окончании срока выполнения работ, в результате комиссионного обследования объемов выполненных по контракту работ, установлено, что по состоянию на 16.12.2015 Подрядчиком выполнено работ на сумму 74490693 руб. 00 коп., о чем составлен акт комиссионного обследования объемов (приемки) выполненных работ от 16.12.2015. Обществом на рассмотрение Комиссии Ивановского УФАС России не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что объем выполненных по контракту работ, указанный в акте комиссионного обследования объемов (приемки) выполненных работ от 16.12.2015, не соответствует фактически выполненным.

Согласно пояснениям представителей Заказчика, данным на заседании Комиссии Ивановского УФАС России, строительная техника с объекта вывезена Подрядчиком в 2015 году, работы на объекте не ведутся, бремя расходов по содержанию объекта, предусмотренное п. 6.1.16 контракта, Общество не несет.

При рассмотрении представленных Заказчиком документов, Комиссией Ивановского УФАС России установлено, что при заключении контракта Подрядчиком в качестве обеспечения исполнения обязательств по контракту

была предоставлена банковская гарантия №БГ-140811/0333300052114000007 от 13.08.2014, выданная Акционерным коммерческим Банком «Военно-Промышленный Банк» (ЗАО), срок окончания действия которой: по 15.01.2016 включительно. Исходя из пояснений представителей Заказчика, банковская гарантия Обществом не продлевалась, иные меры обеспечения исполнения контракта ООО «ПРОМ-СТРОЙ» не предоставлялись, что свидетельствует об отсутствии заинтересованности в исполнении контракта со стороны Общества.

Как следует из представленных Заказчиком документов, на дату рассмотрения обращения Заказчика работы по контракту в полном объеме Обществом не выполнены. Доказательств исполнения в полном объеме предусмотренных контрактом обязательств Подрядчиком не представлено.

На заседании Комиссии Ивановского УФАС России представители Заказчика дополнительно отметили, что каким-либо образом связаться с Подрядчиком невозможно. Между тем, необходимость завершения работ по строительству детского сада на 220 мест по ул. Гагарина в г. Кинешма Ивановской области имеется до настоящего времени.

В соответствии с ч. 9 ст. 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.

П. 17.6 контракта закреплено, что 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.

В соответствии со ст. 708 Гражданского кодекса Российской Федерации, сроки выполнения работ являются существенным условием договора подряда.

Согласно ч. 3 ст. 723 Гражданского кодекса Российской Федерации, если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Комиссия Ивановского УФАС России на основании указанного выше приходит к выводу, что в установленные контрактом сроки Общество работы по контракту в полном объеме не выполнило, на что также указано в Решении Арбитражного суда Ивановской области от 28.09.2016 по делу А17-5693/2015, вступившем в законную силу.

04.12.2017 Заказчиком, в связи с невыполнением обязанной стороной (ООО «ПРОМ-СТРОЙ») обусловленных контрактом обязательств, было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с 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.

Заказчиком своевременно были выполнены указанные требования закона. 04.12.2017 решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено Обществу заказными письмами с уведомлением о вручении (по адресу, указанному в контракте, а также по месту нахождения Общества в соответствии со сведениями Единого государственного реестра юридических лиц), по адресу электронной почты, а также размещено на официальном сайте. Извещения Почты России о возврате указанных заказных писем получены Заказчиком 15.01.2018.

В соответствии с ч. 12 ст. 95 Закона о контрактной системе, при невозможности получения подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) уведомления об одностороннем отказе от исполнения контракта либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте, 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 рассматриваемом случае такой датой является 04.01.2018.

Согласно ч. 13 ст. 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.

При этом ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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 ч. 10 ст. 95 Закона о контрактной системе.

В соответствии со ст. 191 Гражданского кодекса Российской Федерации течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Ст. 193 Гражданского кодекса Российской Федерации закреплено, что если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Учитывая, что в рассматриваемом случае датой надлежащего уведомления Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта является 04.01.2018 и при исчислении предусмотренного ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе срока последний десятый день выпадает на воскресенье, при этом указанный в ч. 13 ст. 95 Закона о контрактной системе срок с учетом положений ч. 14 ст. 95 Закона о контрактной системе фактически является временем, предоставленным Подрядчику для устранения допущенных нарушений, то в данном случае последний десятый день срока переносится на ближайший следующий за выходным рабочий день, т.е. на 15.01.2018, датой расторжения контракта в силу положений ст. 191 ГК РФ будет являться 16.01.2018.

Следовательно, решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу и контракт считается расторгнутым с 16.01.2018.

Согласно ч. 26 ст. 95 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.

Однако Заказчиком на официальном сайте информация о расторжении контракта была размещена 22.01.2018, при этом дата расторжения контракта указана 20.01.2018, что свидетельствует о нарушении ч. 13, 26 ст. 95 Закона о контрактной системе.

Вместе с тем, изложенные обстоятельства свидетельствуют о том, что Обществу фактически было предоставлено 10 дней для устранения

допущенных им нарушений, т.е. фактического сокращения установленного ч.13 ст. 95 Закона о контрактной системе срока, равно как и нарушения соответствующих прав Общества, Заказчиком допущено не было.

При этом Общество документально подтвержденных попыток к устранению нарушений условий рассматриваемого контракта ни в обозначенный период, ни после не предпринималось.

Как установлено выше, в рассматриваемом случае ошибочный подсчет Заказчиком дней с целью установления даты расторжения контракта привел лишь к неверному определению самой даты расторжения контракта и в связи с этим к нарушению срока размещения информации о дате расторжения контракта.

Однако согласно разъяснениям ФАС России, изложенным в п. 3 раздела II письма от 28.03.2014 №ИА/11604/14, только сокращение десятидневного срока, предназначенного для устранения нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта, влечет невозможность включения сведений о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в Реестр, при этом в случае неразмещения в единой информационной системе информации о расторжении контракта, а равно размещения информации о расторжении контракта с нарушением сроков, сведения о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) подлежат включению в Реестр.

Изложенная позиция подтверждается судебной практикой по делу №А70-16886/2015.

Письменных возражений от Общества в адрес Ивановского УФАС России на обращение Заказчика о включении сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не поступало. На заседание Комиссии Ивановского УФАС России документов и сведений Обществом не представлено, для участия в заседании Комиссии Ивановского УФАС России представителей Общества не направило.

При указанных обстоятельствах, Комиссия Ивановского УФАС России полагает, что решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения рассматриваемого контракта, в связи с существенным нарушением Обществом его условий, является правомерным, порядок расторжения контракта Заказчиком соблюден.

В соответствии с ч. 16 ст. 95, ч. 2 ст. 104 Закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном Законом о контрактной системе порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Учитывая изложенное, руководствуясь ст. 95, 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия Ивановского УФАС России

Р Е Ш И Л А:

1. Сведения, представленные Муниципальным учреждением города Кинешмы «Управление капитального строительства» в отношении общества с ограниченной ответственностью «ПРОМ-СТРОЙ» (ИНН: 3703039543, место нахождения: 142001 Московская обл., г. Домодедово, мкр. Северный, ул. Гагарина, д. 45, пом. 010), учредителя Общества, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа: генерального директора Общества <...> включить в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта на строительство детского сада на 220 мест по ул. Гагарина в г. Кинешма Ивановской области (электронный аукцион №0333300052114000007), вследствие существенного нарушения Обществом условий контракта, сроком на два года.

2. Датой включения сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «ПРОМ-СТРОЙ», учредителя Общества, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа: генерального директора Общества <...> в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений на официальном сайте.

3. В связи с выявлением в действиях Муниципального учреждения города Кинешмы «Управление капитального строительства» нарушений требований ч. 13, 26 ст. 95 Закона о контрактной системе, передать материалы настоящего обращения уполномоченному должностному лицу Ивановского УФАС России для принятия решения в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в порядке и сроки, предусмотренные законом.

Подписи членов Комиссии