20.06.2019 г.
Тула

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

рассмотрев обращение комитета имущественных и земельных отношений администрации города Тулы (далее – Заказчик) исх. № 3796 от 13.06.2019 (вх. № 2555 от 13.06.2019) о размещении информации об обществе с ограниченной ответственностью «Поволжский Строительный Комбинат № 1» (далее – Общество, ООО «ПСК № 1») (ИНН 6453119541; адрес: ул. им. Рахова В.Г., д. 218, офис 2, Саратовская обл., г. Саратов, 410005) в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр недобросовестных поставщиков) по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения муниципального контракта от 03.05.2018 № Ф.2018.177509 на выполнение работ по ремонту конструкции крыши и кровли административного здания, расположенного по адресу: Тульская область, Ленинский район, с/п Иншинское, пос. Рассвет, д. 35 (далее – Контракт) (закупка № 0166300024718000163, реестровый номер контракта 3710200541018000054), руководствуясь положениями 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), в присутствии:

-– представителей Заказчика по доверенности,

в отсутствие представителей Общества, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

13.06.2019 в Тульское УФАС России поступило обращение Заказчика о размещении информации об Обществе в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, заключенного по итогам определения поставщика (подрядчика, исполнителя) путем проведения электронного аукциона среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на Выполнение работ по ремонту конструкции крыши и кровли административного здания, расположенного по адресу: Тульская область, Ленинский район, с/п Иншинское, пос. Рассвет, д. 35 (закупка № 0166300024718000163) (далее - электронный аукцион).

Присутствующие на заседании Комиссии представители Заказчика поддержали доводы, изложенные в указанном обращении.

В письменных возражениях по данному делу, представленных Обществом в адрес Тульского УФАС России, указано на недобросовестность действий Заказчика при исполнении Контракта, указано, что Обществом подано исковое заявление о признании недействительным Контракта и о взыскании стоимости выполненных работ, в том числе по Контракту, в пользу Общества в Арбитражный суд Тульской области.

В результате проведенной Комиссией на основании статьи 99, части 7 статьи 104 Закона проверки фактов, изложенных в обращении Заказчика, 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 среди субъектов малого предпринимательства, социально ориентированных некоммерческих организаций на право заключения контракта на Выполнение работ по ремонту конструкции крыши и кровли административного здания, расположенного по адресу: Тульская область, Ленинский район, с/п Иншинское, пос. Рассвет, д. 35 (далее – документация об электронном аукционе) 27.03.2018 размещены в единой информационной системе в сфере закупок (далее – единая информационная система).

Начальная (максимальная) цена контракта – 6 629 232,88 рублей.

03.05.2018 по итогам электронного аукциона между Заказчиком и ООО «ПСК № 1» заключен Контракт на общую сумму 5 502 254,32 рублей.

Согласно пункту 1.1 Контракта по настоящему контракту подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика работу по ремонту конструкции крыши и кровли административного здания, расположенного по адресу: Тульская область, Ленинский район, с/п Иншинское, пос. Рассвет, д. 35. (далее – работы) в соответствии с Техническим заданием (Приложение №1), и сметной документацией (Приложение №2), являющимися неотъемлемой частью настоящего контракта, и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат выполненной работы и оплатить его.

Разделом 4 Контракта установлены следующие сроки выполнения работ: в течение 90 календарных дней с момента заключения муниципального контракта.

Подрядчик вправе досрочно выполнить работы, предварительно и письменно согласовав сроки выполнения работ.

Пунктом 2.6 Контракта определен порядок оплаты выполненных работ: оплата за выполненные работы производится заказчиком по безналичному расчету путем перечисления денежных средств в размере суммы выполненных работ на расчетный счет подрядчика в течение 15 рабочих дней(1) с даты подписания заказчиком акта приемки выполненных работ

(форма № КС-2), справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), предоставления счета на оплату и счета-фактуры (для подрядчика с общим режимом налогообложения).

В пункте 2.9 Контракта установлено, что в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, заказчик вправе произвести оплату по контракту за вычетом соответствующего размера неустойки (штрафа, пени).

При этом оплата по контракту осуществляется на основании акта приемки выполненных работ (форма № КС-2), в котором указываются: сумма, подлежащая оплате в соответствии с условиями заключенного контракта; размер неустойки (штрафа, пени), подлежащий взысканию; основания применения и порядок расчета неустойки (штрафа, пени); итоговая сумма, подлежащая оплате подрядчику по контракту.

Разделом 5 Контракта предусмотрен следующий порядок сдачи и приемки выполненных работ.

5.1. Сдача результатов выполненных работ подрядчиком и принятие их заказчиком осуществляется путем подписания сторонами акта приемки выполненных работ (форма № КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3).

5.2. Заказчик, получивший письменное сообщение подрядчика о готовности к окончательной сдаче работ, в срок не позднее 4 рабочих дней приступает к приемке результатов выполненных работ, назначает проведение приемочной комиссии и обеспечивает участие в ней представителей сторон.

Приемка выполненных работ в соответствии с контрактом осуществляется заказчиком в течение 7 (семи) рабочих дней, включая проведение экспертизы (в течение 5 (пяти) рабочих дней), со дня получения заказчиком документов, предусмотренных пунктом 5.1 настоящего контракта.

5.3. При приемке выполненной работы заказчик обязан провести экспертизу для проверки выполненных подрядчиком работ, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта. Экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ.

В случае проведения экспертизы силами заказчика в акте приемки выполненных работ (форма № КС-2) проставляется запись о проведении экспертизы, отдельный документ о проведенной экспертизе не составляется.

В случае привлечения экспертов, экспертных организаций для проведения

экспертизы результаты такой экспертизы оформляются в виде заключения, которое подписывается экспертом, уполномоченным представителем экспертной организации и должно быть объективным, обоснованным и соответствовать законодательству Российской Федерации.

5.4. Не позднее 2 (двух) рабочих дней после проведения экспертизы заказчик направляет подрядчику подписанный заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписанный всеми членами приемочной комиссии и утвержденный заказчиком) один экземпляр акта приемки выполненных работ (форма № КС-2) или мотивированный отказ от подписания такого документа.

5.5. Мотивированный отказ от подписания приемки выполненных работ (форма № КС-2) заказчик направляет при обнаружении в ходе приемки недостатков в результатах выполненных работ, в котором фиксируется перечень недостатков, сроки их устранения подрядчиком, а также дата повторной приемки результатов выполненных работ. Подрядчик обязан устранить все обнаруженные недостатки за свой счет в сроки, указанные в акте.

5.6. В случае установления по результатам экспертизы факта ненадлежащего качества выполненной работы (ее результатов), подрядчик обязан компенсировать заказчику все возникшие в связи с проведением экспертизы расходы, по предъявлении заказчиком письменного требования и копии соответствующего заключения, других документов, подтверждающих затраты заказчика.

5.7. Акт приемки выполненных работ (форма № КС-2) подписывается заказчиком после устранения подрядчиком всех выявленных при приемке недостатков.

5.8. Работы считаются выполненными со дня подписания заказчиком акта приемки выполненных работ (форма № КС-2) без замечаний.

В случае досрочного выполнения работ подрядчиком, заказчик вправе досрочно принять и оплатить результат выполненных работ.

5.9. Результат выполненных работ переходит в собственность заказчика с момента подписания сторонами акта приемки выполненных работ (форма № КС-2) и справки о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3), после чего заказчик берет на себя риск его случайной гибели или повреждения.

Из имеющихся в материалах дела объяснений и документов, представленных Обществом и Заказчиком, устных пояснений представителей Заказчика, установлено следующее.

Согласно позиции Заказчика, в период действия Контракта Заказчиком неоднократно осуществлялся осмотр выполненных работ, в ходе которых

выявлялись нарушения и несоответствия условиям Контракта.

Письмом от 22.03.2019 № КИиЗО/1378/1 Заказчиком в адрес ООО «ПСК № 1» направлено уведомление о принятом решении о проведении строительной экспертизы выполненных по Контракту работ.

Заказчиком представлен в материалы дела контракт № 2019/104 от 28.02.2019 с обществом с ограниченной ответственностью Экспертно-консультационный Центр «ТехЭкспертиза» на оказание услуг по проведению экспертизы для проверки выполненных ООО «ПСК № 1» работ в части их соответствия условиям Контракта.

Согласно представленному в материалы дела Техническому отчету по результатам оказания услуг по проведению экспертизы для проверки выполненных подрядчиком работ по ремонту конструкции крыши и кровли административного здания, расположенного по адресу: Тульская область, Ленинский район, с/п Иншинское, пос. Рассвет, д. 35, обществом с ограниченной ответственностью Экспертно-Консультационный центр «ТехЭкспертиза» состояние кровли здания признано ограниченно-работоспособным.

В соответствии с актом проверки устранения замечаний по ремонту конструкции крыши и кровли административного здания, расположенного по адресу: Тульская область, Ленинский район, с/п Иншинское, пос. Рассвет, д. 35, от 06.05.2019 Заказчиком установлено, что выполненные по Контракту работы не соответствуют его условиям.

Считая, что выполненные по Контракту работы не соответствуют его условиям, Заказчиком 07.05.2019 принято решение об одностороннем отказе комитета имущественных и земельных отношений администрации города Тулы от исполнения муниципального контракта от 03.05.2018 № Ф.2018.177509 на выполнение работ по ремонту конструкции крыши и кровли административного здания, расположенного по адресу: Тульская область, Ленинский район, с/п Иншинское, пос. Рассвет, д. 35 (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.

Во исполнение требования части 12 статьи 95 Закона Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта 07.05.2019 было размещено в единой информационной системе и 08.05.2019 направлено в адрес ОО ПСК № 1» заказным письмом с уведомлением по адресу, указанному в Контракте, и по электронной почте Общества, указанной в Контракте.

Согласно представленным в материалы дела сведениям, Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта получено Обществом 28.05.2018.

В соответствии с частью 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 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Учитывая, что на дату вступления Решения в силу Обществом не устранено нарушение условий Контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, руководствуясь частью 13 статьи 95 Закона, Заказчик посчитал Контракт расторгнутым, в связи с чем, направил в Тульское УФАС России обращение о размещении информации об ООО «ПСК № 1» в реестре недобросовестных поставщиков.

В свою очередь, Общество в представленных в материалы дела письменных возражениях пояснило следующее.

При выполнении работ Обществом было выявлено несоответствие Рабочей документации (Архитектурно-строительные решения), размещенной в составе документации об электронном аукционе, и сметной документации (приложение № 2 к Контракту).

В связи с чем, ООО №ПСК № 1 направило в адрес Заказчика письмом исх. № 57 от 29.05.2018 уведомление о приостановке работ, также Общество просило предоставить рабочее решение.

07.06.2018 администрация города Тулы издала распоряжение № 1/187-р об осуществлении строительного контроля за ходом ведения работ по ремонту конструкции крыши и кровли на муниципальных объектах и в том числе административного здания расположенного по адресу: Тульская область, Ленинский район, с/п Иншинское, пос. Рассвет, д. 35.

В ответ на письмо Общества исх. № 57 от 29.05.2018 Заказчик письмом № КИиЗО/4542/1 от 28.06.2018 уведомил ООО «ПСК № 1» о том, что согласовывает приостановку работ до принятия решения относительно устройства полноценного водостока.

Поскольку Заказчик не устранил имеющиеся, по мнению ООО «ПСК № 1», разночтения в рабочей и сметной документации по рассматриваемому делу, Обществом письмом исх. № 142 от 29.11.2018 были направлены в адрес Заказчика документы для приемки и оплаты фактически выполненных объемов работ до приостановки. Оплата указанных работ Заказчиком не была осуществлена.

Общество, считая действия Заказчика необоснованными, предлагало Заказчику в досудебном порядке оплатить задолженность по Контракту либо расторгнуть его по соглашению сторон, возместить убытки, понесенные Обществом при исполнении Контракта.

Разрешить данный спор в досудебном порядке Обществу и Заказчику не удалось, в связи с чем ООО «ПСК № 1» обратилось в Арбитражный суд Тульской области.

Проверив факты, изложенные в обращении Заказчика о размещении информации об ООО «ПСК № 1» в реестре недобросовестных поставщиков по причине одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта, Комиссия установила следующее.

В целях проверки фактов, содержащихся в указанном обращении, Управлением было возбуждено данное дело, в ходе рассмотрения которого Обществом представлены пояснения, из которых следует, что Общество обратилось в Арбитражный суд Тульской области в целях рассмотрения вопроса о признании Контракта недействительным и о взыскании стоимости

выполненных работ, в том числе по Контракту, в пользу Общества (номер дела № А68-5531/2019).

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 Контракта недействительным и о взыскании стоимости выполненных работ в пользу Общества будет являться необходимым доказательством наличия фактов, подтверждающих недобросовестность Исполнителя, достоверности указанных фактов, либо доказательств свидетельствующих об обратном.

Учитывая изложенное, Комиссия приходит к выводу о невозможности рассмотрения антимонопольным органом обращения Заказчика в связи с оспариванием решения об одностороннем отказе в Арбитражном суде Тульской области.

При отсутствии возможности прийти к выводу о нарушении условий Контракта, допущенных исключительно по вине Общества, Комиссия не может прийти к однозначному выводу о наличии достаточных оснований для

принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта и как следствие включении информации об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков.

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

РЕШИЛА:

Информацию, представленную комитетом имущественных и земельных отношений администрации города Тулы в отношении общества с ограниченной ответственностью «Поволжский Строительный Комбинат № 1» (ИНН 6453119541; адрес: ул. им. Рахова В.Г., д. 218, офис 2, Саратовская обл., г. Саратов, 410005), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Решение Комиссии может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с частью 11 статьи 104 Закона.

(1) *В случае осуществления закупки среди СМП, СОНО в соответствии с частью 8 статьи 30 Федерального закона № 44-ФЗ – 15 (пятнадцати) рабочих дней.*