

Решение №РНП-48-15с/17

по результатам контрольного мероприятия

28 марта 2017 года

г. Липецк

На основании ст.99, 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), Комиссией Липецкого УФАС России в составе:

заместитель председателя: Л.А. Черкашина – заместитель руководителя-начальник отдела антимонопольного контроля на товарных и финансовых рынках;

члены Комиссии: Т.Н. Ролдугина — начальник отдела контроля закупок и торгов; О.И. Злобина – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок и торгов,

проведена проверка сведений, поступивших от заказчика – областного казенного учреждения «Управление капитального строительства Липецкой области» об одностороннем отказе от исполнения контракта от 01.12.2015 на выполнение работ по объекту: «Создание комплекса обеспечивающей инфраструктуры автотуристского кластера Задонщина». 7 этап. Строительство набережной реки Дон. Инженерная защита территории. Берегоукрепление», заключенного с ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» по итогам проведения открытого конкурса (реестровый номер <...> ) (далее- открытый конкурс).

Проверка проведена в присутствии представителей:

- областного казенного учреждения «Управление капитального строительства Липецкой области»: <...> (доверенность от 09.01.2017), <...> (доверенность от 31.01.2017),

- ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой»: <...> (доверенность от 23.03.2017), <...> (доверенность от 23.03.2017), <...> (доверенность от 23.03.2017).

Проверка начата 15.03.2017, окончена 28.03.2017.

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

Комиссией Липецкого УФАС России при рассмотрении материалов в рамках проведения проверки установлено следующее.

В Липецкое УФАС России 14.03.2017, в порядке, установленном статьёй 104 Закона о контрактной системе, от областного казенного учреждения «Управление

капитального строительства Липецкой области» (далее – заказчик) поступили сведения, предусмотренные частью 3 указанной статьи, в связи с односторонним отказом от исполнения контракта, заключенного с ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» (далее – подрядчик).

Присутствующие при проведении проверки представители заказчика по факту одностороннего отказа от исполнения контракта пояснили, что 01.12.2015 между заказчиком и ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» заключен контракт №352 (далее- контракт). Однако, подрядчиков не были выполнены все предусмотренные контрактом работы в установленный срок. 14 февраля 2017 было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Данное решение вступило в законную силу и в соответствии с Законом о контрактной системе сведения об ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

Представители ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» пояснили, что общество добросовестно исполняло условия заключенного контракта. Однако, в процессе выполнения контракта возникли не зависящие от подрядчика обстоятельства, не позволившие ему выполнить условия договора. А именно проектно-сметная документация была передана заказчиком только 19 мая 2016. Также по причине обильных осадков в отдельные дни, за период с июня по октябрь, общество было вынуждено приостанавливать работы. Решение заказчика от 14.02.2017 об одностороннем отказе от исполнения контракта ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» считает незаконным, поскольку незавершенные работы в настоящее время обществом выполняются.

Руководствуясь пунктом 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 N1062, на основании пункта 2 части 15 статьи 99 Закона о контрактной системе, и в результате рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике, установлено следующее.

На официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок 28.10.2015 размещена конкурсная документация на выполнение работ по объекту: «Создание комплекса обеспечивающей инфраструктуры автотуристского кластера Задонщина». 7 этап. Строительство набережной реки Дон. Инженерная защита территории. Берегоукрепление» (реестровый номер <...> ).

Начальная (максимальная) цена контракта – 262 353 268,00 рублей.

Согласно протокола подведения итогов открытого конкурса от 17.11.2015 победителем открытого конкурса признано ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой».

01.12.2015 между заказчиком и ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» заключен контракт № 352 на выполнение работ по объекту: «Создание комплекса обеспечивающей инфраструктуры автотуристского кластера Задонщина». 7 этап. Строительство набережной реки Дон. Инженерная защита территории. Берегоукрепление».

Существенным условием рассматриваемого контракта является срок выполнения работ. Так, пунктом 3.1 контракта установлено, что «Подрядчик обязуется выполнить предусмотренные настоящим Контрактом работы в следующие сроки: Срок выполнения работ – 330 календарных дней с даты подписания Контракта. Срок действия Контракта - до 31.12.2017 с даты подписания Контракта».

В соответствии с представленными заказчиком претензиями, направленными в адрес ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой», от 12.12.2016, 14.02.2017 заказчиком констатируется факт невыполнения подрядчиком работ в полном объеме по контракту в установленный срок окончания их выполнения.

Исходя из сведений, содержащимся в реестре контрактов официального сайта единой информационной системе в сфере закупок, следует, что подрядчиком выполнены, а заказчиком приняты работы общей стоимостью 120 349 053,44 рублей.

При этом, цена заключенного контракта составляет 214 900 707,00 рублей.

Более того, 10.02.2017 с целью контроля за ходом выполнения работ по контракту заказчиком проведен осмотр выполненных работ, о чем составлен акт от 10.02.2017, исходя из которого следует:

Наименование работ и затрат	Выполнение (%)	Остаток (%)
Земляные работы (обратная засыпка)	65	<b>35</b>
Устройство насыпи песчаной	27.1	<b>72,9</b>
Устройство бетонной подготовки	100	<b>0</b>
Устройство бетонной плиты, стены, контрфорс	73	<b>27</b>

Таким образом, из данного акта следует, что определенные контрактом виды работ не выполнены подрядчиком в полном объеме.

Согласно пункту 11.2 контракта заказчик имеет право расторгнуть настоящий Контракт в связи с односторонним отказом от исполнения настоящего Контракта, в том числе в случаях:

- нарушения Подрядчиком сроков выполнения работ, предусмотренных Графиком производства работ (Приложение №1) более чем на 10 календарных дней;
- нарушения Подрядчиком сроков окончания работ,
- некачественного выполнения работы и уклонения от их исправления в указанный срок;
- если по результатам экспертизы выполненной работы в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий Контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа Заказчика от исполнения Контракта.

В силу 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.

Комиссией Липецкого УФАС установлено, что 14.02.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с невыполнением предусмотренных контрактом работ в установленный срок.

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.

Комиссией Липецкого УФАС России из анализа документов, представленных заказчиком, установлено, что в соответствии с требованиями части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе решение заказчика от 14.02.2017 об одностороннем отказе от исполнения контракта 14.02.2017 размещено на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок, направлено по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой», указанному в контракте, а также по электронной почте.

Рассмотрев представленные заказчиком документы, Комиссией Липецкого УФАС России установлено, что требования Закона о контрактной системе при принятии

вышеуказанного решения заказчиком соблюдены, решение вступило в законную силу.

Таким образом, вышеуказанный контракт 10.02.2017 расторгнут, в силу выше обозначенных положений Закона о контрактной системе.

Пунктом 12 Правил установлено, что 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.

В силу ч.2 ст.104 Закона о контрактной системе, в реестр недобросовестных поставщиков 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.

В результате проверки предоставленных документов и информации на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» Комиссия считает, что оснований для включения ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» в реестр недобросовестных поставщиков не имеется ввиду следующего.

Как было указано ранее, дата начала выполнения работ по контракту - дата подписания контракта и окончание выполнения работ – 330 календарных дней.

При этом, согласно п. 1.1 контракта подрядчик обязуется выполнить работы по контракту в соответствии с проектно-сметной документацией, графиком производства работ (приложение №1).

Документация об электронном аукционе по своей сути является офертой, в соответствии с положениями которой, впоследствии заключается договор, в связи с чем, не должна содержать в себе никаких неточностей и разночтений, приводящих к искажению ее смысла.

При проведении проверки установлено, что проектная документация, в соответствии с которой подрядчик обязан выполнять работы по контракту, была размещена заказчиком на официальном сайте единой информационной системе в сфере закупок в составе аукционной документации.

При этом, согласно пункту 7.1.1 контракта подрядчик обязуется получить у заказчика всю необходимую для производства работ документацию.

В соответствии с п. 8.1.1 контракта заказчик обязуется передать подрядчику по Акту в течение 10-ти рабочих дней с даты подписания контракта проектно-сметную документацию стадии «Р» на электронном в 1 экз. и бумажном носителе в 2 экз.

Вместе с тем, согласно графику производства работ (приложение № 1 к контракту) и условий контракта работы подлежат выполнению (с разбивкой по этапам) с

первого дня после заключения контракта до 330 дня с даты его заключения.

Согласно части 6 статьи 52 Градостроительного кодекса Российской Федерации, лицо, осуществляющее строительство, обязано осуществлять строительство, реконструкцию, капитальный ремонт объекта капитального строительства, в том числе, в соответствии с проектной документацией.

При этом, согласно части 2 статьи 48 Градостроительного кодекса Российской Федерации, проектная документация представляет собой документацию, содержащую материалы в текстовой форме и в виде карт (схем) и определяющую архитектурные, функционально-технологические, конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства, реконструкции объектов капитального строительства, их частей, капитального ремонта, если при его проведении затрагиваются конструктивные и другие характеристики надежности и безопасности объектов капитального строительства.

Таким образом, строительство, реконструкция, капитальный ремонт объекта капитального строительства осуществляются на основании проектной документации, которая содержит показатели, позволяющие определить соответствие закупаемой работы установленным заказчиком требованиям.

Вместе с тем, в материалы дела заказчиком не представлено доказательств того, что заказчиком исполнена обязанность по передаче подрядчику в течение 10-ти рабочих дней с даты подписания контракта проектно-сметной документации стадии «Р» на электронном в 1 экз. и бумажном носителях в 2 экз.

На проведение проверки представителями сторон представлено письмо областного казенного учреждения «Управление капитального строительства Липецкой области» №1273 от 18.04.2016, из содержания которого следует, что строительство объекта «Создание комплекса обеспечивающей инфраструктуры автотуристского кластера Задонщина». 7 этап. Строительство набережной реки Дон. Инженерная защита территории. Берегоукрепление» приостановлено заказчиком с 15.04.2016, в связи с повторным прохождением проектно-сметной документации государственной экспертизы, до даты получения положительного заключения государственной экспертизы.

По данному факту заказчиком также представлен акт о приостановке работ от 15.04.2016.

При этом установлено, что проектная документация была скорректирована, что потребовало получения заключения государственной экспертизы.

Как следует из представленных сторонами документов, 19.05.2016 заказчик своим письмом (исх. № 1668) направил подрядчику положительное заключение государственной экспертизы № 48-1-1-3-0087-16 от 17.05.2016, выданной по объекту «Создание комплекса обеспечивающей инфраструктуры автотуристского кластера Задонщина». 7 этап. Строительство набережной реки Дон. Инженерная защита территории. Берегоукрепление. **Корректировка проекта**».

Согласно акту от 23.05.2016 о возобновлении работ комиссией заказчика принято решение о возобновлении работ по контракту с 30.05.2016.

Как было установлено Комиссией Липецкого УФАС России, 08.08.2016 по акту

приема-передачи заказчиком была передана подрядчику проектная документация.

Следует отметить, что в соответствии с п.1 ст.719 Гражданского кодекса Российской Федерации, подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328).

Исходя из вышерассмотренных документов и сведений, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что приостановление заказчиком работ, получение им повторной экспертизы проектной документации, после ее корректировки, привели к невозможности исполнить подрядчиком работы в соответствии графиком производства работ. Так, работы были приостановлены заказчиком более чем на 1 месяц, а графиком производства работ предусмотрено выполнение отдельных видов работ в строго определенное количество календарных дней.

Таким образом, заказчиком не обеспечена возможность для подрядчика приступить к выполнению работ согласно графику производства работ, и, соответственно, завершить все работы в установленный срок.

Вместе с тем, как было установлено, подрядчик выполнял часть работ по контракту (с учетом возникшей необходимости в приостановке работ) и они были приняты и оплачены заказчиком.

Таким образом, фактические обстоятельства проверки и представленные сторонами доказательства свидетельствуют об отсутствии недобросовестного поведения со стороны ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой».

Исходя из статьи 104 Закона о контрактной системе реестр недобросовестных поставщиков, с одной стороны, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках.

Реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в общих положениях законодательства в сфере закупок, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков).

Вместе с тем, основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе нарушающее права заказчика относительно условий

(выявленных им как лучшие) и срока исполнения контракта, которые связаны, прежде всего, с эффективным использованием бюджетных средств.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 N 13-П, от 21.11.2002 N 15-П, определения от 07.06.2001 N 139-О, от 07.02.2002 N 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

С учетом изложенного, при рассмотрении вопроса о включении или невключении лица в реестр недобросовестных поставщиков нельзя ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Оценив представленные в материалы проверки доказательства, Комиссия Липецкого УФАС России приходит к выводу, что в действиях ООО Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» отсутствовало недобросовестное поведение или злонамеренное уклонение от исполнения заключенного контракта.

Комиссия, руководствуясь ст.99, ст.104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 №1062 "О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)",

#### РЕШИЛА:

1. Не включать в реестр недобросовестных поставщиков сведения об обществе с ограниченной ответственностью Строительно-Торговая Компания «Трансснабстрой» (119048, г. Москва, ул. Усачёва, д. 62, стр. 2. ИНН/КПП 4027096434/774501001, ОГРН 1094027004906) в связи с односторонним отказом заказчика - областного казенного учреждения «Управление капитального строительства Липецкой области» от исполнения контракта от 01.12.2015 на выполнение работ по объекту: «Создание комплекса обеспечивающей инфраструктуры автотуристского кластера Задонщина». 7 этап. Строительство набережной реки Дон. Инженерная защита территории. Берегоукрепление» по итогам проведения открытого конкурса (реестровый номер <...> ).

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

его вынесения.