УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ
ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, 58а тел. 50-31-55

РЕШЕНИЕ

по делу № РНП -72-16/18 об отказе во включении
в реестр недобросовестных поставщиков

12 февраля 2018 года г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд (далее – Комиссия Тюменского УФАС России) в составе:

председателя Комиссии Тюменского УФАС России, руководителя Тюменского УФАС России Веретенникова И.В.,

членов Комиссии Тюменского УФАС России:

заместителя руководителя управления-начальника отдела Верзуна Ю.Д.,

ведущего специалиста-эксперта Логиновой Н.В.,

с участием представителя МКУ «Служба заказчика Тюменского района» (далее- заказчик) Лебедева А.В.- директор,

с участием представителей Общества с ограниченной ответственностью «АрмРус-Строй» (далее также - участник закупки, Общество), Аветисяна Т.Г. - директор, Пермяковой Н.В. по доверенности, Кушнаревой М.В. по доверенности,

рассмотрев обращение заказчика, о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества в связи с принятием решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта № 001-ЭА/17 от 18.02.2017 г., заключенного по итогам электронного аукциона на содержание автомобильных дорог вне границах населенных пунктов в 2017 году (реестровый номер закупки 0167300000116000216),

УСТАНОВИЛА:

В Тюменское УФАС России 29.01.2018 г. в соответствии с частью 6 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе) поступило обращение заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «АрмРус-Строй».

Представителем заказчика, присутствовавшим в заседании Комиссии, были озвучены пояснения относительно обстоятельств, связанных с принятием решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. В частности, указанное решение обусловлено ненадлежащим исполнением со стороны указанного Общества своих обязательств по контракту.

Комисией по результатам проведенной внеплановой проверки установлены следующие обстоятельства.

Как усматривается из материалов дела, Администрация Тюменского муниципального района, являясь уполномоченным органом, выступила организатором проведения электронного аукциона на содержание автомобильных дорог вне границах населенных пунктов в 2017 году в интересах Заказчика - МКУ «Служба заказчика Тюменского района» с начальной (максимальной) ценой контракта 7 770 864,00 рублей.

Информация об электронном аукционе была размещена в ЕИС в сфере закупок: http://zakupki.gov.ru, с реестровым номером закупки 0167300000116000216.

Как следует из решения комиссии по подведению итогов электронного аукциона, оформленного протоколом от 18.01.2017 года (№0167300000116000216), победителем аукциона было признано Общество с ограниченной ответственностью «АрмРусСтрой».

18.02.2017 между МКУ «Служба заказчика Тюменского района (заказчик) и Обществом с ограниченной ответственностью «АрмРусСтрой» (подрядчик) заключен контракт № 001-ЭА/17 (реестровый номер контракта 3720225049317000001), в соответствии, с условиями которого Общество обязалось осуществить рабаты по содержанию автомобильных дорог вне границах населенных пунктов в 2017 году, а заказчик обязался принять и оплатить работу. Цена контракта составила 7 693 155,36 рублей.

Приложением № 1 к муниципальному контракту № 001-ЭА/17 определен перечень работ подлежащих выполнению при исполнении контракта: ремонт щебеночных покрытий с добавлением нового материала, установка сигнальных столбиков, демонтаж (установка) трубчатых стальных стоек, замена устаревших дорожных знаков новыми, ремонтная планировка проезжей части грунтовых и грунтовых улучшенных дорог, ремонтная планировка обочин, ямочный ремонт асфальтобетонного покрытия с разломкой, уплотнение асфальтобетонной смеси, уборка различных предметов и мусора с элементов автомобильной дороги, скашивание травы на обочине, ремонтная планировка проезжей части щебеночных дорог, очистка дороги от снега, россыпь противогололедного материала.

Согласно п. 9.1 обозначенного контракта, срок выполнения работ определен с даты заключения контракта, но не ранее 01.01.2017 по 31.12.2017 года. Также определено, что контракт вступает в силу с момента его подписания и действиет до 31.12.2017г., а в части исполнения взаимных обязательств – до полного исполнения сторонвами обязательств.

В соответствии с частью 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.

При этом 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 (ч.9 статьи 95 Закона о контрактной системе).

В пункте 9.2 контракта установлено, что настоящий контракт, может быть, расторгнут по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно статье 450 Гражданского кодекса РФ по требованию одной из сторон договор может быть расторгнут при существенном нарушении договора другой стороной и в иных случаях, предусмотренных кодексом, другими законами и договором.

В силу части 12 статьи 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 16 статьи 95 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 настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Как пояснил представитель заказчика, при приемке выполненных работ по контракту Заказчиком 01.09.2017, 31.10.2017 и 01.11.2017 проведены экспертизы, в ходе которых выявлены недостатки в выполненных работах Обществом.

Так, 14.12.2017 г. МКУ «Служба заказчика Тюменского района» принято решение об одностороннем отказе от исполнения обязательств по контракту от 18.02.2017, в связи с ненадлежащим исполнением Обществом своих обязательств по договору, которое направлено в адрес Общества заказным письмом с уведомлением о вручении, а также на адрес электронной почты, указанной в контракте. Обозначенное решение 18.12.2017 было размещено в ЕИС в сфере закупок (далее- Официальный сайт) (www.zakupki.gov.ru).

По истечении 30 дней с даты размещения решения Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в ЕИС в сфере закупок, письмо заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в адрес отправителя не вернулось. Ответа от Общества о получении решения заказчика о расторжении контракта по электронной почте не получено.

При указанных обстоятельствах, учитывая невозможность получения какого-либо подтверждения о получении Обществом решения заказчика о расторжении контракта, заказчик посчитал дату надлежащего уведомления Общества **по истечении тридцати дней** с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе, то есть с 18.12.2017.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе закреплено, 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.

В соответствии со сведениями, размещенными на Официальном сайте www.zakupki.gov.ru карточка о расторжении контракта с Обществом сформирована заказчиком 29.01.2018.

Представитель ООО «АрмРусСтрой» с доводами Заказчика не согласился, пояснил что, Общество исправно выполняло работы по контракту, что подтверждается направлением актов выполненных работ, по которым Заказчиком осуществлена оплата с даты заключения контракта по июнь 2017 г., каких-либо мотивированных возражений относительно приемки выполненной Обществом работы в адрес Общества не поступало. О принятом Заказчиком решении, об одностороннем отказе от исполнения контракта Общество не знало до получения уведомления от антимонопольного органа.

Комиссия, исследовав Экспертные заключения заказчика, установила, что 01.09.2017 года Заказчиком проведена экспертиза № 1, где выявлено, что за период с 01.08.2017 года по 31.08.2017 Обществом выполнено 40% от всего объема работ предусмотренных контрактом. Установлено, ненадлежащее исполнение обязательств по ремонту и ремонтной планировке щебеночных, грунтовых покрытий обочин на всех объектах содержания.

31.10.2017 года Заказчиком проведена экспертиза № 2, где выявлено, что Обществом выполнено 30% от всего объема работ предусмотренных контрактом.

Согласно Экспертному заключению № 3 от 01.11.2017 Общество с 24.10.2017 по 01.11.2017 не приступило к очистке проезжей части автомобильной дороги от снега, к россыпи противогололедного материала.

Как следует из решения от 14.12.2017 об одностороннем отказе от исполнения контракта 17.10.2017 года в адрес Общества направлена претензия № 1192 о ненадлежащем выполнении обязательств по контракту, с указанием предоставления в адрес заказчика документов, подтверждающих фактическое выполнение работ за июль, август, сентябрь, однако, претензия № 1192 от 17.10.2017 года в материалы дела Заказчиком не представлена.

Согласно пояснениям Заказчика 24.10.2017 в связи с ухудшением погодно-климатических условий (обильный снегопад) в адрес подрядчика направлено письмо № 1180 о необходимости проведения расчистки дорог от снежного покрова, однако Общество не приступило к выполнению расчистки дорог, о чем Заказчиком составлено заключение от 01.11.2017 № 3.

Вместе с тем, письмо № 1180 от 24.10.2017 Заказчиком в материалы дела не представлено, равно как и доказательств его получения Обществом.

Комиссия, изучив содержание контракта 18.02.2017 № 0001-ЭА/17, установила, что согласно пункту 4.2 контракта приемка выполненных работ осуществляется после выполнения сторонами обязательств, предусмотренных контрактом, а также после проведения заказчиком экспертизы выполненных работ, в ходе которой устанавливается соответствие фактически выполненных работ условиям муниципального контракта в отношении качества, объемов и сроков выполнения работ.

Документом, подтверждающим проведенную экспертизу качества выполненных работ, является подписанный сторонами акт о приемке выполненных работ по форме КС-2, КС-3.

Муниципальный заказчик **в течение 15 банковских дней обязан осуществить приемку работ**, либо **представить мотивированные возражения** относительно приемки работ и подписания документов (п.4.3 контракта).

Комиссия считает необходимым указать следующее, согласно части 1 статьи 2 Закона о контрактной системе законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается, в том числе и на положениях Гражданского кодекса Российской Федерации.

Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 720 Гражданского кодекса заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику.

Заказчик, обнаруживший недостатки в работе при ее приемке, вправе ссылаться на них в случаях, если в акте либо в ином документе, удостоверяющем приемку, были оговорены эти недостатки либо возможность последующего предъявления требования об их устранении (пункт 2 статьи 720 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик, принявший работу без проверки, лишается права ссылаться на недостатки работы, которые могли быть установлены при обычном способе ее приемки (явные недостатки) (пункт 3 статьи 720 ГК РФ).

Учитывая вышеизложенное, а так же то, что акты о приемке выполненных работ за сентябрь, октябрь, ноябрь 2017 г. не подписаны, а в соответствии с требованием пункта 4.3 контракта мотивированные возражения относительно приемки работ Обществу не представлены, следовательно, Заказчик признал надлежащее исполнение обязательств по контракту со стороны Общества.

Следует отметить, что реестр недобросовестных поставщиков является правовым инструментом, который позволяет обеспечить реализацию таких целей антимонопольной политики, как пресечение недобросовестной конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд. Реестр недобросовестных поставщиков является отдельным механизмом, призванным обеспечить защиту государственных и муниципальных заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении и исполнении государственных контрактов.

При этом, как следует из части 9 статьи 104 Закона о контрактной системе, одним из последствий включения в такой реестр (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в процедурах определения поставщиков, установленных указанным Федеральным законом.

В этой связи, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица, антимонопольным органом в рамках проводимой внеплановой проверки должно быть установлено, имеются ли в поведении участника закупки признаки недобросовестного уклоне-

ния от исполнения контракта, какие объектив- ные обстоятельства не позволили исполнить контракт в сроки, установленные контрактом.

Постановлением от 25.11.2013 № 1062 Правительство Российской Федерации утвердило Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – Правила).

Согласно пунктам 11, 12 Правил уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 Постановления, **на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя)**.

По результатам рассмотрения представленных информации и документов и проведения проверки фактов, указанных в пункте 11 Постановления, выносится решение. **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.

Комиссия Тюменского УФАС России, отмечает, что взаимоотношения сторон по контракту носят длительный характер, материалами дела установлено, что акты о приемке выполненных работ заказчиком подписаны с момента заключения контракта до июня 2017 года, следовательно, заказчиком установлено соответствие фактически выполненных работ Обществом условиям контракта в отношении качества, объемов и сроков выполнения, соответственно, значительная часть работ Обществом выполнена и принята заказчиком.

При этом лишь к окончанию исполнения обязательств по контракту, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения обязательств по контракту, в отсутствии доказательств, свидетельствующих о ненадлежащем исполнении Обществом обязательств, предусмотренных контрактом за сентябрь, октябрь, ноябрь 2017г.

Мотивированные возражения относительно нарушения порядка приемки работ за сентябрь, октябрь, ноябрь 2017г в материалы дела не представлены.

Учитывая изложенное, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что у Заказчика отсутствовали основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения обязательств по контракту в связи с отсутствием доказательств, свидетельствующих о ненадлежащим исполнении ООО «АрмРусСтрой» обязательств, предусмотренных контрактом.

В связи с изложенным, руководствуясь частью 1 статьи 2, пунктом 2 части 15 статьи 99, статьи 104 Закона о контрактной системе, и Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия Тюменского УФАС России,

Р Е Ш И Л А:

Сведения, представленные МКУ «Служба заказчика Тюменского района» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «АрмРусСтрой», в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) **не включать.**

В соответствии с частью 11 статьи 104 Закона о контрактной системе, настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке.

Председатель Комиссии
Тюменского УФАС России: И.В. Веретенников

Члены Комиссии
Тюменского УФАС России: Ю.Д. Верзун

Н.В. Логинова