

Решение № РНП-55-14/2017

по результатам рассмотрения сведений о недобросовестном подрядчике

10 марта 2017 г.

г. Омск

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

<...>,

рассмотрев сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Строительный век» (далее – ООО «Строительный век», Общество, генеральный подрядчик, победитель), представленные Акционерным обществом «Центральное конструкторское бюро автоматики» (далее – заказчик, АО «ЦКБА») для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) (далее – реестр) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения **договора от 10.11.2016 № 5568/47, заключенного** по результатам проведения электронного аукциона **на** выполнение комплекса работ по реализации проекта «Реконструкция и техническое перевооружение лабораторной, испытательной и стендовой базы для обеспечения разработки и изготовления блоков для систем управления на ОАО «Центральное конструкторское бюро автоматики», г. Омск ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королев Московской области» (извещение № 1352000000116000010) (далее – электронный аукцион, **договор от 10.11.2016 № 5568/47**),

в присутствии представителей:<...>,

УСТАНОВИЛА:

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. № 1465 от 21.02.2017) материалы электронного аукциона и решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения **договора от 10.11.2016 № 5568/47**.

Из представленных материалов и информации следует, что 26.09.2016 на официальном сайте единой информационной системы в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru (далее - официальный сайт ЕИС) специализированной организацией - Обществом с ограниченной ответственностью Специализированная организация «Центр государственного заказа» было размещено извещение № 1352000000116000010 и документация об электронном аукционе с начальной (максимальной) ценой контракта 3770040 руб.

Согласно протоколу рассмотрения первых частей заявок на участие в электронном аукционе от 14.10.2016 было подано три заявки; все заявки на участие в аукционе признаны соответствующими требованиям документации.

В протоколе проведения электронного аукциона от 19.10.2016 указано, что в процедуре электронного аукциона принял участие один участник закупки с порядковым номером заявки 3 с ценой контракта 3751189,80 руб., при этом снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 0,5 %.

Из размещенного 24.10.2016 на официальном сайте ЕИС протокола подведения итогов электронного аукциона следует, что вторая часть заявки участника закупки ООО «Строительный век» признана соответствующей требованиям, установленным документацией об электронном аукционе; на основании части 13 статьи 69 Федерального закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся. ООО «Строительный век» признано победителем с ценой контракта 3751189,80 руб.

Согласно хронологии заключения и расторжения контракта, представленной оператором электронной площадки ООО «РТС-тендер» (вх. от 01.03.2017 № 1661э):

27.10.2016 заказчиком направлен проект договора ООО «Строительный век» на подпись;

01.11.2016 прикреплено обеспечение исполнения контракта в виде банковской гарантии от 28.10.2016 № 306765 на сумму 377004 руб., в этот же день Обществом подписан проект договора;

10.11.2016 договор подписан заказчиком; 11.11.2016 информация о заключенном договоре № 5568/47 размещена на официальном сайте ЕИС;

06.02.2017 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения договора, которое 08.02.2017 размещено на официальном сайте ЕИС;

20.02.2017 договор от 10.11.2016 № 5568/47 расторгнут;

21.02.2017 информация о расторжении договора размещена на официальном сайте ЕИС.

2. В результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения договора от 10.11.2016 № 5568/47 Комиссия считает, что **сведения об ООО «Строительный век» 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.

В силу 16 [статьи 95](#) Федерального 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.

Частью 1 статьи 2 Федерального закона о контрактной системе предусмотрено, что законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере

закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд 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.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

В силу пункта 1 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

На основании пункта 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

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 16.1 договора от 10.11.2016 № 5568/47 было установлено:

«16.1. Расторжение Договора допускается по соглашению Сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом Стороны Договора от исполнения Договора в соответствии с гражданским законодательством РФ в порядке установленном ст. 95 Федерального закона от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ».

В соответствии с пунктом 2.1 договора от 10.11.2016 № 5568/47 *«Заказчик поручает, а Генеральный подрядчик принимает на себя обязательства выполнить собственными силами и/или привлеченными силами и средствами, с использованием давальческих материалов от Заказчика выполнить работы по реализации проекта: «Реконструкция и техническое перевооружение лабораторной, испытательной и стендовой базы для обеспечения разработки и изготовления блоков для систем управления на ОАО «Центральное конструкторское бюро автоматики», г. Омск, ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королев Московской области» (далее «Объект»), в соответствии с условиями настоящего Договора, проектной и рабочей документацией и Техническим заданием (Приложение №2 к настоящему Договору) и передать результат работ*

Заказчику в сроки, указанные в разделе 4 Договора и в согласованном с Заказчиком графике производства работ, а Заказчик обязуется принять и оплатить результат этих работ (этапов работ)».

Согласно пунктам 4.1-4.5 договора от 10.11.2016 № 5568/47:

«4.1. Генеральный подрядчик обязуется выполнить работы (этапы работ) по Договору в соответствии с п. 2.1, в соответствии с Графиком производства работ (Приложения № 3 к настоящему Договору), являющегося неотъемлемой частью настоящего Договора.

4.2. Датой начала работ является дата подписания настоящего Договора.

4.3. Датой окончания работ является дата оформления последнего Акта о приемки выполненных работ (форма КС-2).

4.4. Срок завершения работ: до 20.12.2016г.

4.5. Договор вступает в силу с момента его подписания и заканчивает свое действие 20.12.2016, а в части выполнения Сторонами своих обязательств – до полного их исполнения».

При этом пунктами 5.3, 5.6 договора от 10.11.2016 № 5568/47 установлено, что заказчик обязан:

«5.3 Передать Генеральному подрядчику в установленном порядке в течение 20 (Двадцати) рабочих дней с момента заключения настоящего Договора на период выполнения работ по Объекту до начала работ:

- необходимые согласования и разрешения;

- рабочую документацию в 1 экземпляре.

- строительную площадку (или часть), по Акту приемки поэтапно, в соответствии с графиком передачи, согласованным с Заказчиком.

5.6. Оказывать содействие Генеральному подрядчику в ходе выполнения им работ по вопросам, непосредственно связанным с предметом Договора, решение которых возможно только при участии Заказчика».

Генеральный подрядчик обязан немедленно известить Заказчика и до получения от него указаний приостановить работы при обнаружении иных, не зависящих от Генерального подрядчика обстоятельств, угрожающих требуемым результатам выполняемых работ либо создающих невозможность их завершения в срок (абзац 4 пункта 6.25 договора от 10.11.2016 № 5568/47).

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.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, если в контракте было предусмотрено право заказчика принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (часть 19 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе).

В соответствии с частями 20 и 21 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. 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.

Комиссией установлено, что 14.12.2016 (исх. № 49/14261) заказчиком направлялось письмо в адрес Общества о нарушении договорных обязательств, в частности о том, что по состоянию на 09.12.2016 работы, указанные в договоре, генеральным подрядчиком не выполняются, объемы выполненных работ заказчику не представлены, а также о требовании в срок до 20.12.2016 завершить работы по реализации проекта и начислении штрафных санкций в случае просрочки исполнения обязательств по договору.

29.12.2016 заказчиком в адрес общества направлялось письмо (исх. № 49/14945) о завершении работ в кратчайшие сроки, а также 16.01.2017 претензия (исх. № 49/413) с приложением расчета пени за неисполнение Обществом договорных обязательств и требованием представить график производства работ и обеспечение исполнения своих обязательств.

По результатам представленных в соответствии с письмом Общества (исх. от 18.01.2017 № 19.01-1) графиков выполнения работ заказчик в письме от 31.01.2017 исх.№ 47/1225э сообщает, что на 22.01.2017 работы по объекту не начаты, сдерживающие факторы для начала производства работ отсутствуют, однако в соответствии с представленным Обществом графиком работы начнутся только к середине марта 2017 года.

Поскольку Обществом были нарушены сроки выполнения работ, установленные пунктами 4.2, 4.4 договора от 10.11.2016 № 5568/47, работы в полном объеме не выполнены, заказчиком 06.02.2017 принято решение об одностороннем отказе от исполнения указанного договора, которое 08.02.2017 в соответствии с требованиями части 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе размещено на официальном сайте ЕИС.

Уведомление заказчика исх. от 06.02.2017 № 49/1521 о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения договора от 10.11.2016 № 5568/47 было направлено Обществу следующими способами:

- 06.02.2017 заказным письмом с уведомлением (почтовый идентификатор 64405999109266) по фактическому адресу Общества, указанному в договоре: 644015, г. Омск, ул. Новоомская, д. 15. Согласно представленной заказчиком в обращении копии уведомления о вручении данное почтовое отправление с идентификационным номером 64405999109266 вручено 07.02.2017 (представителю по доверенности от 09.01.2017 № 67 Захаровой О.М.); уведомление о вручении Обществу решения об одностороннем отказе от исполнения договора получено заказчиком 09.02.2017;

- 06.02.2017 по адресу электронной почты ООО «Строительный век» stroitvek@mail.ru;

- 07.02.2017 телеграммой по указанному в договоре от 10.11.2016 № 5568/47 адресу ООО «Строительный век» следующего содержания: «ОМСК 250/3326001 47 7/02 0743=УВЕДОМЛЕНИЕ ТЕЛЕГРАФОМ ОМСК 15 НОВООМСКАЯ 15 ООО СТРОИТЕЛЬНЫЙ ВЕК ДИРЕКТОРУ НИКИТЕНКО СЕРГЕЮ ВЛАДИМИРОВИЧУ=6 ФЕВРАЛЯ 2017 ПРИНЯТЫ РЕШЕНИЯ ОБ ОДНОСТОРОННЕМ ОТКАЗЕ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРА 5568/47 ОТ 10 НОЯБРЯ 2016 5569/47 от 10 НОЯБРЯ 2016 1352000000116000003//5237//47 от 3

АВГУСТА 2016 СВЯЗИ НАРУШЕНИЕМ СРОКОВ ВЫПОЛНЕНИЯ РАБОТ=АО ЦКБА С ПОДЛИННЫМ ВЕРНО Г ОМСК 07 ФЕВРАЛЯ 2017 МЕНЕДЖЕР ЯМБАЕВА».

В подтверждение факта получения Обществом телеграммы заказчиком в обращении представлена копия квитанции от 08.02.2017 ПАО «Ростелеком» Омский филиал о вручении:

«ОМСК 99/92013 32 8/2 0526=ОМСК 27 КОСМИЧЕСКИЙ ПРОСПЕКТ 24 А АО ЦКБА=ТЕЛЕГРАММА ПОДАННАЯ ВАМИ ПО КВИТАНЦИИ 250/3326001 7/02 АДРЕСУ НОВООМСКАЯ 15 ООО СТРОИТЕЛЬНЫЙ ВЕК ДИРЕКТОРУ НИКИТЕНКО ВРУЧЕНА МЕНЕДЖЕРУ ЗАХАРОВОЙ 7/02 13 ЧАС 31 МИН= МЕНЕДЖЕР БУДНИК-НННН 09133915 08.02.2017 05.38».

Вышеуказанная хронология свидетельствует о том, что Заказчиком был соблюден порядок надлежащего уведомления Общества об одностороннем отказе от исполнения контракта, предусмотренный частью 12 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе.

Датой надлежащего уведомления Общества об отказе от исполнения договора в одностороннем порядке признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику решения, направленного телеграммой, то есть 08.02.2017.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 20.02.2017 решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора вступило в силу и контракт 20.02.2017 считается расторгнутым.

В соответствии с требованиями части 26 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 21.02.2017 на официальном сайте ЕИС размещена информация о расторжении договора.

Относительно правовых оснований для одностороннего расторжения контракта от 10.11.2016 № 5568/47 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 № **1352000000116000010** указано: *«Начало выполнения работ-с момента заключения договора; окончание выполнения работ-до 20.12.2016».*

В пункте 9 «Сроки начала и завершения работы» раздела I «Информационная карта электронного аукциона» документации об электронном аукционе установлено: *«Начало выполнения работ - с момента заключения договора; окончание выполнения работ-до 20.12.2016».*

Аналогичные сроки выполнения работ установлены пунктами 4.2 и 4.4 договора от 10.11.2016 № 5568/47. При этом пунктом 6.3 указанного договора предусмотрено:

«6.3. Генеральный подрядчик обязан выполнить работы в сроки, предусмотренные согласованным с Заказчиком графиком производства работ и условиями настоящего Договора».

Таким образом, в срок до 20 декабря 2016 генеральному подрядчику необходимо было выполнить комплекс работ по реализации проекта «Реконструкция и техническое перевооружение лабораторной, испытательной и стендовой базы для обеспечения разработки и изготовления блоков для систем управления на ОАО «Центральное конструкторское бюро автоматики», г. Омск ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королев Московской области».

На основании пункта 17.5 договора от 10.11.2016 № 5568/47 настоящий договор вступает в силу с даты его подписания Сторонами и фактически действует до завершения Сторонами исполнения своих обязательств, предусмотренных Договором.

В решении от 06.02.2016 об одностороннем отказе от исполнения договора от 10.11.2016 № 5568/47 заказчиком, в том числе указано: *«По состоянию на 06.02.2017 года ООО «Строительный век» не приступил к выполнению работ, весь объем работ, предусмотренных договором № 5568/47 от 10.11.2016 Обществом с ограниченной ответственностью «Строительный век» не выполнен, результат работ не достигнут, срок выполнения нарушен. Срок действия банковской гарантии № 306765 от 28.10.2016 года, предоставленной ООО «Строительный век» в качестве обеспечения исполнения договора, окончен».*

Представленные заказчиком документы свидетельствуют о том, что в установленный пунктом 4.4 договора срок Обществом не были выполнены и не были сданы заказчику работы согласно техническому заданию (приложение № 2 к договору) в объеме, установленном в ведомостях объемов работ (приложение № 2 к техническому заданию), локально-сметным расчетам (приложение № 4 к договору), с характеристиками товаров, используемых при выполнении работ, предусмотренными в ведомостях объемов работ, следовательно, Обществом нарушены существенные условия договора.

Данные обстоятельства явились для заказчика основанием для одностороннего отказа от исполнения договора от 10.11.2016 № 5568/47.

В целях проверки фактов, указанных в рассматриваемом обращении заказчика, Омским УФАС России направлено в адрес ООО «Строительный век» письмо (исх. от 22.02.2017 № 03-1321э) с предложением о представлении в срок не позднее 06.03.2017 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 10.03.2017 в 10:15 час. настоящего обращения заказчика.

На указанный запрос Обществом представлены (вх. от 09.03.2017 № 1899э) письменные пояснения:

«ООО «Строительный век» не подлежит включению в РНП, т.к. неисполнение Договора стало следствием действий Заказчика, который не исполнил свои встречные обязанности по договору строительного подряда, имели место обстоятельства, препятствовавшие завершению работ в срок, а также их выполнению, о чем Заказчик был своевременно предупрежден, однако разумных и зависящих от него мер по устранению обстоятельств, препятствующих выполнению работ Заказчик не принял, а также не изменил своих указаний по поводу способа выполнения работ.

Согласно неоднократно направляемым Заказчику письмам, в частности, исх. № 2811-3 от 28.11.2016 г., исх. № 2811-6 от 28.11.2016 г., исх. № 1612-3 от 16.12.2016 г., АО «ЦКБА» было уведомлено о том, что отсутствует строительная готовность в КТП № 8. Отсутствие строительной готовности является обстоятельством, которое не зависит от подрядчика и создает для него препятствие для завершения работы в срок. Вместе с этим, Заказчик было предупрежден, что в соответствии со ст. 716 ГК РФ Заказчик обязан принять соответствующие меры для создания строительной готовности, а также дать указания относительно дальнейшего проведения работ. В ответ на направленные письма не поступило уведомления о наличии строительной готовности объекта производства работ. Обращаем внимание, что вышеуказанными письмами ООО «Строительный век» уведомило Заказчика о приостановлении работ по Договору до получения уведомления об устранении обстоятельств, препятствующих производству работ.

В соответствии с п. 5.2 Договора Заказчик обязан осуществить следующие действия:

Передать Генеральному подрядчику в установленном порядке в течение 20 (Двадцати) рабочих дней с момента заключения настоящего Договора на период выполнения работ по Объекту до начала работ:

- необходимые согласования и разрешения;

- рабочую документацию в 1 экземпляре;

- строительную площадку (или часть), по Акту приемки поэтапно, в соответствии с графиком передачи, согласованным с Заказчиком.

Согласно п. 5.5. Договора «оказывать содействие Генеральному подрядчику в ходе выполнения им работ по вопросам, непосредственно связанным с предметом

Договора, решение которых возможно только при участии Заказчика».

Тем не менее, фактически Заказчик указанные обязанности, вытекающие из Договора, не исполнил, в настоящее время срок исполнения Договора истек, работы вести на объекте по указанным выше обстоятельствам невозможно. Обращаем внимание, что Заказчик до настоящего времени не отреагировал надлежащим образом на направленные в его адрес письма.

В соответствии с ч. 1, ч. 2 ст. 719 ГК РФ

«1. 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).

2. Если иное не предусмотрено договором подряда, подрядчик при наличии обстоятельств, указанных в пункте 1 настоящей статьи, вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков».

Помимо указанного, в соответствии с ч. 3 ст. 405 ГК РФ, ч. 9 ст. 34 Закона № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» от 05.04.2013 г. - «должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора», а также «сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны».

Согласно п. 11 Постановлению Правительства от 25 ноября 2013 г. N 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)» (далее-Постановление) уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), в течение 10 рабочих дней с даты их поступления. При этом п. 12 Постановления указывает, что информация о лице может быть включена в РНП в случае подтверждения достоверности фактов, указанных в п. 11 Постановления. Таким образом, для занесения организации в РНП необходимо вывить факт недобросовестного поведения при исполнении Договора. Согласно сложившейся судебной практике под недобросовестностью понимается совершение умышленных действий, направленных на неисполнение либо уклонение от исполнения Договора.

Аналогичной позиции придерживается и судебная практика. В частности, Верховный суд РФ в своем Определении от 14 января 2016 г. № 305-КГ15-17418 по делу № А40-183166/2014 указал следующее:

Оценив представленные доказательства в их совокупности и взаимной связи, исследовав комплекс совершенных обществом действий в рамках исполнения

государственного контракта и установив, что общество намеревалось в должной мере исполнить условия государственного контракта, а обстоятельства, повлекшие односторонний отказ учреждения от исполнения контракта, были вызваны предъявлением неосновательных требований к не предусмотренной законодательством документации, руководствуясь положениями Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», суды пришли к выводу о недопустимости применения к обществу меры ответственности в виде включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

Аналогичной позиции придерживается Верховный суд РФ и в своем Определении от 4 февраля 2016 г. № 309-КГ15-18732 по делу А60-48829/2014.

В-третьих, в связи с тем, что ООО «Строительный век» не известна дата получения Заказчиком уведомления о получении Подрядчиком Решения об одностороннем отказе от Договора, просим досконально проверить соблюдение Заказчиком требований п. 2, 3 Письма ФАС России от 28 марта 2014 г. № ИА/11604/14 «По вопросам рассмотрения обращений о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях), контракты с которыми расторгнуты в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов» в части:

- правильного определения Заказчиком срока вступления одностороннего отказа от договора в законную силу;

- соблюдения Заказчиком порядка размещения сведений об одностороннем отказе от Договора в ЕИС.

В-четвертых, обращаем внимание, что ООО «Строительный век» также произведен отказ от Договора 5568/47 от 10.11.2016 г. в связи с неисполнением Заказчиком встречных обязанностей по Договору. Таким образом, полагаем, что момент вступления в законную силу отказа Подрядчика от договора произошел раньше вступления в законную силу отказа Заказчика, а значит, последний не имеет законной силы».

К письменным пояснениям Обществом представлены копии следующих документов:

- письма (исх. от 28.11.2016 № 2811-3), направленного в адрес заказчика, в котором генеральный подрядчик уведомляет АО «ЦКБА» об отсутствии строительной готовности в КТП № 8, что является обстоятельством, которое не зависит от подрядчика и создает для него препятствие для завершения работы в срок, в связи с чем просит принять заказчика меры для создания строительной готовности для выполнения работ в срок;

- письма (исх. от 28.11.2016 № 2811-6), направленного в адрес заказчика, в котором генеральный подрядчик уведомляет АО «ЦКБА» о необходимости выдать топографическую съемку с точным нанесением и глубиной залегания кабельных линий, водопроводных и канализационных сетей, без которой осуществить работы

согласно договора от 10.11.2016 № 5568/47 невозможно;

- письма (исх. от 16.12.2016 № 1612-3), направленного в адрес заказчика, в котором генеральный подрядчик гарантирует выполнить работы не завершённые на объекте до 20.12.2016, в срок до 1 мая 2017 года (в случае строительной готовности объекта);

- уведомления Общества исх. от 06.02.2017 № 0602-2 о принятии решения об одностороннем отказе от исполнения договора от 10.11.2016 № 5568/47 с приложением решения.

Данное уведомление и решение об одностороннем отказе от исполнения договора от 10.11.2016 № 5568/47 было направлено Обществом в адрес заказчика:

- 07.02.2017 посредством экспресс-оператора ООО «СПСР-Экспресс», при этом согласно представленным копиям накладной № 805419271 от 07.02.2017, доставочного листа № 00063711 от 08.02.2017 к накладной № 805419271 от 07.02.2017 уведомление и решение об одностороннем отказе от исполнения договора вручено заказчику 08.02.2017 (вх. от 08.02.2017 № 963). Общество 08.02.2017 уведомлено о вручении заказчику решения об одностороннем отказе от исполнения договора от 10.11.2016 № 5568/47, что подтверждается представленной копией отчета об отслеживании отправления с сайта ООО «СПСР-Экспресс» www.spsr.ru/ru/service/monitoring;

- 06.02.2017 письмом с объявленной ценностью по адресу заказчика, указанному в контракте 644027, г. Омск, пр. Космический, д. 24 а (почтовый идентификатор 64400796016236) с описью вложения; согласно представленной Обществом информации с сайта ФГУП «Почта России» <https://pochta.ru/> «Отслеживание почтовых отправлений почты России» данное почтовое отправление с идентификационным номером 64400796016236 получено заказчиком 15.02.2017;

- искового заявления от 09.03.2017 в Арбитражный суд Омской области о признании недействительным односторонний отказ заказчика от исполнения договора от 10.11.2016 № 5568/47.

Указанное свидетельствует о том, что Обществом также полностью исполнены императивные требования части 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе относительно порядка надлежащего уведомления заказчика об одностороннем отказе от исполнения договора.

Датой надлежащего уведомления Обществом заказчика в соответствии с требованиями части 20 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе является 08.02.2017.

Таким образом, решение генерального подрядчика об одностороннем отказе от исполнения договора вступило в силу и договор считается расторгнутым 20.02.2017.

Согласно устным пояснениям представителя Общества, данным на заседании Комиссии, заказчиком не предпринимались действия по устранению обстоятельств, препятствующих проведению генеральным подрядчиком работ на объекте, что явилось основанием для одностороннего отказа генерального подрядчика от исполнения договора в порядке [части 1 статьи 719](#) ГК РФ.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе 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 датой надлежащего уведомления заказчиком Общества об одностороннем отказе от исполнения договора является 08.02.2016, Общество в период с 09.02.2017 по 19.02.2016 имело право устранить нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения договора.

Поставщик (подрядчик, исполнитель) обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления заказчика о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранены нарушения условий контракта, послужившие основанием для принятия указанного решения (часть 22 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе).

На заседании Комиссии и представителем заказчика, и представителем Общества устно заявлено, что в предусмотренные частями 14 и 22 статьи 95 Федерального закона о контрактной системе десятидневные сроки после принятия решений об одностороннем расторжении договора ни заказчиком, ни генеральным подрядчиком не предпринимались какие – либо меры для устранения нарушений условий договора, послужившие основанием для принятия указанных решений об одностороннем отказе от исполнения договора. Также Комиссии не представлено каких-либо документальных подтверждений для устранения таких мер.

Согласно пункту 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и

осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Пунктом 3 статьи 405 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора.

Кредитор считается просрочившим, если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев делового оборота или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства (пункт 1 статьи 406 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В силу пункта 1 статьи 750 Гражданского кодекса Российской Федерации, если при выполнении строительства и связанных с ним работ обнаруживаются препятствия к надлежащему исполнению договора строительного подряда, каждая из сторон обязана принять все зависящие от нее разумные меры по устранению таких препятствий.

По мнению Комиссии, все вышеизложенное в совокупности свидетельствует о том, что неисполнение обязательств по договору от 10.11.2016 № 5568/47 напрямую связано с действиями либо бездействием обеих сторон.

Учитывая, что вопросы исполнения контракта регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации, то Комиссия Омского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия сторон на предмет соблюдения процедуры расторжения договора, предусмотренной Федеральным законом о контрактной системе, и, установив при этом соблюдение сторонами этой процедуры, в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

На основании изложенного, руководствуясь частью 7 статьи 104, пунктом 2 части 15 статьи 99 Федерального закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062, Комиссия

РЕШИЛА:

Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Строительный век» (ИНН 5507113949, КПП 550701001, 644015, г. Омск, ул. Новоомская, д. 15), о директоре и единственном участнике общества с ограниченной ответственностью «Строительный век» <...> (ИНН 550902480752), представленные Акционерным обществом «Центральное конструкторское бюро автоматизи» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения **договора от 10.11.2016 № 5568/47, заключенного** по результатам проведения электронного аукциона **на** выполнение комплекса работ по реализации проекта «Реконструкция и техническое

первооружение лабораторной, испытательной и стендовой базы для обеспечения разработки и изготовления блоков для систем управления на ОАО «Центральное конструкторское бюро автоматики», г. Омск ОАО «Корпорация «Тактическое ракетное вооружение» г. Королев Московской области» (извещение № 1352000000116000010), в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.