

РЕШЕНИЕ № РНП-89-37

19 августа 2013 г.

г. Салехард

Комиссия по контролю в сфере размещения заказов на территории Ямало-Ненецкого автономного округа, в составе:

рассмотрев материалы проверки факта уклонения ООО «МСП БИЗНЕС МИР» от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, расположенного по адресу: г. Ноябрьск, ул. Шевченко, д.74. (извещение № 0190300003713000362),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ямало-Ненецкого УФАС России поступили на рассмотрение материалы от муниципального заказчика – МУ «Дирекция муниципального заказа» города Ноябрьск по факту уклонения победителя открытого аукциона в электронной форме от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, расположенного по адресу: г. Ноябрьск, ул. Шевченко, д.74. (извещение № 0190300003713000362), а именно нарушения сроков исполнения контракта – ООО «МСП БИЗНЕС МИР» (...).

В рамках проверки наличия/отсутствия факта уклонения ООО «МСП БИЗНЕС МИР» от исполнения муниципального контракта выявлено следующее.

Муниципальным заказчиком МУ «Дирекция муниципального заказа» города Ноябрьск был размещен заказ на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, расположенного по адресу: г. Ноябрьск, ул. Шевченко, д.74(извещение № 0190200000312006088).

Согласно протоколу рассмотрения вторых частей заявок на участие в открытом аукционе в электронной форме, подведения итогов аукциона от 13.06.2013 № 193-13-ЭА-1 победителем аукциона, было признано ООО «МСП БИЗНЕС МИР».

В соответствии с положениями Закона о размещении заказов 28 июня 2013 года между МУ «Дирекция муниципального заказа» города Ноябрьск и ООО «МСП БИЗНЕС МИР» был заключен муниципальный контракт № 0190300003713000362-0094345-01 на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, расположенного по адресу: г. Ноябрьск, ул. Шевченко, д.74.

В соответствии с условиями указанного контракта Подрядчик принял на себя обязательства выполнить работы по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, ул. Шевченко, д. 74, обязался приступить к выполнению работ с момента подписания муниципального контракта, а именно с 28 июня 2013 года. Полностью завершить работы и предъявить объект в полной строительной готовности с комплектом исполнительной документации в срок **до 20 июля 2013 года.**

Однако обязательства в рамках муниципального контракта №01903000037130003620094345-01 от 28.06.2013 года Подрядчиком не исполнены, а именно: с 28.06.2013г. по 18.07.2013г. к выполнению работ ООО «МСП БИЗНЕС МИР» не приступило.

Таким образом, срок просрочки выполнения работ в рамках указанного муниципального контракта с 28 июня 2013 года по 18 июля 2013 года включительно составляет 21 день.

В соответствии с п. 8.2.1 ч. 8.2 ст. 8 муниципального контракта от 28.06.2013г. № 0190300003713000362-0094345-01: основанием для отказа от исполнения контракта является задержка Подрядчиком начала производства работ более чем на две недели, по причинам, не зависящим от Заказчика. Обозначенное в п. 8.2.1 условие предусмотрено муниципальным контрактом в соответствии с гражданским законодательством, а именно п. 2 ст. 715 Гражданского кодекса РФ.

При этом в соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона РФ от 21.07.2005 № 94-ФЗ «Законодательство Российской Федерации о размещении заказов основывается на положении Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации...», соответствии с ч. 1 ст. 1 указанного закона он регулирует отношения, связанные с размещением заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных муниципальных нужд, а не вопросы исполнения и расторжения государственных муниципальных контрактов на выполнение подрядных работ для государственных нужд.

Согласно ст. 768 Гражданского кодекса РФ к отношениям по государственным или муниципальным контрактам на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд в части, не урегулированной Гражданским кодексом РФ, применяется закон о подрядах для государственных или муниципальных нужд.

Названная статья предусматривает принятие отдельного закона о подрядах для государственных и муниципальных нужд, однако соответствующий закон до настоящего времени не принят.

При таких обстоятельствах в регулировании подрядных работ для государственных и муниципальных нужд приоритетное значение остается за нормами Гражданского кодекса РФ: в части, не урегулированной статьями 763 - 767 Кодекса, должны применяться в зависимости от вида подрядных работ положения параграфа 3 или 4 главы 37 Кодекса, а затем - общие положения о договоре подряда (параграф 1 главы 37 Гражданского кодекса).

Ни статьи 763 - 767, ни положения параграфов 3, 4 главы 37 Кодекса не регулируют вопросы одностороннего отказа заказчика от исполнения договора, в связи с чем подлежат применению общие положения о подряде.

Таким образом, основания для отказа от исполнения контракта, предусмотренные в ч. 8.2 ст. 8 муниципального контракта № 0190300003713000362-0094345-01, установлены соглашением сторон в соответствии с гражданским законодательством РФ.

Согласно п. 2 ст. 715 Гражданского кодекса РФ, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

В силу пункта 3 статьи 450 Гражданского кодекса в случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ

допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

Кроме того 07.06.2013 года Федеральным законом РФ № 114-ФЗ в Федеральный закон РФ от 21.07.2005 № 94-ФЗ внесены изменения.

Так в соответствии с ч. 8 ст. 9 Федерального закона № 94-ФЗ: «Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством».

Согласно ч. 1 ст. 19.2 Федерального закона № 94-ФЗ: «Заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством при условии, что это было предусмотрено контрактом».

Резюмируя вышеизложенное: отказ заказчика от исполнения муниципального контракта мотивирован ненадлежащим исполнением Подрядчиком своих обязательств и существенным нарушением условий контракта, а именно задержкой Подрядчиком начала производства работ более чем на две недели, факт ненадлежащего исполнения установлен актами рабочей комиссии МУ «Дирекция муниципального заказа» от 18.07.2013г., от 29.07.2013г., факт невыполнения работ в рамках контракта, обозначенных в ведомости объемов работ, - Подрядчиком не оспаривается, следовательно применение к отношениям сторон пункта 2 статьи 715 Гражданского кодекса обоснованно, а вывод о том, что односторонний отказ заказчика от исполнения контракта влечет его расторжение в силу части 3 статьи 450 Кодекса, является правильным.

На основании изложенного Заказчик правомерно отказался от исполнения контракта в одностороннем порядке, вследствие чего контракт расторгнут.

Относительно соблюдения порядка надлежащего уведомления Подрядчика об одностороннем отказе от исполнения контракта и соблюдении процедуры размещения информации о расторжении контракта на официальном сайте, установлено:

В соответствии с требованиями ч. 4 ст. 19.2 Федерального закона № 94-ФЗ: «Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение одного рабочего дня, следующего за датой принятия этого решения, размещается на официальном сайте и направляется поставщику (исполнителю, подрядчику) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (исполнителя, подрядчика), 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 данного уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (исполнителю, подрядчику). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (исполнителя, подрядчика) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (исполнителю, подрядчику) данного уведомления или дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (исполнителя, подрядчика) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения подтверждения или информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения на официальном сайте решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта».

Так 18.07.2013 года МУ «Дирекция муниципального заказа» действующим в силу ст. 72 Бюджетного кодекса РФ от имени муниципального образования город Ноябрьск, руководствуясь ст. 450 Гражданского кодекса РФ, ст. 19.2 Федерального закона от 25.07.2007 №94-ФЗ, п. 8.2.1 ч. 8.2 ст. 8 муниципального контракта № 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013 г., принято решение полностью отказаться от исполнения муниципального контракта № 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013 г. и расторгнуть указанный муниципальный контракт в связи с существенным нарушением его условий, а именно задержкой Подрядчиком начала производства работ более чем на две недели.

19.07.2013 года заказчик посредством факсимильной связи, а также по адресу электронной почты подрядчика уведомил ООО «МСП БИЗНЕС МИР» о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта. Факт надлежащего уведомления подрядчика подтверждается факсимильным отчетом об отправке, а также скриншотами входящих и исходящих сообщений электронной почты.

Согласно требованиям Федерального закона № 94-ФЗ решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в течение одного рабочего дня, следующего за датой принятия этого решения, а именно 19.07.2013 г. - размещено на официальном сайте.

В соответствии с ч. 5 ст. 19.2 Федерального закона № 94-ФЗ: «Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (исполнителя, подрядчика) об одностороннем отказе от исполнения контракта».

В соответствии со ст. 191 Гражданского кодекса РФ «Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало».

Таким образом, в соответствии с действующим законодательством РФ муниципальный контракт № 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013 г., считается расторгнутым - 30.07.2013 г.

Согласно ч. 14 ст. 19.2 Федерального закона № 94-ФЗ: «Информация о расторжении контракта, за исключением сведений, составляющих государственную тайну, размещается заказчиком на официальном сайте в течение одного рабочего дня, следующего за датой расторжения контракта».

Так 31.07.2013 года МУ «Дирекция муниципального заказа» на Официальном сайте РФ для размещения информации о размещении заказов опубликованы сведения о расторжении муниципального контракта № 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013 г.

От ООО «МСП БИЗНЕС МИР» получены следующие объяснения причин уклонения от исполнения муниципального контракта № 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013г на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, расположенного по адресу: г. Ноябрьск, ул. Шевченко, д.74.

28.06.2013 г. между Муниципальным учреждением "Дирекция муниципального заказа (далее Заказчик) и Обществом с ограниченной ответственностью «МСП БИЗНЕС МИР» (далее Подрядчик), был заключен Муниципальный контракт 0190300003713000362-0094345-01 (далее по тексту - контракт) на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации (далее по тексту - работы) в помещении

участкового пункта полиции № 3, ул. Шевченко, д. 74, г. Ноябрьск (далее по тексту - объект). Правовым основанием для заключения контракта является протокол заседания единой комиссии по подведению итогов открытого аукциона в электронной форме 193-13-АЭ от 13.06.2013 г.

19.07.2013г. от Заказчика в адрес Подрядчика поступило Решение об одностороннем отказе от исполнения Муниципального контракта на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, ул. Шевченко, д. 74 г. Ноябрьск номер 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013г., принятое на доводах заказчика, о том, что Подрядчиком произведена задержка начала производства работ более чем на две недели, влекущая за собой последствия, предусмотренные п. 8.2.1. контракта о возможности принятия решения об отказе исполнения обязательств по контракту Заказчиком в одностороннем порядке. В соответствии с п. 1 ст. 314 Гражданского кодекса РФ: "Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода".

Согласно п. 1.3. Контракта Подрядчик обязуется приступить к выполнению работы с момента подписания настоящего контракта. Полностью завершить работы, предъявить объект в полной строительной готовности с комплектом исполнительной документации в срок до 20 июля 2013 года.

Надлежащее исполнение Муниципального контракта включает в себя очередность проведения работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации. Подготовительные работы, монтажные работы, пусконаладочные работы и ввод в эксплуатацию являются очередным этапом создания пожарной системы безопасности объекта. От качественного выполнения этих работ не меньше, чем от принятых проектных решений зависит надежная работа охранно-пожарной сигнализации. Монтажные работы осуществляются только на основе предварительно разработанных решений по организации технологии производства работ, которые должны быть приняты в проектах производства, в связи с чем, до начала монтажных работ подрядчиком осуществлялись подготовительные работы:

- изучение проектно-сметной документации и детальное ознакомление с условиями производства работ;
- разработка проекта производства работ, исполнительных схем и расчетов;
- формирование комплексной и специализированной бригады, обеспечение работников необходимыми средствами индивидуальной защиты и инструментом;
- заказ и закуп оборудования и материалов, предназначенных для монтажа на объекте в соответствии с требованиями ГОСТ;

К своим обязательствам в рамках Муниципального контракта номер 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013 г. Подрядчик приступил с момента подведения итогов аукциона в электронной форме 193-13-ЛЭ от 13.06.2013 г.

Статья 55 Гражданского процессуального кодекса РФ закрепляет, что «доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей,

заклучений экспертов».

В соответствии со ст. 71 Гражданского процессуального кодекса РФ электронное письмо относится к письменным доказательствам, т.к. «письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела, акты, договоры, справки, деловая корреспонденция, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи, либо иным позволяющим установить достоверность документа способом», в связи с чем, в совокупности выше указанных норм, электронное письмо является доказательством в гражданском процессе. Переписка, полученная посредством электронной связи, содержит важные для рассмотрения дела сведения, оценку которым даст суд. Документы, полученные посредством факсимильной или электронной связи, Гражданский процессуальный кодекс РФ прямо относит к письменным доказательствам. Таким образом, возможность использования электронной переписки в качестве письменных доказательств, прямо предусмотрена Гражданским процессуальным кодексом РФ.

С 13.06.2013г. Подрядчиком осуществлялась работа по заказу и закупке необходимых материалов и оборудования для выполнения работ по контракту, что подтверждается перепиской с менеджерами компании поставщика материалов и оборудования ООО "Луис+Урал".

С момента подписания контракта Подрядчиком осуществлялось изучение проектно-сметной документации и детальное ознакомление с условиями производства работ, а так же разработка проекта производства работ. Передача информации со сметным и проектным отделами Подрядчика осуществлялась по средствам электронной связи, что подтверждается соответствующей перепиской (Электронное письмо от Наумовой в адрес busmir@mail.ru от 02.07.2013г.; Электронное письмо в адрес Риммы Гильмизяновой от busmir@mail.ru 04.07.2013г.; Электронное письмо от rimma_0802@mail.ru busmir@mail.ru от 18.07.2013 г.).

С 17.06.2013г. по средствам электронной и телефонной связи Подрядчиком велись переговоры с Заказчиком по вопросам осуществления работ в рамках контракта, в частности с куратором Виктором Витальевичем Межирицким, со специалистом тыла ОМВД России по г. Ноябрьску Дмитрием Евгеньевичем Жониним, со специалистом договорного отдела Заказчика Тухватшиной Екатериной, с начальником тыла ОМВД России по г. Ноябрьску Сергеем Владимировичем Усенко.

Начало работ в рамках Муниципального контракта подтверждаются вышеуказанными обстоятельствами, в частности осуществление действий направленных на выполнение работ в рамках контракта.

Согласно п. 4 ч. 4 ст. 41.5 Федерального закона 94-ФЗ от 21.07.2005г. в извещении о проведении открытого аукциона в электронной форме указываются: предмет контракта с указанием количества поставляемого товара, объема выполняемых работ, оказываемых услуг. Разделом 9 части 1 документации об открытом аукционе в электронной форме 193-13-ЭА информационной карты участникам размещения заказа на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации определено, что объем выполнения работ должен быть осуществлен в соответствии с ведомостью объемов работ (приложение 1 к документации ОАЭФ 193-13-ЭА). В свою очередь приложением 1 (ведомость объемов работ) к документации об открытом аукционе в электронной форме 193-13-ЭА четко определен объем подлежащих выполнению работ, о чем Заказчик подтвердил в своем письме № 3529 от

23.07.2013 г.

Согласно п. 3.2.5. Муниципального контракта Заказчик обязуется выполнить в полном объеме свои обязательства, предусмотренные условиями настоящего контракта, а также установленные главой 37 Гражданского кодекса.

Гражданский кодекс РФ в п. 1 ст. 716 предусматривает обязанность Подрядчика уведомить Заказчика и, до получения от него указаний, приостановить работу при обнаружении:

- непригодности или недоброкачества предоставленных Заказчиком материалов, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

- возможных неблагоприятных для Заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

- иных не зависящих от Подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

В процессе проведения работ были выявлены объемы работ не предусмотренные Муниципальным контрактом в ведомости объемов работ, которые препятствовали надлежащему выполнению работ в рамках Муниципального контракта номер 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013г. и грозящие годности и прочности результатов работ, в том числе создающие условия не позволяющие завершить работы в срок предусмотренный контрактом, о чем Подрядчик руководствуясь ст. 716 Гражданского кодекса уведомил Заказчика до момента окончания срока проведения работ по Муниципальному контракту, с целью получения дальнейших указаний по проведению работ (письмо исх. № 13 - 01 от 18.07.2013г.)

Однако, в нарушение условий Муниципального контракта номер 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013г. и Гражданского законодательства РФ, Заказчиком данное обращение было проигнорировано. В связи, с чем работы по контракту были приостановлены Подрядчиком 18.07.2013г. (письмо б/н от 18.07.2013г.).

Заказчиком 19.07.2013г. на официальном сайте Российской федерации для размещения информации о размещении заказов (www.zakupki.gov.ru) о Подрядчике распространены не соответствующие действительности сведения, порочащие его деловую репутацию и наносящие ущерб его взаимоотношениям с партнерами, а именно: решение об одностороннем отказе от исполнения Муниципального контракта на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции №3, ул. Шевченко, д. 74 от 28.06.2013 г. номер 0190300003713000362-0094345-01, основанное на доводах Заказчика о том, что Подрядчиком нарушены сроки начала производства работ по контракту.

Кроме того ООО «МСП БИЗНЕС МИР» сообщает, что в настоящий момент в Арбитражном суде Ямало-Ненецкого автономного округа находится иск ООО «МСП БИЗНЕС МИР» к МУ «Дирекция муниципального заказа» о признании недействительным Решения Муниципального учреждения «Дирекция муниципального заказа» об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, ул. Шевченко, д. 74 от 28.06.2013 г., № 0190300003713000362-0094345-01" номер дела А 813542/2013 от 01.08.2013 г.

Также 08.08.2013г. в Арбитражный суд Ямало-Ненецкого автономного округа

было направлено ходатайство об обеспечении иска в виде приостановления действия решения муниципального учреждения «Дирекция муниципального заказа» об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, ул. Шевченко, д. 74, № 0190300003713000362-0094345-01 от 28.06.2013.

Между тем, на момент заседания Комиссии заявление, направленное в Арбитражный Суд ЯНАО, оставлено без движения.

Следовательно, решение вопроса о включении ООО «МСП БИЗНЕС МИР» в реестр недобросовестных поставщиков не может быть оставлено антимонопольным органом без рассмотрения, либо отложено. Срок проведения проверки по факту уклонения от исполнения контракта установлен ст. 19 Закона о размещении заказов, а именно 10 рабочих дней.

Кроме того, доводы Общества не принимаются во внимание по причине того, что непосредственно работы по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3 так и не были начаты ООО «МСП БИЗНЕС МИР».

При указанных обстоятельствах Комиссия признает ООО «МСП БИЗНЕС МИР» уклонившимся от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, расположенного по адресу: г. Ноябрьск, ул. Шевченко, д.74 (извещение № 0190200000312006088).

На основании вышеизложенного, руководствуясь ч. 2 ст. 19 Закона о размещении заказов, Комиссия

РЕШИЛА:

Включить в реестр недобросовестных поставщиков сведения о победителе открытого аукциона в электронной форме на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, расположенного по адресу: г. Ноябрьск, ул. Шевченко, д.74 (извещение № 0190200000312006088) – ООО «МСП БИЗНЕС МИР» (...), в связи с его уклонением от исполнения муниципального контракта на выполнение работ по монтажу охранно-пожарной сигнализации в помещении участкового пункта полиции № 3, расположенного по адресу: г. Ноябрьск, ул. Шевченко, д.74 для нужд муниципального заказчика – МУ «Дирекция муниципального заказа» города Ноябрьск сроком на два года.