



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА
УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Архангельской области**

ул. К. Либкнехта, 2, г. Архангельск, 163000
Тел.: (8182) 20-73-21, факс: (8182) 21-54-45
e-mail: to29@fas.gov.ru

№ 04-03/5215
На № _____ от _____

Дело № РНП-29-93

Заказчик:

ГКУ Архангельской области
«Дорожное агентство
«Архангельскавтодор»
163072, г.Архангельск, ул.Комсомольская,
д.38, корп.2
e-mail: 213448@ador.ru

Участник закупки:

ООО "ПАРТНЕР С"
109382, Москва, ул.Совхозная, д.10А,
стр.1
E-mail: 6030299@mail.ru

РЕШЕНИЕ

14 ноября 2016 года

г. Архангельск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Короткова И.Ю. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок,

Члены комиссии:

Крупчак Т.С. Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок,
Мальшева О.С. Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации», Приказа Архангельского УФАС России от 09.09.2016 № 250,

в присутствии представителей от:

Заказчика: Анисимова И.В. (доверенность от 06.05.2015 № 59-15/08-05), слушателя – Колобовой Е.В. (паспорт);

Участника закупки: Попиковой Т.Е. (доверенность от 21.09.2016 № 6/н);

УСТАНОВИЛА:

28 октября 2016 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ГКУ Архангельской области «Дорожное агентство

«Архангельскавтодор» (далее - Заказчик) о включении сведений об ООО "ПАРТНЕР С" в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, государственный контракт от 01.08.2016 № 02-ФТВ на выполнение работ по ликвидации колеи, устранению деформаций и повреждений покрытия и других отдельных видов работ по содержанию на автомобильной дороге Долматово - Няндомы - Каргополь - Пудож км 43+820 - км 53+170 в Вельском районе Архангельской области (извещение № 0124200000616003389) с ООО "ПАРТНЕР С", расторгнут, в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России в результате осуществления проверки факта одностороннего расторжения от исполнения государственного контракта и проведения на основании части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановой проверки установила следующее.

24.06.2016 Уполномоченным органом – Контрактным агентством Архангельской области, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0124200000616003389 о проведении электронного аукциона и документация об электронном аукционе на право заключения государственного контракта на выполнение работ по ликвидации колеи, устранению деформаций и повреждений покрытия и других отдельных видов работ по содержанию на автомобильной дороге Долматово - Няндомы - Каргополь - Пудож км 43+820 - км 53+170 в Вельском районе Архангельской области (далее – документация об аукционе).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта – 100 170 557,00 рублей.

19.07.2016 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки ООО "ПАРТНЕР С", предложивший цену контракта 99 168 851,42 рубль.

01.08.2016 между Заказчиком и ООО "ПАРТНЕР С" (далее – Подрядчик) заключен государственный контракт № 02-ФТВ (далее – государственный контракт) на выполнение работ по ликвидации колеи, устранению деформаций и повреждений покрытия и других отдельных видов работ по содержанию на автомобильной дороге Долматово - Няндомы - Каргополь - Пудож км 43+820 - км 53+170 в Вельском районе Архангельской области.

В соответствии с пунктом 6 раздела II «Сведения о работах, на выполнение которых осуществляется закупка, и об условиях контракта» работы по государственному контракту выполняются с момента заключения государственного контракта в течении 50 календарных дней (по 20 сентября 2016 года).

16 сентября 2016 года Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта в связи существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика, а именно: «по состоянию на 15.09.2016 ООО «ПАРТНЕР С» из 5 видов работ, предусмотренных Контрактом, полностью выполнен только 1 вид работ – ликвидация колеи фрезерованием на глубину 5 см. При таких обстоятельствах очевидно, что окончание Обществом работ в срок, т.е. 20.09.2016, становится явно невозможным».

Частью 12 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрено, что 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.

Согласно информации с официального сайта решение от 16.09.2016 об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 01.08.2016 № 02-ФТВ было размещено Заказчиком в разделе «информация об изменении контракта» «Дополнительная информация о закупках, контрактах».

16.09.2016 направлено Подрядчику по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу Подрядчика, указанному в государственном контракте (идентификационный номер почтового уведомления №16307296028628).

Исходя из данных почтового уведомления – датой надлежащего уведомления Подрядчика является 17.10.2016.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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.

Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым с 28.10.2016.

Согласно части 26 статьи 95 «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.

В ходе рассмотрения дела установлено, что информация о расторжении государственного контракта размещена Заказчиком на официальном сайте в карточке контракта 02.11.2016, реестровая запись государственного контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено». Следовательно, порядок одностороннего расторжения контракта Заказчиком соблюден.

Частью 6 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе» определено, что в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 указанной статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Информация, предусмотренная частью 6 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России 28.10.2016, в установленный законом срок.

Одновременно с процедурой расторжения, инициированной Заказчиком, Подрядчик на основании части 19 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» также принял решение об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта, уведомив Заказчика заказным письмом, телергаммой и по электронной почте, по причине неподписания актов скрытых работ, подтверждающие факт выполнения фрезерования в нарушение пунктов 4.1 и 4.2 государственного контракта и требований законодательства, действующего на территории РФ.

Указанные уведомление о вручении заказного письма (идентификационный номер почтового уведомления №10938202028744) и телеграмма (вх. Номер 0018 от 23.09.2016) получены Заказчиком 23.09.2016.

В соответствии с частью 20 статьи 95 ФЗ «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.

На основании части 21 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» 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.

Исходя из вышеприведенных норм, датой надлежащего уведомления является дата уведомления и передачи Заказчику письма Подрядчика об отказе от исполнения контракта - 23.09.2016.

Следовательно, контракт считается расторгнутым по инициативе Подрядчика с 04.10.2016, с соблюдением порядка одностороннего расторжения контракта.

Однако, Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что законодательство о контрактной системе, в силу публичности государственных контрактов, ограничивает волю сторон при расторжении контрактов. Так, в частности, статья 95 ФЗ «О контрактной системе», связывает действия поставщика (подрядчика, исполнителя) по одностороннему расторжению государственного контракта (договора) с существенными нарушениями со стороны заказчика.

Статьей 95 ФЗ «О контрактной системе» предусмотрена возможность расторжения государственного контракта (договора) со стороны подрядчика (поставщика, исполнителя) исключительно в случае существенных нарушений со стороны заказчика.

Решение Подрядчика об отказе от исполнения обязательств по государственному контракту послужило неподписанием Заказчиком актов скрытых работ, подтверждающие факт выполнения фрезерования в нарушение пунктов 4.1 и 4.2 государственного контракта.

Согласно пункту 4.1 государственного контракта, после завершения работ или какой-либо ее части (согласованной Сторонами) Подрядчик в течении 5 (пяти) дней представляет **Заказчику:**

- акт о приемке выполненных работ (форма № КС-2);
- справку о стоимости выполненных работ и затрат (форма № КС-3);
- документы, подтверждающие стоимость материалов (при необходимости);
- счет – фактуру (счета).

Пунктом 4.2 государственного контракта определено, что приёмка выполненных работ осуществляется Заказчиком по акту приемки-сдачи выполненных работ (КС-2) и затрат (КС-3) в течение 5 (пяти) рабочих дней со дня получения указанной в пункте 4.1 указанного государственного контракта документации. Работы считаются принятыми, если предоставляемые документы подписаны специалистом филиала Заказчика (РДО).

Комиссия Архангельского УФАС России, заслушав доводы представителей Заказчика и изучив представленные материалы, установила, что Подрядчик, принимая решение о необходимости подписания актов скрытых работ исходил из подпункта «г» пункта 2 части 5 Приказа Минтранса России от 16.11.2012 N 402 "Об утверждении Классификации работ по капитальному ремонту, ремонту и содержанию автомобильных дорог" (далее – Приказ Минтранса №402), считая, что выполняет «работы по ремонту дорог».

Согласно подпункту «г» пункта 2 части 5 Приказ Минтранса №402 при ремонте дорожных одежд производится ликвидация колея глубиной до 50 мм и других неровностей методами фрезерования, термопрофилирования или холодной регенерации старых конструктивных слоев с добавлением органических и неорганических материалов и укладкой нового слоя покрытия или поверхностной обработки, защитного слоя.

По данным пункта «б» части 4.3.38 ОДМ «Методические рекомендации по ремонту и содержанию автомобильных дорог общего пользования» приемке выполненных работ и оценке качества подлежат работы, которые впоследствии будут частично или полностью скрыты, с целью проверки правильности их выполнения - приемка (освидетельствование) скрытых работ. Приемку осуществляет комиссия под председательством представителя вышестоящей организации или заказчика в составе главного инженера, мастера (бригадира) организации, выполнившей работы. Приемку оформляют соответствующим актом, к которому прикладывают расчет оценки качества работ.

Следовательно, как считает Подрядчик, Заказчик должен был провести приемку и подписать акт на скрытые работы, который фиксирует факт выполнения скрытых работ в полном объеме.

Заказчик считает, что вид работ по государственному контракту определен как «содержание автомобильных дорог», исходя из подпункта «д» пункта 2 части 6 Приказа Минтранса №402, согласно которому в состав работ по содержанию автомобильных дорог входят ликвидация колеи глубиной до 50 мм; фрезерование или срезка гребней выпора и неровностей по колеям (полосам наката) с заполнением колеи черным щебнем или асфальтобетоном и устройством защитного слоя на всю ширину покрытия.

Согласно Техническому заданию к государственному контракту №02-ФТВ от 01.08.2016 Подрядчику необходимо выполнить следующие виды работ:

1. Ликвидация колеи фрезерованием на глубину 5см;
2. Ликвидация колеи с заполнением асфальтобетонной смесью;
3. Устройство защитного слоя асфальтобетона толщиной 5 см на всю ширину покрытия;
4. Подсыпка, планировка и уплотнение обочин смесью из асфальтогранулята и песчанно-гравийной смеси (50%*50%) толщиной до 10 см;
5. Восстановление изношенных верхних слоев асфальтобетонных покрытий на отдельных участках (на заездных карманах и съездах).

Предусмотренные государственным контрактом работы, по мнению Заказчика, являются работами по содержанию автомобильных дорог и отсутствует необходимость составления акта скрытых работ.

Как следует из вышеизложенного, спор по виду выполняемых работ относится к гражданско-правовым спорам, которые могут быть разрешены только в судебном порядке.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «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.

Из пункта 11 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Правила ведения реестра), следует, что в реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя).

Комиссия Архангельского УФАС России, заслушав доводы представителей Заказчика, Подрядчика и изучив представленные материалы, установила, что решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, принятое Подрядчиком, вступило в силу раньше, чем решение, принятое Заказчиком. При этом у Комиссии Архангельского УФАС России отсутствуют полномочия о признании решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта со стороны Подрядчика незаконным, в соответствии с нормами ФЗ «О контрактной системе».

Руководствуясь пунктом 2 части 15 статьи 99, статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГКУ Архангельской области «Дорожное агентство «Архангельскавтодор» в отношении ООО "ПАРТНЕР С" (109382, Москва, ул.Совхозная, д.10А, стр.1, ИНН 7723394945), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии



И.Ю. Короткова

Члены Комиссии



Т.С. Крупчак

О.С. Малышева