

Заключение Уполномоченного по защите прав предпринимателей в Республике Карелия по обращению от 12.03.2019 года № 10-00077-ОБ

1. КОНТАКТНАЯ ИНФОРМАЦИЯ.

1. Рассматриваемое обращение

Дело № 10-00077-ОБ от 12.03.2019 г.

Заявитель: Индивидуальный предприниматель

2. КЛАССИФИКАЦИЯ ЖАЛОБЫ.

2.1. Сфера, к которой относится нарушение: нарушение условий муниципального контракта Администрацией Деревянского сельского поселения (Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»).

2.2. Тип субъекта, нарушившего права предпринимателя: орган местного самоуправления.

2.3. Наименование органа власти, нарушившего права предпринимателя: Администрация Деревянского сельского поселения.

2.4. ФИО должностного лица: Сухарев Вадим Александрович.

2.5. Должность: Глава Деревянского сельского поселения.

2.6. Классификация действия нарушителя: требования, нарушающие права предпринимателя – нарушение условий муниципального контракта.

3. ИНФОРМАЦИЯ ПО ЖАЛОБЕ.

К Уполномоченному по защите прав предпринимателей в Республике Карелия 12 марта 2019 года обратился Индивидуальный предприниматель в связи с нарушением Администрацией Деревянского сельского поселения условий муниципального контракта от 28 декабря 2018 года № 1зк-18 по уборке снега.

За восстановлением нарушенных прав Заявитель обратился в Арбитражный суд Республики Карелия (дело № А26-1580/2019).

4. МЕРОПРИЯТИЯ, ПРОВЕДЕННЫЕ ПО ИНИЦИАТИВЕ УПОЛНОМОЧЕННОГО.

4.1. Работа с Заявителем.

4.2. Изучение представленных Заявителем материалов и документов.

5. ЗАКЛЮЧЕНИЕ.

Уполномоченный установил нарушение прав Заявителя Администрацией Деревянского сельского поселения при выполнении условий муниципального контракта от 28 декабря 2018 года № 1зк-18 по уборке снега.

Имеют место нарушения пункта 1.3, пункта 2.1.7, пункта 3.2, пункта 3.4, пункта 3.5, пункта 6.2, пункта 7.4, пункта 9.3. муниципального контракта № 1зк-18 по уборке снега от 28.12.2018, условий Технического задания; пункта 2 части 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации, части 1 и 2 статьи 723 Гражданского кодекса РФ, части 2 статьи 314 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Проанализировав положения муниципального контракта № 1зк-18 по уборке снега от 28.12.2018, законодательство Российской Федерации, выявили следующие нарушения в действиях (бездействиях) Заказчика:

1. В соответствии с пунктом 1.3 Контракта Заказчик обязан принять услугу, оплатить при условии, что услуга соответствует требованию и условиям контракта. Обязанность носит абсолютный характер, не обусловлена какими-либо причинами. При этом Раздел 3 Контракта обеспечивает интересы Заказчика и Исполнителя, предусматривая определенную последовательность приема услуги и выражения отношения к качеству услуги со стороны Заказчика. Так, согласно пункта 3.4 Контракта,

Заказчик обязан принять услуги или составить акт об обнаружении недостатков. Акт об обнаружении недостатков оформляется в течение 3 рабочих дней. При этом в день подписания акта об обнаружении недостатков Заказчик обязан направить экземпляр Исполнителю. В нарушение пункта 3.4 Контракта Заказчик не составил акт об обнаружении недостатков, в обозначенный срок не направил его Исполнителю.

2. Одновременно, руководствуясь положениями пункта 3.5 Контракта, Заказчик в случае выявления недостатков во время оказания услуг имеет право потребовать их безвозмездного устранения, требование является обязательным для Исполнителя, которому предоставлен срок в 10 календарных дней для устранения выявленных недостатков. Обращаем внимание, что течение срока для устранения недостатков начинается с момента подписания акта об обнаружении недостатков. В нарушение указанного пункта Контракта Акт не составлялся. После устранения недостатков производится их приемка. Но Заказчик не обеспечил обязанность по приемке устраненных Исполнителем услуг.

3. Контракт не предусматривает разграничение недостатков предоставляемых услуг, не устанавливает их критерии и описания. Таким образом, недостатки имеют общий характер. Общая норма пункта 2.1.7 Контракта закрепляет обязанность Исполнителя устранить выявленные недостатки в кратчайшие сроки, одновременно не устанавливая право Заказчика самостоятельно определять время, являющееся кратчайшим для устранения Исполнителем недостатков услуги. Заказчик в нарушение положений условий Технического задания самостоятельно без каких-либо обоснований, фактов определил срок устранения недостатков – 1,5 часа. Условия Технического задания, являющегося частью Контракта (пункт 1.2 Контракта), устанавливают периодичность оказания услуг – в течение 4 часов после метели и отсутствия осадков. Поэтому можно предположить, что не только оказание услуги, но и устранение выявленных и зафиксированных в

Акте недостатков осуществляется с учетом возможности, т.е. не ранее окончания метели и в отсутствие осадков. Данные сроки с учетом погодных условий являются разумными.

4. Контрактом (пункт 6.2) предусмотрен возможный механизм компенсации недолжного выполнения Исполнителем услуги - оплата неустойки. Однако Заказчик не принял во внимание установленное право.

5. Односторонний отказ от исполнения Контракта является крайней мерой, применяемой одной из сторон. Заказчик ссылается на основание для одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренное пунктом 7.4 Контракта, что вытекает из его позиции, изложенной в Уведомлении от 21.01.2019 – абзац 6 С. 2. Указанные действия являются нарушением условий Контракта. Пунктом 7.4 Контракта предусмотрено основание для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, которое соответствует положениям гражданского законодательства Российской Федерации: отступление Исполнителя в услуге от условий Контракта или иные недостатки результата услуги, которые не были устранены в установленный Заказчиком разумный срок, либо являются существенными и неустраняемыми. Пункт 2 части 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливает, что 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. Для установления сроков устранения выявленных недостатков по причине отсутствия их критериев в Контракте следует учитывать положения части 2 статьи 314 Гражданского кодекса Российской Федерации. Однако существенный и неустраняемый характер нарушения условий Контракта со стороны Исполнителя не устанавливался, не доказывался (пункт 2 части 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации). Заказчиком нарушен порядок устранения недостатков, предусмотренный частью 1 и 2 статьи 723 Гражданского кодекса

Российской Федерации. Также Заказчиком нарушен порядок установления факта недостатков оказания услуг, оформления этого факта. В силу чего нельзя считать, что со стороны исполнителя имело место нарушение условий Контракта.

6. Необходимо учитывать и тот факт, что Исполнителем нарушен предусмотренный пунктом 9.3 Контракта порядок разрешения разногласий, возникающих в связи с исполнением и прекращением Контракта, - переговоры.

Таким образом, системное толкование условий муниципального контракта от 28 декабря 2018 года № 1зк-18 по уборке снега, Технического задания, норм гражданского кодекса Российской Федерации позволяет сделать вывод о неправомерности действий Заказчика по одностороннему отказу от исполнения Контракта, нарушения интересов Исполнителя.

6.РЕКОМЕНДАЦИИ.

Ходатайствовать о привлечении Уполномоченного в качестве третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований относительно предмета спора в судебном заседании.

Ходатайствовать о приобщении заключения Уполномоченного к материалам дела.

С уважением,

**Уполномоченный
по защите прав
предпринимателей в
Республике Карелия**



Е.Г. Гнётова