ЗАКЛЮЧЕНИЕ

054/10/5-149/2024

26 января 2024 года г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области (далее – Новосибирское УФАС России) по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры торгов и порядка заключения договоров в составе:

<...>,

рассмотрев посредством видеоконференцсвязи обращение Акционерного общества «Новосибирский завод искусственного волокна» (далее – АО «НЗИВ») (вх. № 606/24 от 16.01.2024 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об обществе с ограниченной ответственностью «СК «Градострой» (далее – ООО «СК «Градострой»), с которым договор от 18.07.2023 № 2023.230758800230-7588-266 расторгнут в одностороннем порядке в связи с односторонним отказом заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции, от исполнения договора в связи с уклонением ООО «СК «Градострой» от исполнения своих обязательств по договору,

в присутствии <...>, <...> (представитель по доверенности от 25.01.2024 г.),

в присутствии <...> (представитель по доверенности № 4 от 09.01.2024 г.),

УСТАНОВИЛА:

В Новосибирское УФАС России поступило обращение АО «НЗИВ» (вх. № 606/24 от 16.01.2024 г.) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «СК «Градострой» (633203, Новосибирская область, город Искитим, улица Лермонтова, 45, офис 2, ОГРН: 1125483003910, Дата присвоения ОГРН: 10.10.2012, ИНН: 5446014730, КПП: 544601001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работу, услуг отдельными видами юридических лиц».

Сведения о лице, в отношении которого принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков:

1. Наименование юридического лица с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора – Общество с ограниченной ответственностью «СК «Градострой»;
2. Сведения о месте нахождения юридического лица: страна – Россия

почтовый индекс – 633203;

наименование единицы административно-территориального деления страны,

муниципального образования, населенного пункта, улицы, номер дома (владения), корпуса (строения) и офиса – Российская Федерация, 633203, Новосибирская область, город Искитим, улица Лермонтова, 45, офис 2;

3. Идентификационный номер налогоплательщика: 5446014730;

4. Дата заключения ненадлежащим образом исполненного договора – 18.07.2023 (номер договора – 2023.230758800230-7588-266);

5. Сведения о договоре № 2023.230758800230-7588-266:

наименование товаров (работ, услуг) – 2001-2023-00527 оказание услуг по выполнению ремонта кровли здания Б-1;

код по Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности (ОКПД 2) – 43.91 (производство кровельных работ);

валюта договора – российский рубль;

цена договора – 24 576 677,80 рублей;

сроки выполнения работ:

- начало – в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты перечисления заказчиком аванса (с 01.08.2023);

- окончание – в течение 70 (семьдесят) календарных дней с начала выполнения работ (по 09.10.2023);

дата расторжения договора – 07.12.2023.

АО «НПЗ» сообщило следующее.

По результатам закупочной процедуры (номер закупки 230758800230, протокол № 230758800230-1 от 03.07.2023) в форме закрытого запроса предложений в электронной форме между АО «НЗИВ» (Заказчик) и ООО «СК Градострой» (Подрядчик) заключен договор строительного подряда № 2023.230758800230-7588-266 от 18.07.2023 (далее - Договор) на выполнение ремонтных работ кровли здания Б-1.

Согласно п. 3.1 Договора стоимость работ составляет 24 576 677,80 рублей.

Сроки выполнения работ (п. 1.6 Договора):

Начало - в течение 5 рабочих дней с даты перечисления Заказчиком аванса.

Окончание - в течение 70 календарных дней с начала выполнения работ.

АО «НЗИВ» в соответствии с п. 3.2.1 Договора платежным поручением № 81198 от 25.07.2023 перечислило ООО «СК Градострой» авансовый платеж по Договору в размере 7 360 500 рублей.

Таким образом, работы должны были быть выполнены в полном объеме с 01.08.2023 по 09.10.2023.

07.12.2023 АО «НЗИВ» на основании п. 10.2 Договора, п. 1, 2 ст. 450.1, п. 2 ст. 715 ГК РФ расторгло Договор в одностороннем порядке в связи с существенным нарушением условий Договора со стороны Подрядчика (исх. № 393/11528 от 07.12.2023 получен <...>).

Основанием для расторжения Договора в одностороннем порядке послужили следующие обстоятельства. На дату расторжения Договора Подрядчиком были выполнены работы только частично, на сумму 11 096 743,60 рубля.

Стоимость невыполненных работ составила 13 479 934,20 рубля.

Срок просрочки выполнения работ составил 59 дней.

В соответствии с п. 2 ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Акционерное общество «Новосибирский завод искусственного волокна» является предприятием, которое включено в сводный реестр организаций оборонно-промышленного комплекса Российской Федерации, в отношении которого (и его акционера - Государственной корпорации «Ростех») введены санкции со стороны всех стран Европейского союза, США, Швейцарии и Украины (решением совета (CFSP) 2022/2478 от 16 декабря 2022 года о внесении изменений в решение 2014/512/CFSP относительно ограничительных мер в связи с действиями России, дестабилизирующими ситуацию в Украине (стр. 70, 73). Ссылка на решение: <...>).

ООО «СК Градострой» представило следующие возражения по существу рассматриваемого вопроса.

По результатам закупочной процедуры (номер закупки 230758800230, протокол № 230758800230-1 от 03.07.2023) в форме закрытого запроса предложений в электронной форме между АО «НЗИВ» (Заказчик) и ООО «СК Градострой» (Подрядчик) заключен договор строительного подряда № 2023.230758800230-7588-266 от 18.07.2023 (далее - Договор) на выполнение ремонтных работ кровли здания Б-1.

По данным, изложенным в уведомлении № СИ/618/24,606/24 от 19.01.2024 о включении в реестр недобросовестных поставщиков, 07.12.2023 АО «НЗИВ» на основании п. 10.2 Договора, п. 1, 2 ст. 450.1, п. 2 ст. 715 ГК РФ расторгло Договор в одностороннем порядке в связи с существенным нарушением условий Договора

со стороны Подрядчика.

Эти сведения не соответствуют действительности.

По состоянию на 23.01.2024 в ООО СК «Градострой», адрес фактического нахождения которого соответствует адресу нахождения юридического лица по данным ЮГРЮЛ, никаких уведомлений от АО «НЗИВ» о расторжении договора почтовой связью и на адреса электронной почты не поступало.

Доводы обращения АО «НЗИВ» о существенном нарушении условий Договора со стороны Подрядчика ООО СК «Градострой» не соответствуют действительности.

02.08.2023 должностное лицо АО «НЗИВ», а именно начальник отдела капитального строительства АО «НЗИВ» <...> физически воспрепятствовал и потребовал приостановления начала ремонтных работ по кровле на Здании Б-1 (над помещениями с документацией, ОКС), пояснив это тем, что в здании находится ценная служебная документация, и есть риск её повреждения в случае, если при проведении ремонтных работ пойдут затяжные проливные дожди.

Для того, чтобы подстраховать себя и закрепить данный факт воспрепятствования выполнению строительных работ ООО СК «Градострой» подготовило соответствующий акт от 02.08.2023 г., в котором расписался начальник ОКС заказчика <...>, подтвердив тем самым вышеизложенные созданные им препятствия для начала выполнения работ на здании Б-1.

Таким образом, имелись объективные, непреодолимые препятствия, находящиеся вне контроля подрядчика, не позволившие ему исполнить обязательство в установленные сроки при проявлении должной степени внимательности и осмотрительности.

В дальнейшем ООО СК «Градострой» стало ожидать указаний или уведомления от заказчика о необходимости возобновления работ и не приступало к выполнению работ на вышеназванном участке крыши Здания Б-1.

А заказчик АО «НЗИВ», продолжая в соответствии с подписанным <...> актом, одобрять действия подрядчика ООО СК «Градострой» по невыходу для проведения ремонтных работ на кровле Здания Б-1 (над помещениями с документацией, ОКС), в период после даты начала работ 01.08.2023 и по состоянию на 23.01.2024 не направил подрядчику ООО СК «Градострой» ни одной претензии или письма по этому поводу, в связи с тем, что работы не ведутся.

В настоящее время ООО СК «Градострой» ожидает уведомление от заказчика АО «НЗИВ» о возможности приступить к выполнению ремонтных работ на кровле Здания Б-1 (над помещениями с документацией, ОКС), которое до сих пор не поступило.

Никакой вины ООО СК «Градострой» в том, что указанные работы не выполнены, нет.

Рассмотрев представленные документы, Комиссия Новосибирского УФАС России приходит к следующим выводам.

По результатам закупочной процедуры (номер закупки 230758800230, протокол №

230758800230-1 от 03.07.2023) в форме закрытого запроса предложений в электронной форме между АО «НЗИВ» (Заказчик) и ООО «СК Градострой» (Подрядчик) заключен договор строительного подряда № 2023.230758800230-7588-266 от 18.07.2023 (далее - Договор) на выполнение ремонтных работ кровли здания Б-1.

Согласно п. 3.1 Договора стоимость работ составляет 24 576 677,80 рублей.

Сроки выполнения работ (п. 1.6 Договора):

Начало - в течение 5 рабочих дней с даты перечисления Заказчиком аванса.

Окончание - в течение 70 календарных дней с начала выполнения работ.

АО «НЗИВ» в соответствии с п. 3.2.1 Договора платежным поручением № 81198 от 25.07.2023 перечислило ООО «СК Градострой» авансовый платеж по Договору в размере 7 360 500 рублей.

Таким образом, работы должны были быть выполнены в полном объеме с 01.08.2023 по 09.10.2023.

07.12.2023 АО «НЗИВ» на основании п. 10.2 Договора, п. 1, 2 ст. 450.1, п. 2 ст. 715 ГК РФ расторгло Договор в одностороннем порядке в связи с существенным нарушением условий Договора со стороны Подрядчика (исх. № 393/11528 от 07.12.2023 получен директором ООО «СК Градострой» <...>). Указанное подтверждается, согласно пояснениям и представленной копии документа, подписью директором ООО «СК Градострой» <...>

Основанием для расторжения Договора в одностороннем порядке послужили следующие обстоятельства. На дату расторжения Договора Подрядчиком были выполнены работы только частично, на сумму 11 096 743,60 рубля.

Стоимость невыполненных работ составила 13 479 934,20 рубля.

Срок просрочки выполнения работ составил 59 дней.

При этом, согласно представленным на рассмотрение документам, 07.12.2023 года между АО «НЗИВ» (Заказчик) и ООО «СК Градострой» (Подрядчик) было заключено дополнительное соглашение № 3 к рассматриваемому договору, согласно которому подрядчик признает, что нарушил по своей вине срок выполнения работ, установленный п. 1.6 Договора, срок просрочки выполнения работ составил 59 дней.

ООО «СК Градострой» пояснило, что указанные сведения не соответствуют действительности.

По состоянию на 23.01.2024 в ООО СК «Градострой», адрес фактического нахождения которого соответствует адресу нахождения юридического лица по данным ЮГРЮЛ, никаких уведомлений от АО «НЗИВ» о расторжении договора почтовой связью и на адреса электронной почты не поступало.

Доводы обращения АО «НЗИВ» о существенном нарушении условий Договора со стороны Подрядчика ООО СК «Градострой» не соответствуют действительности.

02.08.2023 должностное лицо АО «НЗИВ», а именно начальник отдела капитального строительства АО «НЗИВ» <...> физически воспрепятствовал и потребовал приостановления начала ремонтных работ по кровле на Здании Б-1 (над помещениями с документацией, ОКС), пояснив это тем, что в здании находится ценная служебная документация, и есть риск её повреждения в случае, если при проведении ремонтных работ пойдут затяжные проливные дожди. Факт воспрепятствования выполнению строительных работ ООО СК «Градострой» подготовило соответствующий акт от 02.08.2023 г., в котором расписался начальник ОКС заказчика <...>, подтвердив тем самым вышеизложенные созданные им препятствия для начала выполнения работ на здании Б-1.

Таким образом, имелись объективные, непреодолимые препятствия, находящиеся вне контроля подрядчика, не позволившие ему исполнить обязательство в установленные сроки при проявлении должной степени внимательности и осмотрительности.

В дальнейшем ООО СК «Градострой» стало ожидать указаний или уведомления от заказчика о необходимости возобновления работ и не приступало к выполнению работ на вышеназванном участке крыши Здания Б-1.

АО «НЗИВ», продолжая в соответствии с подписанным <...> актом, одобрять действия подрядчика ООО СК «Градострой» по невыходу для проведения ремонтных работ на кровле Здания Б-1 (над помещениями с документацией, ОКС), в период после даты начала работ 01.08.2023 и по состоянию на 23.01.2024 не направил подрядчику ООО СК «Градострой» ни одной претензии или письма по этому поводу, в связи с тем, что работы не ведутся.

В настоящее время ООО СК «Градострой» ожидает уведомление от заказчика АО «НЗИВ» о возможности приступить к выполнению ремонтных работ на кровле Здания Б-1 (над помещениями с документацией, ОКС), которое до сих пор не поступило.

Вины ООО СК «Градострой» в том, что указанные работы не выполнены, нет.

Согласно п. 1 ст. 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Согласно п. 63 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

С учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя.

Согласно п. 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Риск неполучения поступившей корреспонденции несет адресат. Если в юридически значимом сообщении содержится информация об односторонней сделке, то при невручении сообщения по обстоятельствам, зависящим от адресата, считается, что содержание сообщения было им воспринято, и сделка повлекла соответствующие последствия (например, договор считается расторгнутым вследствие одностороннего отказа от его исполнения).

В связи с тем, что согласно на уведомлении о расторжении договора от 07.12.2023 № 393/11528, имеется подпись директора ООО «СК Градострой» <...>, указанное уведомление о расторжении договора, исходя из установленных обстоятельств, уведомление о расторжении договора от 07.12.2023 № 393/11528 можно считаться доставленным, а действие договора прекращенным.

Согласно абз. 1 Правил направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила № 1211), данные Правила устанавливают порядок направления в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков (далее - уполномоченный орган), в том числе, сведений о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении

Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

В соответствии с ч. 2 ст. 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Таким образом, учитывая все вышеизложенное, Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителях) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

При этом основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является такое неисполнение лицом обязательств по договору, которое предполагает недобросовестное поведение.

Неисполнение лицом обязательств по договору может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, осуществленных с указанной целью, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению норм и правил, необходимых для исполнения договора, то есть создает условия, влекущие невозможность его исполнения.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств. При этом одним из последствий такого включения может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции Российской

Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционного защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Нарушение участником закупки своих обязательств при исполнении договора при отсутствии у него умышленного, виновного и недобросовестного намерения уклониться от их исполнения не может являться основанием для включения сведений о таком лице в реестр недобросовестных поставщиков.

В данном случае действительно ООО «СК Градострой» до окончания срока действия договора работы в полном объеме выполнены не были, однако, исходя из представленных Комиссии Новосибирского УФАС России пояснений и доказательств следует, что в действиях ООО «СК Градострой» не усматривается намеренное, недобросовестное и умышленное уклонение от исполнения договора, поскольку его неисполнение обусловлено, в том числе, независящими от ООО «СК Градострой» обстоятельствами.

Также при рассмотрении материалов учтены пояснения ООО «СК Градострой» о том, что Общество не имело умысла уклониться от исполнения договора, работы по договору были выполнены частично, в подтверждение чего имеется дополнительное соглашение к договору № 3.

Согласно сведениям из реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведения об ООО «СК Градострой» ранее не включалось Федеральной антимонопольной службой в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В связи с изложенным, Комиссия Новосибирского УФАС России считает, что в действиях ООО «СК Градострой» отсутствует умышленное уклонение от исполнения договора и выполнения принятых по нему обязательств.

При таких обстоятельствах, оценивая все имеющиеся факты, комиссия антимонопольного органа приходит к выводу о том, что на основании вышеизложенного, невозможно сделать вывод о недобросовестности ООО «СК Градострой» при исполнении договора в рамках данной закупки.

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года,

Учитывая изложенные обстоятельства, руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», пунктом 5.3.4. Положения о ФАС России, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации № 331 от 30.06.2004 года, пунктом 7.10. Положения о территориальном органе ФАС России, утвержденного Приказом ФАС России № 649/15 от 23.07.2015 года, Постановлением Правительства Российской Федерации № 1211 от 22.11.2012 года,

ЗАКЛЮЧИЛА:

Признать имеющиеся материалы недостаточными для внесения сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «СК «Градострой» (633203, Новосибирская область, город Искитим, улица Лермонтова, 45, офис 2, ОГРН: 1125483003910, Дата присвоения ОГРН: 10.10.2012, ИНН: 5446014730, КПП: 544601001) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».