

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-703/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«03» октября 2023 года

г. Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия) в составе:

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии представителя государственного казенного учреждения Республики Бурятия «Управление капитального строительства правительства Республики Бурятия» (далее – ГКУ РБ «УКС ПРБ», Заказчик) <...> (доверенность от 07.11.2022), в отсутствие общества с ограниченной ответственностью «Витим» ИНН 0326553339 (далее – ООО «Витим», Подрядчик), уведомленного о времени и месте рассмотрения обращения письмом № ИБ/2482/23 от 27.09.2023,

рассмотрев обращение ГКУ РБ «УКС ПРБ» (вх. № № 3598-ЭП/23 от 26.09.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Витим» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Строительство корпуса № 2 на 176 учащихся МБОУ «Хоринская средняя общеобразовательная школа № 1 им. Д.Ж. Жанаева» в с. Хоринск Хоринского района Республики Бурятия», ИКЗ – 232032308224003260100100710004120414, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

у с т а н о в и л а:

Из обращения ГКУ РБ «УКС ПРБ» и представленного к нему решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 31.08.2023 следует, что 01.02.2023 между ГКУ РБ «УКС ПРБ» и ООО «Витим» был заключен государственный контракт № ЗГК-2023 на выполнение строительно-монтажных работ на объекте «Строительство корпуса № 2 на 176 учащихся МБОУ «Хоринская средняя общеобразовательная школа № 1 им. Д.Ж. Жанаева» в с. Хоринск Хоринского района Республики Бурятия» (далее – Контракт), по условиям которого ООО «Витим» обязалось выполнить строительно-монтажные работы на объекте. Цена Контракта – 354 052 000 руб. Конечный срок выполнения работ – 30.04.2024.

Как указывает Заказчик, ООО «Витим» работу выполняет настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным. В соответствии с графиком выполнения работ, являющимся приложением № 4 к Контракту, к настоящему времени Подрядчиком должны быть выполнены строительные работы на общую сумму 112 353 196 руб.

По состоянию на 31.08.2023 ООО «Витим» не исполнило в полной мере принятые

обязательства по Контракту, промежуточные сроки выполнения работ значительно нарушены: не предъявлено к приемке ни одного акта выполненных работ по строительству объекта. Также Подрядчиком не отработан выплаченный Заказчиком аванс в размере 35 605 307,00 руб.

В соответствии с пунктом 2 статьи 715 Гражданского Кодекса Российской Федерации, частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пунктом 18.7 Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Учитывая изложенные обстоятельства, Заказчик настаивает на включении ООО «Витим» в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Витим» на рассмотрение дела не явилось, каких-либо пояснений и документов, свидетельствующих об отсутствии недобросовестного поведения, не представило.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

01.02.2023 между ГКУ РБ «УКС ПРБ» и ООО «Витим» заключен государственный контракт № ЗГК-2023 на сумму 354 052 000 руб.

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Подрядчик обязуется выполнить строительно-монтажные работы на объекте «Строительство корпуса № 2 на 176 учащихся МБОУ «Хоринская средняя общеобразовательная школа № 1 им. Д.Ж. Жанаева» в с. Хоринск Хоринского района Республики Бурятия» (далее – «Объект»), а также иные Работы, определенные в Контракте и Технической документации, и сдать результат Работ Заказчику в сроки, предусмотренные контрактом в соответствии с графиком выполнения работ по строительству, который является приложением № 4 к Контракту и его неотъемлемой частью, а Заказчик обязуется принять и оплатить результат Работ в порядке, предусмотренном Контрактом.

Описание и основные характеристики Объекта, обязательные для Подрядчика требования к выполнению Работ и результату Работ установлены в Технической документации, под которой подразумевается комплект документов, определяющих объем и содержание Работ и предъявляемые к ним требования, Проектную документацию, Исходно-разрешительную документацию и Организационно-технологическую документацию (пункт 1.4 Контракта).

В силу пункта 1.5 Контракта результатом выполненной работы по контракту, предметом которого являются строительство объекта капитального строительства, является построенный объект капитального строительства, в отношении которого получено заключение органа государственного строительного надзора о соответствии построенного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов, и заключение федерального государственного экологического надзора в случаях, предусмотренных частью 7 статьи 54 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Объем и содержание Работ определяется в соответствии с Технической документацией и Контрактом (пункт 2.1 Контракта).

Согласно пункту 2.2 Контракта к Технической документации в соответствии с Контрактом относятся:

2.2.1. Исходно-разрешительная документация для строительства Объекта, передаваемая Заказчиком Подрядчику, в том числе:

а) Проектная документация, получившая положительное заключение государственной

экспертизы проектной документации и государственной экологической экспертизы, если законодательством Российской Федерации предусмотрено проведение такой экспертизы;

б) результаты инженерных изысканий, получившие положительное заключение государственной экспертизы;

в) разрешение на строительство;

г) градостроительный план земельного участка;

д) технические условия подключения (технологического присоединения) Объекта к сетям инженерно-технического обеспечения и СТУ (при наличии);

е) иная Исходно-разрешительная документация, указанная в Приложении № 1 к Контракту.

2.2.2. Организационно-технологическая документация, разрабатываемая и утверждаемая Подрядчиком на основе Исходно-разрешительной документации, переданной Заказчиком Подрядчику в порядке, установленном в настоящем разделе Контракта.

В соответствии с пунктом 5.7 Контракта оплата по Контракту производится Заказчиком, исходя из объема работ и цены контракта, в соответствии с графиком оплаты работ, графиком выполнения работ (Приложения № 3, № 4 к Контракту) в следующем порядке:

5.7.1. Заказчик обязан произвести предоплату (оплатить аванс) Подрядчику в размере 30 % от цены контракта не позднее 180 календарных дней с даты заключения контракта на основании выставленного Подрядчиком счета, если иной срок не установлен законодательством Российской Федерации.

5.7.2. Текущие платежи производятся Заказчиком в следующем порядке:

- стоимость работ оплачивается Государственным заказчиком за фактически выполненные Подрядчиком и принятые Государственным заказчиком объемы работ в соответствии с Графиком выполнения работ (приложение № 4 к контракту). Оплата данных работ производится путем перечисления Заказчиком денежных средств на расчетный счет Подрядчика в срок не более 7 рабочих дней с даты подписания документа, подтверждающего приемку Государственным заказчиком объема работ, выполненных Генподрядчиком.

Подрядчик обязан использовать авансовый платеж путем целевого расходования сумм авансовых платежей на приобретение оборудования, запасных частей к оборудованию, материалов, а также на выполнение работ. Нецелевое использование авансовых платежей Подрядчиком запрещено (пункт 5.9 Контракта).

В силу пункта 5.10 Контракта непогашенный авансовый платеж подлежит возврату Подрядчиком Заказчику в течение 10 (десяти) дней со дня получения Подрядчиком от Заказчика соответствующего уведомления.

Заказчик вправе в одностороннем порядке провести зачет авансовых платежей в счет уменьшения платежей, причитающихся Подрядчику на основании Актов о приемке выполненных работ и Справок о стоимости выполненных работ и затрат, до полного погашения авансовых платежей, в случае нарушения срока, установленного п. 5.10 Контракта (пункт 5.11 Контракта).

Согласно п. 10.1 Контракта для учета выполненных работ и целей осуществления текущей оплаты работ в порядке, предусмотренном Контрактом, Подрядчик ежемесячно не позднее 25 числа текущего календарного месяца направляет Заказчику следующие отчетные документы:

- подписанные со своей стороны Акт о приемке выполненных работ, Общий журнал работ по

форме № КС-6 и Справку по форме КС-3 в 6 (шести) экземплярах;

- исполнительную документацию на выполненные в полном объеме работы в составе и объеме, предусмотренных Контрактом;
- иную отчетную документацию, предусмотренную Контрактом.

На основании пункта 5.12 Контракта приемка и оплата выполненных работ, в том числе их отдельных этапов, осуществляется на основании первичных учетных документов, подтверждающих их выполнение, составленных после завершения выполнения конструктивных решений (элементов), комплексов (видов) работ (этапов работ) на основании Сметы контракта, графика выполнения работ и графика оплаты работ, условиями контракта, в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

В рамках исполнения настоящего контракта документом о приемке, предусмотренным частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе, является Акт о приёмке выполненных работ.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Согласно пункта 18.5 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством в порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе.

Контракт может быть прекращен Сторонами досрочно путем заключения ими соглашения о расторжении Контракта. Контракт может быть расторгнут досрочно на основании решения суда в случаях и в порядке, предусмотренном Контрактом и законодательством Российской Федерации, в том числе при установлении факта предоставления недостоверной (поддельной) независимой гарантии или содержащихся в ней сведений, а также представление независимой гарантии, не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе.

В силу пункта 18.7 Контракта Заказчик вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Контракта по основаниям и в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предварительно уведомив об этом Подрядчика за 10 (десять) дней. В частности, Государственный заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе в следующих случаях:

- если Подрядчик не приступает своевременно к исполнению контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, Заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения убытков (часть 2 статьи 715 ГК РФ);
- если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, Заказчик вправе назначить Подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении Подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от исполнения контракта (часть 3 статьи 715 ГК РФ);
- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный Государственным заказчиком разумный срок не были устранены, либо являются существенными и неустранимыми, Государственный заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения причиненных убытков (часть 3 статьи 723 ГК РФ);
- при нарушении конечного срока выполнения работы, а также иных установленных

контрактом сроков (часть 3 статьи 708 ГК РФ).

В соответствии с частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 данной статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения закрытого конкурса, закрытого аукциона, при осуществлении закупок, предусмотренных статьей 93 (за исключением закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 указанного Федерального закона), статьей 111 (в случае определения в соответствии с частью 1 статьи 111 указанного Федерального закона особенностей, предусматривающих неразмещение информации и документов в единой информационной системе, на официальном сайте при определении поставщика (подрядчика, исполнителя) и статьей 111.1 указанного Федерального закона, такое решение передается лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку или направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) с соблюдением требований законодательства Российской Федерации о государственной тайне по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте. Выполнение заказчиком требований указанной части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления считается:

1) дата, указанная лицом, имеющим право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), в расписке о получении решения об одностороннем отказе от исполнения контракта (в случае передачи такого решения лицу, имеющему право действовать от имени поставщика (подрядчика, исполнителя), лично под расписку);

2) дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, предусмотренного настоящей частью, либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, информации о возврате такого письма по истечении срока хранения (в случае направления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта заказным письмом).

Согласно почтовому идентификатору 67000084182819 решение об одностороннем отказе от исполнения контракта направлено Заказчиком 31.08.2023 в адрес ООО «Витим», 02.09.2023 – неудачная попытка вручения, 22.09.2023 – возвращено отправителю. В связи с изложенными обстоятельствами решение об одностороннем отказе было вручено Подрядчику силами Заказчика, что подтверждается подписью директора ООО «Витим».

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе является 13.09.2023.

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона 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 26.09.2023

Информация о расторжении Контракта на официальном сайте не размещалась в связи с тем, что согласно части 1 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов не включается информация о контрактах, заключенных в соответствии с пунктами 4 и 5 (за исключением контрактов, заключенных в соответствии с частью 12 статьи 93 указанного Федерального закона), пунктами 23, 42, 44, 45, пунктом 46 (в части контрактов, заключаемых с физическими лицами) части 1 статьи 93 указанного Федерального закона.

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 (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Однако, до вступления решения в силу нарушения условий Контракта Подрядчиком не были устранены.

Частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе определено, что заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 указанного Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом «б» пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом «в» пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 указанного Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с вышеуказанной нормой Заказчиком 26.09.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ООО «Витим» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносятся решения. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (ч. 7 ст. 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр

недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

При этом, участие лиц в государственных и муниципальных закупках, проводимых в рамках Закона о контрактной системе, является добровольным, следовательно, прежде чем подать заявку на участие в такой закупке и принять участие в ее проведении, лицо должно оценить свои возможности по исполнению контракта, а также проанализировать наличие у него необходимых ресурсов для исполнения контракта, в случае, если данное лицо будет признано победителем закупки.

Подрядчик, не исполнивший обязательства по Контракту, образует существенное нарушение условий контракта, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении настоящего Контракта.

Как указывает Заказчик в представленных пояснениях (вх. № 3675-ЭП/23 от 02.10.2023), ввиду существенного нарушения промежуточных сроков выполнения работ по Контракту ГКУ РБ «УКС ПРБ» 01.06.2023 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

02.06.2023 Заказчиком направлено письмо № 1214 с требованием к Подрядчику оплатить неустойку в размере 775 237,05 руб.

05.06.2023 письмом № 109 ООО «Витим» сообщило о выполнении следующих работ по Контракту: демонтаж гаража и противопожарных емкостей. В данном письме также указано, что по причине неопределения Заказчиком точки пределов земельного участка, непроведения геодезической разбивочной основы, неполучения разрешения на строительство, непередачи Подрядчику необходимых по Контракту документов, ООО «Витим» не смогло в полной мере приступить к выполнению работ. Фактически Общество приступило к выполнению работ 22.03.2023, 05.04.2023 на Объекте был готов котлован. Кроме того, выполнение работ по КС2 на сумму 6 557 683,12 руб. представлено Заказчику 22.05.2023, 01.06.2023 были выданы замечания, корректировка направлена Заказчику 02.06.2023.

09.06.2023 Заказчик принял решение об отмене решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 31.08.2023.

04.08.2023 письмом № 1703 Заказчик указала Подрядчику на отставание от графика выполнения работ, отсутствие актов о приемке выполненных работ на сумму более 101 млн. руб., а также причины отказа в приемке направленных Подрядчиком в июне 2023 года актов (несоответствие представленной документации условиям Контракта), сообщила о непогашении Подрядчиком оплаченного аванса в размере 35 605 307 руб. В связи с этим Заказчик принял решение приостановить оплату по Контракту до устранения Подрядчиком вышеизложенных причин.

31.08.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта и уведомил Подрядчика письмом № 1821. Причиной данного решения послужило значительное отставание от графика, в соответствии с которым на 31.08.2023 Подрядчиком должны быть выполнены строительные работы на общую сумму 112 353 196 руб., однако Подрядчиком не исполняются принятые обязательства, нарушены промежуточные сроки по Контракту, не предъявлено к приемке ни одного акта выполненных работ по строительству объекта.

04.09.2023 письмом № 2002 Заказчик вновь сообщил Подрядчику об отсутствии документов по исполнению Контракта, отставании от графика выполнения работ, в связи с чем, ссылаясь на пункт 5.10 Контракта, просил ООО «Витим» вернуть авансовый платеж в размере 35 605 307 руб.

08.09.2023 письмом № В-192 Подрядчик выразил несогласие с требованием Заказчика вернуть авансовый платеж, поскольку настоящий Контракт не расторгнут, продолжает действовать и исполняется ООО «Витим». Подрядчиком 22.05.2023 предъявлено Заказчику выполнение работ по КС2 на сумму 6 557 683,12 руб., на которое 01.06.2023 ГКУ РБ «УКС ПРБ» указаны замечания. Подрядчиком 02.06.2023 направлено откорректированное выполнение работ, однако замечания Заказчиком не названы, работы не приняты. Также 07.09.2023 в адрес Заказчика направлены документы (выполнение) на сумму 27 млн. руб. Кроме того, Подрядчик пояснил, что полученный аванс отработан полностью, поскольку Обществом были понесены материальные, технические, трудовые, накладные расходы.

26.09.2023 письмом № 2175 Заказчик сообщил Подрядчику о вступлении в силу решения от 31.08.2023, просил в срок до 27.09.2023 (включительно) осуществить передачу ГКУ РБ «УКС ПРБ» строительной площадки по акту приема-передачи, осуществить вывоз строительной техники (при наличии) и временных конструкций с территории объекта, передать техническую документацию (при наличии), для совершения вышеуказанных действий 27.09.2023 в 11:00 направить на объект представителя. В противном случае акт приема-передачи будет составлен Заказчиком в одностороннем порядке. Также Заказчик просил оплатить неустойку (пени – 4 644 681,07 руб., штраф – 1 770 260,00 руб.) и вернуть авансовый платеж. Ответ от Подрядчика не получен.

Относительно отказа в приемке работ на сумму 6 557 683,12 руб. представитель Заказчика, ссылаясь на пункт 10.1 Контракта, пояснила, что ввиду отсутствия исполнительной документации на выполненные работы, сертификаты, технические паспорта и другие документы, удостоверяющие качество материалов и оборудования, несоответствия представленной документации условиям Контракта о приемке выполненных работ Заказчиком не были приняты акты выполненных работ. По этим же основаниям было отказано в приемке и по остальным актам выполненных работ.

Кроме того, на заседании Комиссии представитель Заказчика сообщила о наличии противоречий в представленных Подрядчиком на приемку актах. Так, в соответствии со сметой контракта (Приложение № 1 к дополнительному соглашению № 4 к Контракту) предусмотрен снос строений, систем, вывоз мусора СВОР Х-25-18-ПОД на общую сумму 7 590 319,74 руб. Согласно справке о стоимости выполненных работ и затрат № 1 от 10.05.2023 в период с 01.02.2023 по 19.04.2023 ООО «Витим» осуществило вышеуказанные работы по сносу строений на общую сумму 7 590 319,74 руб. При этом, как указывает представитель Заказчика, данные работы Подрядчиком фактически не произведены, что подтверждается фотоснимком, сделанным 08.09.2023 в 15:40:25.

Заказчик в своих пояснениях отметил, что ООО «Витим» является подрядчиком и по другому объекту, заказчиком строительства которого выступает ГКУ РБ «УКС ПРБ» – «Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Еравнинская центральная районная больница» Поликлиника», цена контракта – 102 485 000,00 руб. (№ 0102200001622004949 от 26.12.2022). В связи с неисполнением обязательств по данному контракту, заказчиком аналогичным образом принято решение об одностороннем расторжении контракта от 31.08.2023, решением Бурятского УФАС России от 22.09.2023 № ИБ/2417/23 ООО «Витим» включен в реестр недобросовестных поставщиков. Заказчиком 28.09.2023 в Арбитражный суд Республики Бурятия направлено исковое заявление о возврате авансового платежа по Контракту.

Аналогичная ситуация наблюдается по одному из муниципальных контрактов, заключенным АМО «Еравнинский район» на строительство школы на 450 мест в с. Сосново-Озерское, Еравнинского района, Республики Бурятия с ООО «Витим». Также получен аванс, завершение строительства объекта силами ООО «Витим» не предполагается.

Принимая во внимание, наличие нескольких муниципальных и государственных контрактов, заключенных ООО «Витим» по объектам, реализуемым в Республике Бурятия в рамках национальных проектов, обязательства по которым не исполняются, был проведен ряд совещаний, в т.ч. на уровне Главы РБ А.С. Цыденова, Прокуратуры РБ и иных органов. По итогам совещаний было установлено, что действия совершаемые руководством ООО «Витим» имеют признаки состава преступления, предусмотренного частью 5 статьи 159 Уголовного кодекса РФ «Мошенничество, сопряженное с преднамеренным неисполнением договорных обязательств в сфере предпринимательской деятельности, если это деяние повлекло причинение значительного ущерба», поскольку авансовые платежи полученные из средств бюджета использовались данной организацией не по целевому назначению, что повлекло невозможность исполнения принятых обязательств по контрактам. В настоящее время Управлением экономической безопасности и противодействия коррупции Министерства внутренних дел по Республике Бурятия рассматривается вопрос о возбуждении уголовного дела.

Также необходимо отметить, что ранее ООО «Витим» не имело опыта исполнения государственных контрактов в сфере строительства объектов государственной и муниципальной собственности. В качестве подтверждения опыта был представлен договор на строительные работы по объекту частной собственности, который в настоящее время также проверяется правоохранительными органами на предмет достоверности, поскольку указанный документ позволил ООО «Витим» стать победителем в нескольких процедурах закупок.

С учетом изложенного, Заказчик полагает, что со стороны Подрядчика отсутствовало намерение исполнить условия заключенного Контракта, просит включить ООО «Витим» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение исполнителя на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела и представленные материалы (информацию), приходит к выводу о виновности ООО «Витим» в ненадлежащем исполнении своих обязательств, при исполнении Контракта ООО «Витим» проявило недобросовестное поведение по отношению к Заказчику: не исполнены в полной мере принятые обязательства по Контракту, промежуточные сроки выполнения работ значительно нарушены, не предъявлено к приемке ни одного акта выполненных работ по строительству объекта, нарушения условий Контракта, послужившие основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе Подрядчиком не устранены в установленный частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе десятидневный срок.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непреодолимой силой, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Указанная позиция изложена в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств».

Также по мнению Верховного суда РФ под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непреодолимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Безусловных и убедительных доказательств, свидетельствующих о невозможности Исполнителем осуществить работы в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ООО «Витим» не представлено.

Наличие иных не зависящих от Подрядчика причин, препятствовавших ему надлежащим образом исполнить свои обязательства по Контракту, в ходе рассмотрения обращения не установлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ООО «Витим» не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях ООО «Витим» как лица, профессионально занимающегося предпринимательской деятельностью, поведения виновного и недобросовестного характера, о не проявлении надлежащей осмотрительности и заботливости относительно прав и законных интересов Заказчика, об отсутствии действий по принятию всех необходимых мер для исполнения предусмотренных контрактом обязанностей.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также принимая во внимание поведение ООО «Витим», выразившееся в неисполнении принятых на себя обязательств, а также обращение Заказчика, произведя анализ документов, всесторонне исследовав обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника закупки, ущерб, нанесенному Заказчику и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России

р е ш и л а:

1. Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Витим» ИНН 0326553339 (юридический адрес: 670017, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Банзарова, д. 24, офис 2), его учредителе и директоре Дашицыренове Солбоне Чимитовиче ИНН 030502270105 в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

2. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.