УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО ТЮМЕНСКОЙ ОБЛАСТИ

625048, г. Тюмень, ул. Холодильная, д. 58а тел. 50-31-55

З А К Л Ю Ч Е Н И Е № РНП/223-10/2024

по результатам рассмотрения обращения заказчика о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

02.05.2024 г. Тюмень

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее также – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	"...-..."	Заместитель руководителя - начальник отдела контроля закупок;
Члены комиссии:	"...-..."	Ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок;
	"...-..."	Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

рассмотрев посредством системы видеоконференции «TrueConf» обращение "...-..." (далее также – "...-...", Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» информации в отношении "...-..." (ИНН: "...-...") (далее также – "...-...", Общество, Подрядчик) виду

одностороннего отказа Заказчика от исполнения договора на осуществление работ по вырубке ДКР на объектах Сургутского УМН, заключённого по результатам редукциона (Номер извещения АО «Сбербанк-АСТ»: SBR043-2208030036), далее – Закупка.

с участием:

представителей от "...-...": "...-..." по доверенности от 24.10.2023 № 20-275, "...-..." по доверенности от 27.12.2024 № 20-787;

генерального директора "...-...": "...-...";

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Тюменской области (далее – Тюменское УФАС России) поступило обращение "...-..." о включении в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с требованиями Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» информации в отношении "...-..." (ИНН: "...-...") виду одностороннего отказа Заказчика от исполнения договора на осуществление работ по вырубке ДКР на объектах Сургутского УМН, заключённого по результатам редукциона (Номер извещения АО «Сбербанк-АСТ»: "...-...").

Комиссия, исследовав документы, сведения и материалы, представленные лицами, участвующими в деле, а также заслушав их устные пояснения установила следующее.

В соответствии со ст. 1 Закона о закупках, в целях обеспечения единства экономического пространства, создания условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (заказчиков) в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цен, качества и надёжности, обеспечения гласности и прозрачности закупки, предотвращения коррупции и других злоупотреблений, данным законом установлены общие принципы и требования, предъявляемые к закупке товаров, работ, услуг.

Согласно п. 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), 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.

Постановлением Правительства РФ № 331 от 30.06.2004 соответствующие полномочия возложены на Федеральную антимонопольную службу (п. 5.3.4 Положения о ФАС России).

Во исполнение Закона о закупках, постановлением Правительства РФ № 1211 от 22.11.2012 утверждён Перечень сведений, включаемых в РНП (далее – Перечень сведений), Правила ведения РНП (далее – Правила ведения реестра), а также Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченным на ведение РНП (далее – Правила направления сведений).

Пунктом 8 Правил ведения реестра определено, что уполномоченный орган в установленном порядке осуществляет проверку представленных заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пп. 2 – 4 Правил ведения реестра.

Подтверждённые по результатам проверки сведения о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) включаются уполномоченным органом в реестр в течение 3 рабочих дней и образуют реестровую запись (п. 9 Правил ведения реестра).

В целях реализации Правил ведения реестра, ФАС России издан приказ №164/13 от 18.03.2013 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее также – Приказ № 164/13), в соответствии с п. 1 которого на комиссию ФАС России и соответствующие комиссии территориальных органов ФАС России возложены полномочия по проверке сведений, представляемых в ФАС России в соответствии с Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в уполномоченный орган.

По результатам рассмотрения, анализа и сопоставления совокупности представленных сторонами документов, сведений и материалов, в том числе, отражающих последовательность событий, произошедших при проведении рассматриваемой закупки, Комиссией Тюменского УФАС России установлено следующее:

Согласно Протоколу от 13.09.2022 № 1300-С05-К-Y03-03230-2022/И/1061 (далее –

Итоговый протокол), на участие Закупке было подано 3 заявки, по результатам которой Победителем закупки был признан участник № 3 ("...-..."), предложивший цену договора: 3 736 728 руб (снижение от Н(М)ЦД (8 236 728 руб.): 54,63%).

04.10.2022 – между Заказчиком и Обществом заключен Договор № ТСИБ-2743-2022 на выполнение работ по расчистке трассы от растительности (механическая и химическая расчистка) (далее – Договор), на сумму: 3 736 728 руб., без учета НДС. (п. 3.2 Договора).

В соответствии с п. 2.1 Договора, в соответствии с Договором и дополнительным соглашением по конкретному Объекту Подрядчик обязуется по заданию Заказчика:

- Провести расчистку Объекта от растительности способом, указанным в дополнительном соглашении (п. 2.1.1 Договора);
- Передать результаты работ (п. 2.1.2 Договора).

В соответствии с разделом 5 Договора, Подрядчик обязан:

В соответствии с договором и соответствующим Дополнительным соглашением при выполнении работ Подрядчик обязан (п. 5.1 Договора):

За 10 рабочих дней до начала выполнения работ на Объекте (по Приложению №2 «Календарный план») разработать и предоставить на согласование Заказчику проект производства работ (с приложением ситуационных схем мест производства работ с нанесенными действующими коммуникациями) (п. 5.1.1 Договора).

Выполнить работы по расчистке трассы в сроки и способом, предусмотренным в дополнительном соглашении, с качеством в соответствии с требованиями действующего законодательства Российской Федерации, Правилами охраны магистральных трубопроводов, нормативной документации, ГОСТ, СНиП, ВСН, действующих регламентов "...-..." и условиям Договора (п. 5.1.2 Договора).

Немедленно предупреждать Заказчика и, до получения от него указаний, приостанавливать работу при обнаружении возможных неблагоприятных последствий исполнения указаний Заказчика о способе выполнения работ, а также иных, не зависящих от него обстоятельств, которые грозят качеству результата работы (п. 5.4 Договора).

За свой счет исправить по требованию Заказчика, в течение 10 (десяти) календарных дней, все выявленные недостатки, если в процессе выполнения работ Подрядчик допустил отступление от условий договора, дополнительного соглашения на выполнение работ, ухудшившее качество работы (п. 5.10 Договора).

Не привлекать для выполнения работ по Договору Субподрядчиков без

письменного согласия Заказчика (п. 5.12 Договора).

Согласно п. 12.1 Договора, стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по Договору, если такое неисполнение явилось следствием непреодолимой силы, возникшей после заключения Договора в результате обстоятельств чрезвычайного характера, которые Стороны не могли предвидеть или предотвратить.

О наступлении обстоятельств, указанных в п.12.1 Договора, Стороны обязаны незамедлительно (не позднее 3 (Трех) рабочих дней с момента возникновения обстоятельств непреодолимой силы) письменно известить друг друга. Извещение должно содержать данные о характере обстоятельств непреодолимой силы и ссылки на официальные документы, удостоверяющие наличие этих обстоятельств, а также оценку влияния указанных обстоятельств на исполнение Договора. Достаточным подтверждением возникновения и существования обстоятельств непреодолимой силы будет являться справка, выданная компетентным органом государственной власти Российской Федерации (п. 12.2 Договора).

В случаях наступления обстоятельств, предусмотренных в п.12.1, срок выполнения Стороной обязательств по Договору/Дополнительному соглашению по соглашению Сторон отодвигается соразмерно времени, в течение которого действуют обстоятельства непреодолимой силы и их последствия, либо Договор/Дополнительное соглашение подлежит прекращению (п. 12.3 Договора).

В соответствии с пунктом 13.1 Договора, Договор и дополнительные соглашения к нему вступают в силу с момента их подписания и действуют до полного исполнения Сторонами принятых на себя обязательств.

К настоящему обращению Заказчика приложены следующие документы, подтверждающие ненадлежащее исполнение Поставщиком настоящего договора:

Срок выполнения работ в соответствии с Приложением № 1 к Договору: с 26.09.2022 по 30.11.2022.

- Претензия от 19.01.2023 № ТСИБ-01-20-12/3207, в соответствии с которой Заказчик уведомил Общество, что Обществом работы не выполнены, допущена просрочка исполнения обязательств с 01.12.2022 составляет 40 календарных дней.
- Претензия от 20.02.2023 № ТСИБ-01-20-12/11638, в соответствии с которой Заказчик уведомил Общество, что Обществом работы не выполнены, допущена просрочка исполнения обязательств с 10.01.2023 по 15.02.2023 составляет 37 календарных дней.
- Дополнительное соглашение № 1ДС к Договору № ТСИБ-2743-2022-ДС2 от 11.04.2023, заключённое между Заказчиком и Подрядчиком в соответствии с п. 2 которого срок выполнения работ изменён на: с

26.09.2022 по 30.09.2023.

- Письмо Общества в адрес Заказчика от 12.07.2023 № 12 в соответствии с которой ООО «Хорс» планирует приступить к исполнению обязательств не ранее 01.08.2023.
- Претензия от 15.11.2023 № ТСИБ-01-20-12/72153, в соответствии с которой Заказчик уведомил Общество, что Обществом работы не выполнены, допущена просрочка исполнения обязательств:
- По работам п. 1.1, 4.3 Приложения № 2А: с 01.07.2023 по 25.10.2023 составляет 117 календарных дней;
- По работам п. 4.4 Приложения № 2А: с 01.08.2023 по 25.10.2023 составляет 86 календарных дней;
- По работам п. 2.1, 2.2, 2.3, 5.1, 5.2 Приложения № 2А: с 01.09.2023 по 25.19.2023 составляет 55 календарных дней;
- По работам п. 3.1, 3.2, 3.3 Приложения № 2А: с 03.10.2023 по 25.10.2023 составляет 23 календарных дня.

Заказчиком в материалы дела были представлены Акты о приёмке выполненных работ от 31.10.2022 и от 30.11.2022 на общую сумму выполненных работ: 891 683,21 руб., что составляет 23.86% от общего объёма работ.

В соответствии с пунктом 1 статьи 319 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (далее — ГК РФ) односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ, другими законами или иными правовыми актами.

Согласно п. 13.5 Договора, Заказчик вправе отказаться от исполнения Договора в одностороннем порядке полностью или частично, уведомив об этом Подрядчика в письменном виде, в том числе, в случаях:

- когда Подрядчик по своей вине допустил нарушение сроков выполнения этапов расчистки трассы от растительности, установленных Календарным планом, более чем на 30 (Тридцать) календарных дней по причинам, не зависящим от Заказчика;
- если Подрядчик в течение 15 (Пятнадцати) календарных дней от сроков, установленных Календарным планом не приступил к выполнению работ;
- когда Подрядчик не предоставляет в течение 30 (Тридцати) календарных дней от установленного срока Безусловную и безотзывную банковскую гарантию исполнения условий Договора;
- если Подрядчик представил Заказчику банковскую гарантию, выдачу которой банк-гарант не подтвердил путем предоставления Заказчику по его запросу официального письма;
- по иным основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации и настоящим Договором.

Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что

причиной одностороннего отказа от Договора является неоднократное нарушение Обществом сроков выполнения работ, что является существенным нарушением условий Договора.

Пунктом 1 статьи 450.1 ГК РФ установлено, что право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310 ГК РФ) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора).

Договор прекращается с момента получения данного – уведомления, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором. Пунктом 2 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Заказчиком в адрес Поставщика Телеграммой с уведомлением о вручении (от 12.03.2024 № ТСИБ-01-70-13-15487, доставлено 22.03.2024) направлено уведомление об одностороннем отказе от исполнения Договора, в соответствии с которым по состоянию на 07.03.2024 Подрядчик не завершил работы по Договору (просрочка составила 159 календарных дней).

В соответствии с п.13.6 Договора, уведомление об одностороннем отказе от исполнения Договора по основаниям, оговоренным в пункте 13.5 вручается Подрядчику за 10 (Десять) календарных дней до даты одностороннего расторжения Договора.

Таким образом, Договор считается расторгнутым с 01.04.2024.

В заседании Комиссии Управления представитель Общества пояснил следующее:

После прохождения инструктажа в октябре 2022 года Общество приступило к выполнению работ, однако по мнению Общества срока выполнения работ оказалось недостаточно для исполнения условий Договора, в связи с чем Общество обратилось к Заказчику с просьбой о продлении сроков выполнения работ.

В связи с тем обстоятельством, что 30.11.2022 истёк срок выполнения работ по Договору, а Дополнительное соглашение о продлении срока выполнения работ до 30.09.2023 было заключено 11.04.2023 (спустя около 5 месяцев), Общество не смогло приступить к исполнению условий Договора, в связи с резкой нехваткой персонала (обусловленной отсутствием работ, проводимых в период с 30.11.2022 по 11.04.2023).

Обществом с целью выполнения условий Договора было размещено объявление о найме сотрудников на ЭТП Авито, а также проведены переговоры предпринимателями лесной отрасли о предоставлении

Обществу рабочей силы: "...-..." (доказательств, документов, сведений, подтверждающих факт проведения переговоров в материалы дела не представлено), однако был получен отказ.

Общество также связалось с "...-..." по вопросу предоставления сотрудников, однако получило отказ, из-за большого объема работ и нехваткой персонала.

Таким образом, в качестве причины неисполнения условий Договора в срок Общество указывает на тяжелую ситуации на рынке труда, возникшую в следствие начала СВО и мобилизации.

Вместе с тем, Обществом в материалы дела не представлено доказательств, сведений, документов, свидетельствующих о совершении действий, направленных на надлежащее исполнение обязательств по договору уже после проведения мобилизации, а также в дополнительный срок, установленный заказчиком в дополнительном соглашении к договору от 11.04.2023.

Согласно ч. 3 ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (далее – 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.

В соответствии со ст. 2 ГК РФ, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Таким образом, участник, участвуя в закупках, осуществляя тем самым предпринимательскую деятельность, принимает на себя риски наступления неблагоприятных последствий, связанных с ведением данного вида деятельности. Поставщик принимает на себя соответствующие обязанности, предусмотренные действующим законодательством, в том числе, Законом о закупках и обязан знать требования этого законодательства (в том числе, в части, касающейся своевременного и качественного исполнения условий Договора).

Участвуя в гражданском обороте, юридическое лицо обязано действовать разумно и осмотрительно, учитывать наличие возможных неблагоприятных

рисков.

В настоящем случае Подрядчик не принял все возможные и зависящие от него меры для соблюдения норм и правил действующего законодательства, условий заключенного договора, не проявил необходимой внимательности и осмотрительности при осуществлении своей деятельности.

В установленные Договором срок, а также в срок, установленный дополнительным соглашением к договору, подрядчик не выполнил необходимые Заказчику работы, тем самым, он создал все условия для отказа Заказчика от исполнения договора.

Таким образом, с учетом оценки фактических обстоятельств дела и представленных доказательств в их совокупности, а также учитывая вышеуказанные нормы Закона о закупках, Гражданского кодекса, Комиссия Тюменского УФАС России приходит к выводу, что в данном случае имеются законные основания для принятия решения о включении сведений о Подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

На основании изложенного, руководствуясь Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», в соответствии с Постановлениями Правительства РФ от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе» и от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков», предусмотренного Законом о закупках и Приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13, Комиссия Тюменского УФАС России,

ПРИШЛА К ЗАКЛЮЧЕНИЮ:

1. Признать факт ненадлежащего исполнения "...-..." (ИНН "...-..."), договора на осуществление работ по вырубке ДКР на объектах Сургутского УМН, заключённого по результатам редукциона (Номер извещения АО «Сбербанк-АСТ»: "...-..."), **подтвердившимся.**

2. Направить сведения об "...-..." (ИНН: "...-...", Юридический адрес: "...-...") в ФАС России для принятия решения о включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Председатель Комиссии "...-..."

Члены Комиссии:

"...-..."

"...-..."