

РЕШЕНИЕ

«22» декабря 2021г.

г. Кемерово

Резолютивная часть решения оглашена «20» декабря 2021г.

Решение изготовлено в полном объеме «22» декабря 2021г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по контролю в сфере закупок в составе:

Председателя комиссии: Заместителя руководителя Кемеровского УФАС России;
Членов комиссии: начальника отдела контроля в сфере закупок;
ведущего специалиста-эксперта отдела контроля в сфере закупок,

рассмотрев материалы дела РНП № 042/06/104-2158/2021, возбужденного на основании обращения Комитета по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Регион»,

УСТАНОВИЛА:

13.12.2021 в адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило обращение заказчика Комитета по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Регион», в отношении которого применена процедура одностороннего отказа от исполнения обязательств по контракту № 0139300018020000249 от 02.12.2020г. «Благоустройство общественной территории «Сквер Трудовой доблести и воинской славы» Установка малых архитектурных форм: сцена, входная группа, парковые скамейки, урны» в границах земельного участка расположенного по адресу: Российская Федерация, Кемеровская область-Кузбасс, Ленинск-Кузнецкий городской округ, г. Ленинск-Кузнецкий, проспект Кирова, 25/1.

Из представленных заказчиком, ООО «Регион» в адрес Кемеровского УФАС России материалов Комиссией установлено:

02.12.2020 между заказчиком и ООО «Регион» был заключен контракт № 0139300018020000249 (далее-Контракт).

В соответствии с пунктом 1.2 контракта подрядчик выполняет работы по проектно-сметной документации в соответствии с техническими регламентами.

Согласно пункту 1.3 контракта срок выполнения работ: с момента подписания контракта по 25.12.2020г.

Из письменного обращения заказчика следует, что ООО «Регион» приступило к исполнению обязательств по контракту № 0139300018020000249 от 02.12.2020 и исполняло его. Однако в результате приемки выполненных работ были выявлены недостатки, свидетельствующие о несоответствии выполненных работ условиям контракта.

На заседании Комиссии Кемеровского УФАС России исследовались письменные пояснения ООО «Регион», из которых следует, что в ходе проведения работ Подрядчиком были установлены недостатки технической документации, а также не учтенные в технической документации работы.

03.11.2021 о факте необходимости проведения дополнительных работ Подрядчик сообщил Заказчику письменно, что подтверждается письмом № 03/11/2021 от 03.11.2021.

Как следует из рабочей документации № 17082020/131-АС.3 «Сквер «Трудовой доблести и воинской славы» в границах земельного участка, расположенного по адресу: Российская Федерация, Кемеровская область- Кузбасс, Ленинск - Кузнецкий район, городского округа, г. Ленинск – Кузнецкий, пр-кт. Кирова, 25/1» (далее по тексту-рабочая документация), а также в соответствии с локально сметным расчетом № 02-01-02 (далее по тексту -смета) необходимо произвести установку штучных изделий / букв из нержавеющей стали "СКВЕР трудовой доблести и воинской славы" (п. 45 сметы). Вышеуказанные буквы необходимо установить на гранитные плиты при помощи универсального фасадного дюбеля FUR-SS с шурупом с шестигранной головкой 10x135 Оцинкованная сталь.

При этом в рабочей документации, а также в смете не содержится следующего перечня работ, необходимых для установки штучных изделий - букв из нержавеющей стали "СКВЕР трудовой доблести и воинской славы":

- демонтаж гранитных плит (так как в настоящий момент гранитные плиты уже смонтированы);
- погрузка гранитных плит;
- транспортировка гранитных плит до места производства работ по сверлению отверстий под дюбель;
- разгрузка гранитных плит;
- сверление отверстия под дюбеля;
- погрузка гранитных плит;
- транспортировка гранитных плит до места производства работ по адресу: Российская Федерация, Кемеровская область- Кузбасс, Ленинск -Кузнецкий район, городского округа, г. Ленинск – Кузнецкий, пр-кт. Кирова, 25/1;
- разгрузка гранитных плит;
- монтаж гранитных плит.

Без проведения вышеописанных дополнительных работ, по мнению ООО «Регион», выполнение работ по муниципальному контракту, в части установки штучных изделий / букв из нержавеющей стали "СКВЕР трудовой доблести и воинской славы" является невозможным.

В ответ на данное письмо Заказчик сообщил о том, что проектно-сметная документация прошла государственную экспертизу и на этом основании Заказчик

полагает, что в документации нет неучтенных работ. (Письмо Заказчика № 611 от 12.11.2021). При этом, как указывает ООО «Регион», в адрес Подрядчика не было предоставлено положительное Заключение о прохождении государственной экспертизы сметы, представленной в аукционной документации.

В письме № 18/11/2021/1 от 18.11.2021 Подрядчик повторно сообщил Заказчику о фактическом отсутствии в проектно- сметной документации работ «Сверление установками алмазного бурения в железобетонных конструкциях вертикальных отверстий глубиной 200 мм диаметром: 20 мм (ФЕР46-03-001-01 Приказ Минстроя России от 20.10.2020 №636/пр)».

Отсутствие данного вида работ приводит к невозможности завершения работ по установке штучных изделий / букв из нержавеющей стали "СКВЕР трудовой доблести и воинской славы" (п. 45 сметы), а также последующего этапа работ - освещение Стеллы.

Стоимость работ, не содержащихся в проектно-сметной документации, на данном этапе производства работ составляет 330 036,00 рублей согласно локально-сметному расчету ООО «Регион».

Заказчику было предложено устранить имеющиеся препятствия, не позволяющие выполнить дальнейшую работу, либо расторгнуть муниципальный контракт по соглашению сторон, приняв к учету фактически выполненный объем работ.

В ответ на указанные в письме обстоятельства, не позволяющие выполнить полный объем работ по муниципальному контракту, Заказчик пояснил, что в предоставленном Подрядчиком сметном расчете № 02-01-01 дополнительная стоимость неучтенных работ по сверлению в железобетонных конструкциях отверстий (позиция 10) составляет 16 223,00 рублей, при этом цена контракта включает стоимость непредвиденных работ в сумме 124 800,00 рублей.

Однако, по мнению участника закупки, в локальном сметном расчете № 02-01-02 «Строительные работы. Стелла» сумма непредвиденных расходов составляет: 14 659 рублей, а не указанные Заказчиком 124,8 тыс. рублей. Сумма затрат на проведение дополнительных работ значительно превышает указанную в сметном расчете. Соответственно, работа по «Сверлению установками алмазного бурения в железобетонных конструкциях вертикальных отверстий глубиной 200 мм диаметром: 20 мм (ФЕР46-03-001-01 Приказ Минстроя России от 20.10.2020 №636/пр)» не может быть включена в раздел «непредвиденные расходы».

На основании вышеизложенного ООО «Регион» добросовестно пыталось выполнить обязательства, по муниципальному контракту № 0139300018020000249 от 02.12.2020г. ««Благоустройство общественной территории «Сквер Трудовой доблести и воинской славы» Установка малых архитектурных форм: сцена, входная группа, парковые скамейки, урны» в границах земельного участка расположенного по адресу: Российская Федерация, Кемеровская область-Кузбасс, Ленинск-Кузнецкий городской округ, г. Ленинск-Кузнецкий, проспект Кирова, 25/1.» в полном объеме.

Невозможность выполнения работ в полном объеме произошла по причинам, независящим от Подрядчика.

Помимо вышеизложенного ООО «Регион» произвело ряд дополнительных работ, что свидетельствует о намерении добросовестно выполнить работы по контракту. Факт выполнения дополнительных работ зафиксирован в акте выполненных работ по форме КС 2 №1 от 26.11.2021 в разделе 5 «Дополнительные Работы».

Комиссия, изучив представленные документы и сведения, приходит к выводу:

Частью 8 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ установлено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 9 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Частью 12 статьи 95 ФЗ № 44-ФЗ установлено, 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.

02.11.2021 в связи с нарушением условий контракта заказчиком было принято решение о расторжении контракта № 0139300018020000249 от 02.12.2020, которое 02.11.2021 размещено на официальном сайте ЕИС, направлено в адрес исполнителя заказным письмом с уведомлением, а также посредством электронной почты 02.11.2021. (решение, направленное посредством почтовой связи получено ООО «Регион» - 22.11.2021).

Согласно части 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.

Из вышеизложенного следует, что решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам электронного аукциона, вступило в силу и контракт считается расторгнутым 03.12.2021.

Следовательно, процедура одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренная Законом о контрактной системе, Заказчиком была соблюдена.

Основанием для принятия решения Заказчиком об одностороннем отказе от исполнения Контракта явилось ненадлежащее исполнение контракта.

Комиссия Кемеровского УФАС России отмечает, что внесение сведений об ООО «Регион» в реестр недобросовестных поставщиков представляет собой специальную принудительную меру, при осуществлении которой затрагиваются конституционные права и свободы, а также права и законные интересы, как самого Общества, так и других лиц. Данная мера должна отвечать требованиям справедливости, быть адекватной, пропорциональной, соразмерной и необходимой для защиты экономических интересов Российской Федерации, прав и законных интересов лиц, размещающих заявки на заключение контрактов.

В материалах дела отсутствуют документы, позволяющие сделать однозначный вывод о целенаправленном (умышленном) намерении общества на срыв обязательств по контракту.

Основанием для внесения сведений в реестр недобросовестных поставщиков предполагается недобросовестное поведение лица, свидетельствующее о его намерениях сорвать обязательства по государственному контракту.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков используется на практике как правовой институт защиты Заказчиков от потенциально недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Вместе с тем Комиссия Кемеровского УФАС России не усматривает недобросовестного поведения ООО «Регион», а также намерения Общества не исполнять контракт, заключенный с Комитетом по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа, в связи с тем, что ООО «Регион» приступило к исполнению своих обязанностей, о чем свидетельствуют письменные пояснения заказчика.

В соответствии со статьей 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

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.

Из материалов обращения, пояснений, представленных заказчиком, ООО «Регион» на заседании комиссии Кемеровского УФАС России, следует факт наличия между заказчиком и подрядчиком спора относительно причин, послуживших основанием для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Указанный спор носит гражданско-правовой характер и разрешается арбитражными судами в установленном законодательством порядке.

Согласно части 2 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» 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 анализа положений статьи 104 ФЗ № 44-ФЗ следует, что включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в уклонении от заключения контракта. Одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах закупки по размещению государственных и муниципальных закупок.

В судебных актах Конституционного Суда Российской Федерации (постановления от 30.07.2001 г. № 13-П, от 21.11.2002 г. № 15-П, определения от 07.06.2001 г. № 139-О, от 07.02.2002 г. № 16-О) отражено, что применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

По смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Комиссия Кемеровского УФАС России, проведя проверку поступивших сведений в соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, исследовав в совокупности все обстоятельства дела, в соответствии с положениями статьи 104 Закона о контрактной системе, не установила недобросовестного поведения ООО «Регион» в части ненадлежащего исполнения Контракта.

Согласно пункту 15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

в) поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России, приходит к выводу, что сведения в отношении ООО «Регион» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) включению не подлежат.

Руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и пп. «в» п.15 Постановления Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», комиссия Кемеровского УФАС России,

РЕШИЛА:

Отказать Комитету по управлению муниципальным имуществом Ленинск-Кузнецкого городского округа во включении сведений об ООО «Регион» в реестр недобросовестных поставщиков.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

Члены комиссии

