

об отказе во включении сведений в
реестр недобросовестных
поставщиков

Администрация Ларинского
сельского поселения
муниципального образования
Уйского муниципального района
Челябинской области
456492, Челябинская обл., Уйский
р-н, с. Ларино, ул. Октября, д. 12
larino51@mail.ru

ООО ПСК «ОЛИМП»

Директору, участнику

ООО ПСК «ОЛИМП»
456303, Челябинская обл., г.
Миасс,

ул. 60-лет Октября, д. 11, оф. 3/4
Olimp-psk@mail.ru

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-16/2023 (№ РНП-74-29/2023)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 16 января 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 19 января 2023 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...>

Членов Комиссии: <...>

<...>

рассмотрев обращение Администрации Ларинского сельского поселения о включении сведений об ООО ПСК «ОЛИМП», о его директоре, участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения и расторжением контракта, заключенного по итогам электронного аукциона на выполнение подрядных работ по капитальному строительству объекта: «Газоснабжение д. Кочнево Ларинского сельского поселения Уйского района Челябинской области» (извещение № 0369300069922000002), при участии в заседании Комиссии в дистанционном режиме:

- представителя Администрации Ларинского сельского поселения (далее — заказчик, Администрация) <...>, действующей на основании решения Совета депутатов Ларинского сельского поселения от 12.03.2018 № 2, распоряжения от 16.03.2018 № 8;

- представителей ООО ПСК «ОЛИМП» (общество, подрядчик) <...> (директор согласно выписки из ЕГРЮЛ), <...>, действующего на основании доверенности № 01/12-22,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение заказчика о включении сведений об ООО ПСК «ОЛИМП», о его директоре, участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение подрядных работ по капитальному строительству объекта: «Газоснабжение д. Кочнево Ларинского сельского поселения Уйского района Челябинской области» (извещение № 0369300069922000002) (далее – закупка, аукцион).

Согласно представленным документам 28.02.2022 заказчик и подрядчик заключили

контракт № 0369300069922000002 по цене 4 985678,42 руб.

Как следует из содержания решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заказчик отказался от исполнения контракта в связи с существенным нарушением подрядчиком срока окончания работ.

Сведения о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены заказчиком в антимонопольный орган 09.01.2023.

Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом в силу части 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), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии с пунктом 13.4 контракта заказчиком предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно части 12.1. статьи 95 Закона о контрактной системе в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует

решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3) поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 27.12.2022 с использованием единой информационной системы сформировано решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое вступило в силу 09.01.2023.

Информация о расторжении контракта размещена в единой информационной системе в сфере закупок 10.01.2023 в разделе «информация об исполнении (расторжении) контракта».

Сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган 10.01.2023.

На дату заседания Комиссии антимонопольного органа, согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок, контракт считается расторгнутым.

При рассмотрении вопроса о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольным органом установлено следующее,

Между заказчиком и ООО ПСК «ОЛИМП» 28.02.2022 заключен контракт №

0369300069922000002 (далее – контракт).

Пунктом 1.1. контракта предусмотрено, что предметом контракта является «Газоснабжение д. Кочнево Ларинского сельского поселения Уйского района Челябинской области» (далее – Объект) в соответствии с Описанием объекта закупки (приложение № 1 к Контракту) и на условиях, предусмотренных Контрактом.».

В соответствии с пунктом 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с пунктом 2 статьи 702 ГК РФ к отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Пунктом 1 статьи 703 ГК РФ предусмотрено, что договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

Таким образом, к договору подряда для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Таким образом, с учетом положений статей 702, 708, 766 ГК РФ существенными условиями государственного (муниципального) контракта являются предмет и сроки выполнения работ.

В пункте 3.3. контракта заказчиком указан срок выполнения работ:

«Срок выполнения Работ: Начало работ: 03.05.2022г. – окончание работ: в течение 70 (семидесяти) календарных дней с момента начала работ».

Как следует из содержания решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, на основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 9.4.3. муниципального контракта заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта в связи существенным нарушением подрядчиком срока окончания работ.

Согласно пункту 2 статьи 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к

исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Пунктом 3 статьи 715 ГК РФ предусмотрено, что 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 договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

В соответствии с пунктом 3 статьи 723 ГК РФ если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Представитель заказчика на заседании Комиссии пояснил, что на основании пункта 3.3. контракта подрядчик обязан выполнить работы до 13.07.2022. Вместе с тем, данное условие контракта нарушено подрядчиком.

Заказчиком в адрес подрядчика направлено письмо № 117 от 12.07.2022 о нарушении срока выполнения работ. Письмом № 191 от 16.09.2022 заказчик повторно сообщил подрядчику о нарушении срока выполнения работ и о намерении заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке. Подрядчику направлено письмо № 224 от 10.10.2022 о начислении пени за просрочку выполнения работ.

Посредством единой информационной системы в сфере закупок 26.12.2022 заказчику поступил документ о приемке выполненных работ на объекте «Газоснабжение д. Кочнево Ларинского сельского поселения Уйского района Челябинской области». Представитель заказчика отметил, что на момент поступления документа о приемке исполнительная документация по объекту не предоставлена, не предоставлено обеспечение гарантийных обязательств.

Заказчиком 20.12.2022 проведено обследование на объекте строительства газораспределительной системы «Газоснабжение д. Кочнево Ларинского сельского поселения Уйского района Челябинской области», в ходе которого выявлены существенные недостатки, зафиксированные в протоколе работы комиссии, а именно:

- 1) на узел врезки предоставить ответный фланец, прокладку, комплект метизов;
- 2) отсутствует манометр в ГРПШ на входное давление;
- 3) гарантийные письма на устранение замечаний по покраске газопровода, по подливке футляров, восстановлению благоустройства строительной территории не приняты заказчиком;
- 4) в ИТД в акте приёмки и паспорте указано давление газопровода высокого давления 0,6 МПа. Проектное давление предусмотрено 1,2 МПа 1-ой категории, а построен газопровод высокого давления 2-ой категории;

- 5) пересечение газопровода с кабелями ПАО «Ростелеком» выполнено с нарушением проектной документации, отсутствуют предусмотренные проектом маркеры, отклонения от проекта с ПАО «Ростелеком» не согласованы, отсутствует техническое решение на отклонения от проекта;
- 6) акты скрытых работ не подписаны заказчиком, представителем проектной организации, строительным контролем;
- 7) в ИТД не представлен договор с организацией, выполнявшей ГНБ;
- 8) в акте приёмки не представлены сведения о выполнении работ субподрядными организациями;
- 9) профили бурения выполнены без привязки к местности, проектной документации, схема не читается;
- 10) скорректировать ПОР по очистке внутренней полости газопровода, предусмотренный проектом порядок работ по очистке не обеспечивает полное удаление грязи и влаги, не предусмотрена продувка до истечения чистого воздуха;
- 11) дата заключения договора подряда с Хайбулиным не соответствует календарному периоду выполнения работ;
- 12) договор на проверку качества сварных соединений в части срока выполнения работ не соответствует фактической дате заключения договора;
- 13) в договоре подряда № 36 не указан вид работ, дата подписания договора не соответствует периоду выполнения работ;
- 14) в договоре подряда № 1 не определены виды работ по договору;
- 15) паспорт ГРПШ предоставлен не в оригинале, включён в ИТД в виде копий отдельных листов;
- 16) нет документов на оборудование ГРПШ;
- 17) представлен паспорт качества на цокольный ввод с футляром, по внешним признакам футляр выполнен на месте производства работ;
- 18) цокольные вводы, применённые для строительно-монтажных работ на газопроводе высокого давления, не соответствуют категории газопровода;
- 19) на СИ50Ф не представлен паспорт в оригинале;
- 20) не представлен паспорт на ИС80Ф (фактически установленный), вместо него представлен паспорт ИФС80;
- 21) скорректировать паспорт заземляющего устройства: параметры используемых заземлителей представлены некорректно, паспорт заземляющего устройства не подписан исполнителем и проверяющим;
- 22) тип изолирующего соединения Ду150 после ГРПШ не соответствует проекту, вместо неразъёмного по диэлектрику применён разъёмный по диэлектрику,

техническое решение не представлено;

23) не установлены предупреждающие знаки в местах пересечения с кабелем ПАО «Ростелеком»;

24) схема сварных стыков не подписана исполнителем, а также лицом, проверившим её.

Мотивированный отказ от приемки выполненных работ заказчиком подготовлен 27.12.2022 и размещен в единой информационной системе в сфере закупок.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта принято заказчиком 27.12.2022.

Представитель подрядчика на заседании Комиссии пояснил, что с выводами заказчика не согласен и указал, что замечания комиссии пунктам 1-5, 7-22, 24, указанным в Протоколе работы комиссии по проверке качества фактически выполненных работ на объекте: «Газоснабжение д. Кочнево Ларинского сельского поселения Уйского района Челябинской области» от 20.12.2022 подрядчиком устранены, по пункту 6 — заказчик уклонился от подписания актов скрытых работ, по пункту 23 — представитель ПАО «Ростелеком» при обращении сообщил о самостоятельной установке предупреждающих знаков.

Письмом от 11.01.2023 исх. № 3 подрядчик сообщил заказчику об указанных обстоятельствах и просил отменить решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На заседании Комиссии ООО ПСК «ОЛИМП» отметило, что процент готовности объекта составляет 100 %, работы выполнены на сумму 4 985 678,42 руб.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу (Постановление

Десятого арбитражного апелляционного суда от 09.11.2012 по делу № А41-27080/12), иначе говоря, на той стороне, которая связывает с указанным поведением правовые последствия (Постановление ФАС Поволжского округа от 31.01.2013 по делу № А72-8243/2008). При этом злоупотребление правом должно носить «явный и очевидный характер, при котором не остается сомнений в истинной цели совершения действий» (Постановление ФАС Уральского округа от 14.03.2013 № Ф09-714/13 по делу № А71-8362/12).

Необходимо отметить, положения Закона о контрактной системе, Правила, утвержденные постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о признании подрядчика уклонившимся от исполнения контракта, антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта неисполнения контракта, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, с учетом оценки действий подрядчика и заказчика.

В каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры гражданско-правовой ответственности в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) исходя из значимого комплекса обстоятельств, баланса частных и публичных прав (интересов).

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как победителем торгов либо нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта.

Для возникновения таких правовых последствий как признание недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган обязан определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, необходимо установить направленность воли подрядчика и его недобросовестный характер поведения.

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 подрядчика на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

Комиссия антимонопольного органа не обладает полномочиями по оценке обстоятельств, связанных с качеством выполненных работ по контракту, по следующим основаниям.

Согласно статье 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. По смыслу данной статьи во взаимосвязи со статьей 10 Конституции Российской Федерации, именно суду принадлежит исключительное полномочие принимать окончательные решения в споре о праве, что, в свою очередь, означает недопустимость подмены иными органами государственной власти компетенции суда посредством юрисдикционного акта административного органа.

Рассмотрев все обстоятельства дела, Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что из документов и сведений, представленных в распоряжение Комиссии, не следует вывод о наличии у подрядчика намерения отказаться от исполнения контракта либо о совершении им умышленных действий, направленных на неисполнении контракта, на нарушение его условий.

При рассмотрении материалов дела Комиссией установлено, что подрядчик приступил к выполнению работ, подрядчиком принимались меры и совершались действия с целью выполнения работ, являющихся предметом контракта, в том числе предпринимались попытки устранения замечаний заказчика. Из материалов дела усматривается, что ООО ПСК «ОЛИМП» проявляло заинтересованность в

исполнении контракта, в материалы дела представлена переписка между подрядчиком и заказчиком по поводу исполнения контракта, факт просрочки исполнения обязательств по контракту не является однозначным свидетельством недобросовестного поведения подрядчика.

Согласно пункту 15 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, 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 поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

С учетом изложенного, проанализировав обстоятельства дела в совокупности и взаимосвязи, Комиссия Челябинского УФАС России не усматривает достаточных оснований для принятия решения о включении сведений об ООО ПСК «ОЛИМП», о его директоре, участнике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и 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»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Администрацией Ларинского сельского поселения муниципального образования Уйского муниципального района Челябинской области об ООО ПСК «ОЛИМП» (ИНН 7415100728), в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Члены комиссии:

<...>

<...>

2023-565