

Дело № РНП-29-163

029/06/104-1033/2023

Заказчик:

ГБУСОН Архангельской области "Красноборский комплексный центр социального обслуживания"

165430, Архангельская область Красноборский район, с.Красноборск, ул. Гагарина 14

E-mail: kraskcso@bk.ru, kraskcso@mail.ru

Участник закупки:

Общество с ограниченной ответственностью «Теплоэнерго»

164020, Архангельская область, Коношский район, п. Заречный, ул. Заречная, д. 22

E-mail: vtek.yur@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

03 ноября 2023 года г. Архангельск

Руководствуясь Письмом ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20 "О дистанционном рассмотрении жалоб, проведения внеплановых проверок, рассмотрения обращений о включении сведений в отношении участников закупок, поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в реестр недобросовестных поставщиков", Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия Архангельского УФАС России) в составе:

Председатель комиссии:

Малышева О.С. Заместитель руководителя Управления - начальник отдела контроля закупок;

Члены комиссии:

Вознесенская Н.В. Главный специалист-эксперт отдела контроля закупок;
Пахатина Ю.В. Специалист-эксперт отдела контроля закупок;

на основании статьи 104 Федерального закона от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - ФЗ «О контрактной системе»), постановления Правительства Российской Федерации 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»,

Постановления Правительства РФ от 26.08.2013 № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации»,

в присутствии представителей от:

Заказчика: директора Червочкиной С.Н. (распоряжение от 02.11.2020 № 597-рл);

Участника закупки: Коротаева А.М. (доверенность от 22.12.2022);

УСТАНОВИЛА:

27 октября 2023 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ГБУСОН Архангельской области "Красноборский комплексный центр социального обслуживания" (далее – Заказчик) о включении сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Теплоэнерго» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, контракт от 22.11.2022 № 6 на выполнение работ по замене трубы котельной стационарного отделения для граждан пожилого возраста и инвалидов в рамках текущего ремонта (извещение №0124200000622006671), заключенный с ООО «Теплоэнерго», расторгнут в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Комиссия Архангельского УФАС России осуществила проверку факта одностороннего расторжения от исполнения контракта и провела на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» внеплановую проверку осуществления закупки с учетом следующего.

02.11.2022 Уполномоченным органом – Контрактным агентством Архангельской области, на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> (далее – ЕИС) размещено извещение №0124200000622006671 о проведении электронного аукциона на право заключения контракта на выполнение работ по замене трубы котельной стационарного отделения для граждан пожилого возраста и инвалидов в рамках текущего ремонта (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена контракта – 859 356,00 рублей.

11.11.2022 по результатам рассмотрения единственной заявки на участие в электронном аукционе заявка ООО «Теплоэнерго» была признана соответствующей.

22.11.2022 между Заказчиком и ООО «Теплоэнерго» (далее – Подрядчик, Общество) заключен контракт № 6 (далее – Контракт) на выполнение работ по замене трубы котельной стационарного отделения для граждан пожилого возраста и инвалидов в рамках текущего ремонта.

В соответствии с пунктом 1.3 Контракта работы по Контракту выполняются в следующие сроки:

1.3.1. Начало: 01.06.2023.

1.3.2. Окончание: 31.07.2023.

Пунктом 1.1 Контракта установлено, что Подрядчик по заданию Заказчика обязуется выполнить работы по замене трубы котельной стационарного отделения для граждан пожилого возраста и инвалидов в рамках текущего ремонта (далее – работы) в соответствии с условиями Контракта, Техническим заданием на выполнение работ (Приложение № 1 к Контракту), Локальным сметным расчетом (Приложение № 2 к Контракту) и проектной документацией.

30.06.2023 Подрядчиком в ЕИС были размещены документы о приемке с приложениями в единой информационной системе.

30.06.2023 документы в ЕИС получены Заказчиком.

07.07.2023 Заказчиком в ЕИС был размещен отказ в подписании акта выполненных работ: Отказ в подписании акта выполненных работ в связи с наличием выявленных замечаний и их неустранения. 06.07.2023 в адрес ООО "Теплоэнерго" направлено претензионное письмо. Срок устранения замечаний до 31.07.2023.

31.07.2023, 08.08.2023, 10.08.2023 Подрядчиком повторно были размещены в ЕИС документы о приемке работ.

Заказчиком 02.08.2023, 09.08.2023, 05.09.2023 соответственно с использованием ЕИС были размещены мотивированные отказы от подписания документа о приемке с указанием причин такого отказа: отказ в приемке в связи с неустраненными замечаниями.

Заказчиком в адрес Подрядчика направлялись претензии № 214 от 02.06.2023, №217 от 02.06.2023, №220 от 05.06.2023, №222 от 05.06.2023, №241 от 19.06.2023, №256 от 28.06.2023, №278 от 06.07.2023, №296 от 18.07.2023 и №298 от 21.07.2023, в которых указывались выявленные недостатки при выполнении работ, а также, что работы выполнялись не в соответствии с проектом.

01.08.2023 Подрядчик направил в адрес Заказчика письмо о не согласии с претензиями Заказчика.

29.08.2023 Подрядчик направил в адрес Заказчика претензию об уклонении Заказчика от выполнения своих обязательств по приемке работ и их оплате.

06.10.2023 Заказчик в адрес Подрядчика направил претензию № 391 о не устранении замечаний, выявленных в ходе выполнения работ, с приложением экспертного заключения от 02.10.2023 057-09-00030 Союза «Торгово-промышленная палата Архангельской области», в котором указано, что эксплуатация трубы котельной при наличии недостатков (дефектов) не представляется возможной. Так как дефекты: 1. отсутствуют акты освидетельствования скрытых работ; 2. материал участка дымовой трубы не соответствует проекту; 3. отсутствует натяжение тросов; 4. замечания технадзора не устранены; 5. отсутствует антикоррозионная обработка, 6. материал бетонной подливки не соответствует проекту и паспорту

промышленной дымовой трубы – являются недопустимыми и могут привести к гибели результата выполненных работ.

В ответ Подрядчиком направлено письмо б/д б/н в адрес Заказчика, в котором сообщается, что направленная экспертиза, проведенная за сроками, определенными законодательством и условиями контракта о приемке, не читаема.

16.10.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика: «В соответствии с п. 1.3 Контракта Подрядчик должен был выполнить работы по предмету Контракта в срок до 31.07.2023, однако указанных обязанностей не исполнил. Замечания, выявленные в ходе выполнения работ, до настоящего времени не устранены. Согласно экспертному заключению Союза «Торгово-промышленная палата Архангельской области» выявленные в ходе экспертизы недостатки работ являются недопустимыми, критическими, устранимыми. В адрес ООО «Теплоэнерго» 06 октября 2023 года направлено очередное претензионное письмо с приложением экспертного заключения. До настоящего времени ответа по существу претензионного письма и изложенных в нем доводов не поступило».

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 ФЗ «О контрактной системе» в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 данной 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 указанного 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 указанной части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно информации с официального сайта решение от 16.10.2023 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 16.10.2023 было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата поступления Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения

контракта – 16.10.2023 12:30 (МСК).

Следовательно, дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 16.10.2023.

В соответствии с частью 13 статьи 95 ФЗ «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 27.10.2023, что подтверждается размещенной 27.10.2023 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 2291400279822000011, реестровая запись Контракта в реестре контрактов переведена на статус «Исполнение прекращено».

Частью 4 статьи 104 ФЗ «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.

Информация, предусмотренная частью 4 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», направлена Заказчиком в адрес Архангельского УФАС России в установленный законом срок - 27.10.2023.

Согласно пояснению представителя ООО «Теплоэнерго» работы по Контракту выполнены в полном объеме. Общество указало, что на момент проведения экспертизы Союзом «Торгово-промышленная палата Архангельской области» изделие - дымовая труба, находилась в эксплуатации, но данный факт в заключении экспертизы не отражен. Подрядчик считает, что заключение экспертизы не несет информации о качестве изделия. Выводы, сделанные экспертом не имеют технического обоснования, указывая недостаток в исследовательской части заключения, эксперт не описывает на основании чего и каких исследований сделан такой вывод. Заключение экспертизы, направленное в адрес ООО «Теплоэнерго», в некоторых местах не читаемо, какие предметы или их части, изображены на прилагаемых фотографиях, когда и в какое время сделаны эти фотографии, о чем они свидетельствуют, из заключения эксперта не понятно. Кроме того, результат работ по Контракту (дымовая труба) используется Заказчиком в круглосуточном режиме, отопительный сезон организацией начат, происходит без происшествий. По мнению ООО «Теплоэнерго», проектная документация противоречит сметному расчету. Общество направило исковое

заявление об оспаривании одностороннего отказа и требованием оплаты по исполненному Контракту (дело № А05-12338/2023).

Из анализа Контракта и Извещения следует, что контракт от 22.11.2022 № 6 заключен Заказчиком с нарушением объявленных условий определения поставщика (подрядчика, исполнителя) (Извещение № 0124200000622006671), что является нарушением части 1 статьи 34 ФЗ «О контрактной системе».

Так, согласно пункту 1.1 проекта контракта, являющегося неотъемлемой частью Извещения № 0124200000622006671: «Подрядчик по заданию Заказчика обязуется выполнить работы по замене трубы котельной стационарного отделения для граждан пожилого возраста и инвалидов в рамках текущего ремонта в соответствии с условиями Контракта, Техническим заданием на выполнение работ (Приложение № 1 к Контракту), Локальным сметным расчетом (Приложение № 2 к Контракту)».

При процедуре заключения Контракта в пункт 1.1 проекта контракта Заказчиком было добавлено требование о выполнении работ по замене трубы котельной стационарного отделения для граждан пожилого возраста и инвалидов в рамках текущего ремонта) **в соответствии с проектной документацией**.

При этом, согласно пункту 12.4 Контракта: неотъемлемыми частями Контракта являются следующие приложения: «Техническое задание на выполнение работ» (приложение № 1); «Локальный сметный расчет» (приложение № 2), то есть проектная документация не является приложением к Контракту и требование выполнить работы в соответствии с проектной документацией противоречит условиям Извещения.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что работы были выполнены Подрядчиком в срок, установленный Контрактом. Между Заказчиком и Подрядчиком сложился гражданско-правовой спор в отношении качества выполненных работ и их приемки с учетом требования пункта 1.1 Контракта о выполнении работ, в том числе в соответствии с проектной документацией.

В соответствии с частью 2 статьи 104 ФЗ «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.

Из пункта 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 №1078 (далее – Правила ведения реестра), следует, что антимонопольный орган проводит проверку, содержащихся в обращении фактов.

В реестр недобросовестных поставщиков включаются только проверенные сведения. Необходимым условием является наличие в представленных материалах фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя). Размещение сведений об участнике закупки в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт

недобросовестного поведения поставщика при исполнении контракта, выявит обстоятельства, свидетельствующие о намерении участника закупки отказаться от заключения контракта, о направленности его действий на несоблюдение условий контракта.

Исходя из положений статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», реестр недобросовестных поставщиков с одной стороны является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом обязательств, принятых в рамках осуществления закупки. При этом одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в закупках в течение установленного срока (часть 9 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе»).

Под пунктом б) пункта 13 Правил ведения реестра, в том числе установлено, что орган контроля по результатам рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте "а" данного пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 указанных Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр.

Административный процесс рассмотрения обращений Заказчиков о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков не обязывает Комиссию Архангельского УФАС России устанавливать те факты, которые умалчиваются участниками процесса.

Вышеуказанные обстоятельства могут свидетельствовать об отсутствии виновного поведения Общества при исполнении контракта, однако разрешение споров, связанных с исполнением контракта, регулируются нормами гражданского законодательства Российской Федерации.

Комиссия Архангельского УФАС России, в силу своей компетенции проверив действия заказчика и Общества на предмет соблюдения процедуры расторжения контракта, предусмотренной ФЗ «О контрактной системе», в данном случае не уполномочена давать правовую оценку действиям сторон при исполнении контракта с позиции применения гражданского законодательства и подменять при этом компетенцию суда.

Частью 3 статьи 17 и частью 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации закреплено конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности, предполагающее в качестве общего правила дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Ни ФЗ «О контрактной системе», ни Правила ведения реестра не содержат безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядчике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

При рассмотрении вопроса о включении или не включении лица в реестр

недобросовестных поставщиков недопустимо ограничиваться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое неисполнение контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных, а в ряде случаев неосторожных действий (бездействия) в противоречие требованиям ФЗ «О контрактной системе».

В рассматриваемом случае Комиссия Архангельского УФАС России полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия ООО «Теплоэнерго» были направлены на умышленное ненадлежащее исполнение Контракта.

Заслушав доводы представителей Подрядчика и Заказчика, изучив представленные материалы, проведя оценку действий ООО «Теплоэнерго», Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о совершении Подрядчиком действий, направленных на исполнение обязательств по Контракту. Сведения в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Теплоэнерго» включению в реестр недобросовестных поставщиков не подлежат.

При проведении внеплановой проверки на основании пункта 5 части 15 статьи 99 ФЗ «О контрактной системе» данной закупки нарушений законодательства РФ о контрактной системе не выявлено.

Руководствуясь статьей 104 ФЗ «О контрактной системе», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Архангельской области по контролю в сфере закупок

РЕШИЛА:

1. Сведения, представленные ГБУСОН Архангельской области "Красноборский комплексный центр социального обслуживания" в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Теплоэнерго» (164020, Архангельская область, Коношский район, п. Заречный, ул. Заречная, д. 22, ИНН 2912006620), в Реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Примечание: Решение может быть обжаловано заинтересованным лицом в арбитражный суд в течение трех месяцев в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии О.С. Малышева

Члены Комиссии Н.В. Вознесенская

Ю.В. Пахатина