

РЕШЕНИЕ

№ 058/06/104-732/2022

«05» октября 2022 года
ул. Урицкого, 127

г. Пенза,

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия, Комиссия Управления) в составе:

- <...> – заместителя председателя Комиссии, начальника отдела контроля закупок,
- <...> – члена Комиссии, главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок,
- <...> – члена Комиссии, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок,

при участии:

со стороны заказчика – администрации города Сурска Городищенского района Пензенской области:

- <...> (главы администрации),
- <...> (представителя по доверенности),

со стороны подрядчика – ООО «Никольское дорожное строительное предприятие»:

- <...> (представителя по доверенности),

рассмотрев представленные заказчиком администрацией города Сурска Городищенского района Пензенской области документы и сведения об ООО «Никольское дорожное строительное предприятие» (ИНН 5826006855, Пензенская область, г. Никольск, ул. 8 Марта, д. 1А), подлежащие включению в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Ремонт автомобильных дорог общего пользования местного значения ул. Ленина от д. № 49 до д. 101 (2-ой участок)» (извещение №0155300042522000070 от 27.04.2022, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), руководствуясь статьей 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), 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»,

УСТАНОВИЛА:

28.09.2022 в Управление Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области поступило обращение заказчика администрации города Сурска Городищенского района Пензенской области (вход. 4245э) о включении сведений об ООО «Никольское дорожное строительное предприятие» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона «Ремонт автомобильных дорог общего пользования местного значения ул. Ленина от д. № 49 до д. 101 (2-ой участок)» (извещение №0155300042522000070 от 27.04.2022).

Заседание Комиссии Управления в соответствии с уведомлением от 29.09.2022 (исх. № 1880-4э) назначено на 04.10.2022 в 12 часов 00 минут.

Представители заказчика и подрядчика участвуют в рассмотрении обращения дистанционно в порядке, предусмотренном письмом ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20.

На заседании Комиссии представитель заказчика поддержал доводы, изложенные в обращении от 28.09.2022, дополнительно изложил обстоятельства принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта. Пояснил, что подрядчиком выполнены, а заказчиком приняты работы по муниципальному контракту, что зафиксировано в акте от 13.07.2022. Однако, как впоследствии установлено экспертизой, проведенной ГКУ «Управление строительства и дорожного хозяйства Пензенской области», работы не удовлетворяют требованиям ГОСТ. В связи с ненадлежащим качеством выполненных работ, администрацией принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Представитель ООО «Никольское дорожное строительное предприятие» поддержал доводы, изложенные в отзыве от 30.09.2022, пояснил, что работы выполнялись в соответствии с заключенным контрактом и проектно-сметной документацией. При производстве работ ИП Р<...> по договору с администрацией г. Сурска осуществлялся строительный контроль. По результатам строительного контроля замечаний к подрядчику предъявлено не было. Работы заказчиком были приняты согласно акту о приемке выполненных работ от 13.07.2022. Вместе с тем работы до настоящего времени не оплачены. Претензий о ненадлежащем качестве при выполнении работ, а также при подписании акта о приемке выполненных работ не предъявлялось.

В связи с необходимостью дополнительного анализа полученной информации

и документов заседание Комиссии отложено на 05.10.2022 в 11 часов 30 минут.

В связи с необходимостью получения дополнительной информации и документов в заседании Комиссии объявлен перерыв до 15 часов 30 минут 05.10.2022.

После перерыва заказчиком представлены акты отбора образцов в рамках исполнения указанного муниципального контракта от 09.08.2022, а также протоколы испытания от 02.08.2022.

В результате осуществления внеплановой проверки электронного аукциона Комиссией Управления установлено следующее.

27.04.2022 уполномоченным органом – администрацией Городищенского района Пензенской области для нужд муниципального заказчика – администрацией города Сурска Городищенского района Пензенской области на официальном сайте www.zakupki.gov.ru размещено извещение № 0155300042522000070 о проведении электронного аукциона «Ремонт автомобильных дорог общего пользования местного значения ул. Ленина от д. № 49 до д. 101 (2-ой участок)».

Начальная (максимальная) цена контракта – 2 918 598,85 рублей.

В электронном аукционе принял участие 1 участник.

В соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) [от 11.05.2022 № 0155300042522000070](#) электронная процедура признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка. По результатам электронной процедуры контракт заключается с участником, подавшим единственную заявку.

23.05.2022 между администрацией города Сурска Городищенского района Пензенской области и ООО «Никольское дорожное строительное предприятие» заключен муниципальный контракт № 0155300042522000070 (далее - Контракт). Реестровый номер контракта 3581200204022000009.

Согласно пункту 1.1 Контракта подрядчик принимает на себя обязательство выполнить работы по ремонту автомобильных дорог общего пользования местного значения ул. Ленина от д.№49 до д. №101(2-ой участок), в г. Сурске Городищенского района Пензенской области (далее - работы) в сроки, предусмотренные Контрактом, с учетом графика выполнения работ (далее – график выполнения работ) (Приложение № 2 к Контракту), в соответствии с Проектно-сметной документацией (далее – ПСД) (Приложение № 1 к Контракту).

Пунктом 4.3.1 Контракта установлено, что заказчик обязан осуществлять контроль за ходом выполнения работ. Обеспечить осуществление контроля качества и проверку исполнительной документации при выполнении работ

на объекте.

В соответствии с пунктом 4.3.5 Контракта заказчик обязан проводить проверку предоставленных Подрядчиком результатов работ, предусмотренных Контрактом, в части их соответствия условиям Контракта.

Для проверки предоставленных Подрядчиком результатов работы в части их соответствия условиям Контракта Заказчик проводит экспертизу. Экспертиза результатов, предусмотренных Контрактом, может проводиться Заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании заключенных Контрактов в соответствии с Федеральным законом № 44-ФЗ.

Согласно пункту 4.4.3 Контракта Заказчик имеет право привлечь независимого эксперта или экспертную организацию на основании Контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом 44-ФЗ, в целях осуществления контроля качества и проверку исполнительной документации за выполнением работ по объекту.

В соответствии с указанными пунктами контракта между Заказчиком и ИП Р <...> заключен договор № 9 от 23.06.2022 на оказание услуг по строительному контролю.

Согласно пункту 5.4. Контракта приемка законченного ремонтом объекта осуществляется Заказчиком и оформляется актом приемки законченных работ по ремонту участка автомобильной дороги (форма А-1) в порядке и в сроки, определенные настоящим разделом Контракта.

Пунктом 5.8 Контракта установлено, что для приемки работ по Контракту Заказчик вправе создать приемочную комиссию.

В соответствии с пунктом 5.10 Контракта в случае получения в соответствии с пунктом 6 части 13 ст. 94 Федерального закона № 44-ФЗ мотивированного отказа от подписания документа о приемке Поставщик вправе устранить причины, указанные в таком мотивированном отказе, и направить Заказчику документ о приемке в порядке, предусмотренном частью 13 ст. 94 Федерального закона № 44-ФЗ.

Датой приемки выполненной работы, считается дата размещения в единой информационной системе в сфере закупок документа о приемке, подписанного Заказчиком.

Как следует из материалов по обращению письмом от 05.07.2022 администрация

г. Сурска Городищенского района Пензенской области просила ГКУ «Управления строительства и дорожного хозяйства» произвести лабораторные испытания материалов, применяемых при ремонте автомобильной дороги общего пользования местного значения ул. Ленина от

д. №49 до д. №101 (2-ый участок) в г. Сурск Городищенского района Пензенской области.

При этом, не дожидаясь результатов назначенных лабораторных испытаний, заказчик актом о приемке выполненных работ от 13.07.2022 принял выполненные по Контракту работы в полном объеме.

Согласно протоколам испытания керна ГКУ «Управление строительства и дорожного хозяйства Пензенской области» от 12.07.2022 керн и переформованная а/б смесь не удовлетворяют требованиям ГОСТ 9128-2013. Покрытие уплотнено.

В соответствии со статьей 309 Гражданского Кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями и иными обычно предъявляемыми требованиями.

Пунктом 1 статьи 754 ГК РФ установлено, что подрядчик несет ответственность перед заказчиком за допущенные отступления от требований, предусмотренных в технической документации и в обязательных для сторон строительных нормах и правилах, а также за недостижение указанных в технической документации показателей объекта строительства, в том числе таких, как производственная мощность предприятия.

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.

Согласно части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 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.

Согласно пункту 9.2 Контракта расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Порядок принятия Сторонами решения об одностороннем отказе от

исполнения Контракта определяется Сторонами самостоятельно с учетом положений Федерального закона № 44-ФЗ.

В соответствии с пунктом 9.3 Контракта 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, в том числе:

- несоблюдение Подрядчиком качества выполняемых работ и применения некачественных материалов;

- нарушения Подрядчиком сроков производства работ, позволяющие поставить под сомнение возможность завершить работы в срок;

- невыполнение предписаний и указаний Заказчика.

21.07.2022 заказчиком получены протоколы испытаний ГКУ «Управление строительства и дорожного хозяйства Пензенской области» от 12.07.2022 из которых следует, что керны и асфальтобетонная смесь не удовлетворяют требованиям ГОСТ 9128-2013.

30.07.2022 ГКУ «Управление строительства и дорожного хозяйства Пензенской области» повторно проведена проверка кернов по указанному объекту. По результатам проведения исследований протоколами от 02.08.2022 установлено, что керны и переформованная а/б смесь не удовлетворяют требованиям ГОСТ 9128-2013. Покрытие уплотнено.

09.08.2022 снова отобраны образцы кернов из асфальтобетонного покрытия по объекту ремонт автомобильной дороги общего пользования местного значения ул. Ленина от д. №49 до д. №101 (2-ый участок) в г. Сурск Городищенского района Пензенской области. Информация о результатах проведенного исследования отсутствует. В материалы дела не представлена.

16.08.2022 подрядчиком направлена претензия с требованием об оплате выполненных работ по муниципальному контракту.

31.08.2022 принято решение об одностороннем отказе от исполнения муниципального контракта.

Комиссией Управления установлено, что решение заказчика размещено заказчиком изначально в ЕИС в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах» 31.08.2022.

При этом подобное размещение решения технически не предполагает исполнение всех условий, определенных частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе, в связи с чем 14.09.2022 заказчиком в соответствии с порядком, установленным новой редакцией Закона о контрактной системе,

размещено указанное решение в разделе «Информация об исполнении (о расторжении) контракта».

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.

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.

Датой надлежащего уведомления ООО «Никольское дорожное строительное предприятие» о принятом решении следует считать 14.09.2022 (дата размещения решения об одностороннем отказе в ЕИС). 26.09.2022 – дата вступления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в силу (спустя 10 дней с даты размещения решения об одностороннем отказе в ЕИС).

Как следует из 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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

В силу части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего 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 настоящего 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.

Документы и сведения, подлежащие включению в реестр недобросовестных поставщиков, представлены заказчиком 28.09.2022, то есть в соответствии с требованиями статьи 104 Закона о контрактной системе.

Согласно части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе в течение пяти рабочих дней с даты поступления обращения, указанного в части 4 настоящей статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта. По результатам такой проверки принимается решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков соответствующей информации или решение об отказе в ее включении в реестр недобросовестных поставщиков. В случае принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков информации о лицах, указанных в части 2 настоящей статьи, такая информация включается в этот реестр не позднее трех рабочих дней с даты принятия данного решения.

Пунктом 13 Правил ведения РНП определено, что не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля рассматривает обращение, проводит проверку содержащихся в обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта либо о расторжении контракта по решению суда или об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, а также внеплановую проверку, предусмотренную пунктом 5 части 15 статьи 99 Федерального закона, по результатам

рассмотрения обращения и проведения проверок, указанных в подпункте «а» настоящего пункта, принимает решение о включении информации об участнике закупки, о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр либо в случаях, предусмотренных пунктами 14 и 15 настоящих Правил, об отказе во включении участника закупки, поставщика (подрядчика, исполнителя) в реестр, а также выдает (при необходимости) предписание, предусмотренное пунктом 2 части 22 статьи 99 Федерального закона, в случае выявления нарушений законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

В соответствии с пунктом 15 Правил ведения РНП 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 принятия 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, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц (далее - санкции), и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера (далее - меры ограничительного характера). К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя)

от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки или договора обязательств. Одним из последствий включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в проводимых закупках.

Решение о включении (невключении) сведений о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в связи с принятием заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта принимается контрольным органом в сфере закупок в каждом конкретном случае, исходя из всех обстоятельств дела и представленных заказчиком и поставщиком (подрядчиком, исполнителем) документов и доказательств.

Как следует из документов и информации, представленных в рамках рассмотрения обращения, пояснений представителя ООО «Никольское дорожное строительное предприятие», Общество своевременно приступило к выполнению работ и выполнило работы по контракту согласно графику. Акт о приемке выполненных работ от 13.07.2022 подписан заказчиком без оговорок и замечаний относительно качества выполненных работ. О наличии неудовлетворительного заключения относительно кернов и переформованной а/б смеси от 12.07.2022 подрядчик в известность поставлен не был. Претензий от заказчика относительно качества выполненных работ не поступало. При этом подрядчиком самостоятельно заключен договор на проведение лабораторных испытаний образцов из асфальтобетонного покрытия с ООО «Научно-строительная компания». Согласно акту № 156/08-22 от 29.08.2022 асфальтобетонная смесь тип В марка II соответствует требованиям ГОСТ 9128-2013 «Смеси асфальтобетонные, полимерасфальтобетонные, асфальтобетон. Полимерасфальтобетон для автомобильных дорог и аэродромов. Технические условия» по исследуемым показателям.

Таким образом в рассматриваемом случае имеется гражданско-правовой спор относительно качества выполненных работ, при этом у обеих сторон имеются документы и доказательства, подтверждающие недостатки, и наоборот отсутствие таковых при выполнении работ по контракту. В таком случае антимонопольный орган не вправе подменять собой суд и давать оценку действиям сторон при исполнении обязательств по контракту.

Комиссия Управления полагает, что в рассматриваемом случае в распоряжении антимонопольного органа отсутствуют достаточные и достоверные доказательства умышленного недобросовестного поведения Общества. При указанных обстоятельствах Комиссия считает, что санкция в

отношении ООО «Никольское дорожное строительное предприятие» в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков не будет отвечать целям реализации ведения реестра.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, 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», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

Сведения, представленные заказчиком - администрацией города Сурска Городищенского района Пензенской области об ООО «Никольское дорожное строительное предприятие» (ИНН 5826006855, Пензенская область, г. Никольск, ул. 8 Марта, д. 1А) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Заместитель председателя Комиссии
>

<...>

Член комиссии

<...>

<...>