

РЕШЕНИЕ

26 июня 2024 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:

Члены комиссии:

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:

Участник закупки уведомлен надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела, своего представителя не направил.

УСТАНОВИЛА:

19 июня 2024 года в Архангельское УФАС России – уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий контроль в сфере закупок, поступило обращение ГКУ Архангельской области "Архангельский областной центр занятости населения" (далее – Заказчик) о включении сведений об ООО «Арктика» в Реестр недобросовестных поставщиков.

Содержание обращения:

Согласно обращению Заказчика, государственный контракт от 17.04.2024 № 0124200000624001826 на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГКУ АО «Архангельский областной центр занятости населения» по Мезенскому округу, расположенных по адресу: Архангельская область, г. Мезень, пр. Канинский, д. 30 (извещение №0124200000624001826), заключенный с ООО «Арктика», расторгнут в связи с принятием Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта.

ООО «Арктика» направило в Архангельское УФАС России ходатайство от 25.06.2024 об отложении рассмотрения дела.

В соответствии с частью 7 статьи 104 ФЗ «О контрактной системе», а также пунктом 13 постановления Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078, уполномоченный орган осуществляет проверку информации и документов, указанных в пунктах 6 - 8 настоящих Правил, на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность поставщика (подрядчика, исполнителя), не позднее 5 рабочих дней с даты их поступления.

Следовательно, Архангельское УФАС России должно рассмотреть обращение Заказчика не позднее 26.06.2024.

Таким образом, отсутствуют правовые основания для отложения рассмотрения дела на более поздний срок.

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.

27.03.2024 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 №0124200000624001826 о проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГКУ АО «Архангельский областной центр занятости населения» по Мезенскому округу, расположенных по адресу: Архангельская область, г. Мезень, пр. Канинский, д. 30 (далее – Извещение).

Начальная (максимальная) цена государственного контракта – 4 576 111,28 рублей.

04.04.2024 по результатам проведенной процедуры аукциона победителем был признан участник закупки ООО «Арктика», предложивший цену контракта 3 683 769,44 рублей.

17.04.2024 между Заказчиком и ООО «Арктика» (далее – Подрядчик, Общество) заключен государственный контракт № 0124200000624001826 (далее – Контракт) на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГКУ АО «Архангельский областной центр занятости населения» по Мезенскому округу, расположенных по адресу: Архангельская область, г. Мезень, пр. Канинский, д.30.

В соответствии с пунктом 1.3 Контракта сроки выполнения работ: в течение

74 рабочих дней с даты заключения Контракта, то есть до 07.08.2024 включительно.

Согласно разделу 2 Приложения № 1 к Контракту Подрядчик обязан приступить к выполнению работ не позднее 5 (пяти) дней с даты заключения Контракта, то есть не позднее 24.04.2024.

Акт передачи строительной площадки подписан Подрядчиком 17 апреля 2024 года.

24.04.2024 Подрядчик в адрес Заказчика направил письмо, в котором указал на следующие недостатки в сметах и сметной стоимости работ по Контракту, препятствующие выполнению работ:

- в смете отсутствует подсистема для негорючих панелей Криплат с акриловым покрытием (Омега профиль, Пи профиль, L профиль и F профиль), без которых монтаж панелей по дизайнерским решениям невозможен;
- выявлено расхождение размеров фасада и кровли.
- в сметах Объемно-планировочных и архитектурных решений есть расхождения в проектных и фактических размерах помещений, что было выявлено после выезда на объект 18.04.2024 и контрольных замеров;
- сметные цены на материалы и работы по факту ниже реальных рыночных цен на материалы и работы, что делает выполнение работ Подрядчиком экономически нецелесообразным.

08.05.2024 Заказчик в письме № 01/2024-1290 в адрес Подрядчика указал на конкретные разделы проектной документации и сметы, в которых присутствуют вышеупомянутые материалы. Для определения достоверности приведенного аргумента о расхождении объемов работ Заказчик попросил Подрядчика представить доказательства с применением фото и видео фиксации, с использованием измерительных приборов имеющих сертификаты средств измерений и действующую поверку, полученную в специализированных организациях. Кроме того, Заказчиком сообщено, что сметы к проекту составлены в ценах 3 квартала 2023 года. В сметной документации все цены на работы и материалы представлены без НДС. НДС в размере 20% начисляется в сводном сметном расчете единой позицией на всю смету.

Учреждением Подрядчику неоднократно направлялись претензии о необходимости приступить к выполнению работ по капитальному ремонту Помещений: от 08.05.2024 № 01/2024-1290, 17.05.2024 № 06/2024-1357, 31.05.2024 № 06/2024-1492.

31.05.2024 Подрядчик в адрес Заказчика направил письмо, в котором повторно указал на недостатки в сметах и сметной стоимости работ по Контракту, препятствующие выполнению работ.

Вместе с тем, в соответствии с Приложением № 4 «График выполнения работ» к Контракту Подрядчик должен:

16 мая 2024 года приступить к выполнению кровельных работ.

31 мая 2024 года завершить выполнение демонтажных работ.

01 июня 2024 года приступить к ремонту запасного выхода.

04.06.2024 Заказчиком было принято решение (№ 06/2024-1515) об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с существенным нарушением исполнения обязательств со стороны Подрядчика Заказчика: «по состоянию на 04 июня 2024 года Подрядчик не приступил к исполнению обязательств по Контракту».

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 04.06.2024 об одностороннем отказе от исполнения Контракта 04.06.2024 было размещено Заказчиком в разделе «Решение об одностороннем отказе».

Дата поступления Подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта – 04.06.2024 20:15 (МСК).

Следовательно, дата надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения Контракта – 04.06.2024.

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 17.06.2024, что

подтверждается размещенной 19.06.2024 информацией о расторжении Контракта на официальном сайте в карточке контракта с реестровой записью № 2290129716724000071 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 – 19.06.2024.

ООО «Арктика» объяснении пояснило, что действия Подрядчика не являются недобросовестными, а задержка начала работ связана с действиями самого Заказчика. Подрядчик, как профессиональный и добросовестный участник рынка, предупредил Заказчика в письме от 24.04.2024 об обстоятельствах, препятствующих началу работ на объекте. По мнению Подрядчика, Заказчик все замечания Подрядчика проигнорировал, мер по устранению выявленных недостатков в смете и проектной документации не предпринял, в предоставлении актуальной технической документации отказал, ограничился претензиями с требованием приступить, к выполнению работ.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что Контрактом не предусмотрена передача Заказчиком Подрядчику какой-либо документации. Запросов о предоставлении технической документации Подрядчиком в адрес Заказчика не направлялось. Проектно-сметная документация была размещена в ЕИС вместе с Извещением и является приложением к Контракту. Данная документация, по сообщению Заказчика, является актуальной и содержит всю необходимую информацию для надлежащего исполнения обязательств по выполнению ремонтных работ.

Заказчик в письме от 08.05.2024 № 01/2024-1290 указал на конкретные разделы проектной документации и сметы, в которых присутствуют материалы, указанные в письме Подрядчика от 24.04.2024. Для определения достоверности приведенного аргумента о расхождении объемов работ Заказчик попросил Подрядчика представить доказательства с применением фото и видео фиксации, с использованием измерительных приборов имеющих сертификаты средств измерений и действующую поверку, полученную в специализированных организациях. Кроме того, Заказчиком сообщено, что сметы к проекту составлены в ценах 3 квартала 2023 года. В сметной документации все цены на работы и материалы представлены без НДС. НДС в размере 20% начисляется в сводном сметном расчете единой позицией на всю смету.

Подрядчик в ответ не представил Заказчику доказательств относительно расхождения объемов работ с применением фото и видео фиксации, с использованием измерительных приборов имеющих сертификаты средств измерений и действующую поверку, полученную в специализированных организациях. К выполнению работ не приступил.

Кроме того, Подрядчиком вместе с объяснениями представлено письмо от 17.04.2024, адресованное Заказчику в котором Подрядчик предлагал провести 18.04.2024 встречу на объекте выполнения работ. Данное письмо представлено в текстовом редакторе Word набранным текстом без подписи руководителя.

Представитель Заказчика в заседании Комиссии Архангельского УФАС России сообщил, что письмо Подрядчика от 17.04.2024 о проведении встречи на объекте выполнения работ в адрес Заказчика не поступало.

Комиссия Архангельского УФАС России отмечает, что в течение десяти дней, которые предусмотрены законодательством о контрактной системе для устранения недостатков, которые послужили основанием для принятия Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения Контракта, Общество не приступило к выполнению своих обязанностей по Контракту.

В силу части 1 статьи 2 ФЗ «О контрактной системе» законодательство Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд основывается на положениях Конституции Российской Федерации, Гражданского кодекса Российской Федерации, Бюджетного кодекса Российской Федерации и состоит из указанного Федерального закона и других федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в части 1 статьи 1 указанного Федерального закона. Нормы права, содержащиеся в других федеральных законах и регулирующие указанные отношения, должны соответствовать указанному Федеральному закону.

В соответствии со статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Согласно пункту 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе

такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган, цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Они характеризуются внезапностью (непредсказуемостью или неопределенностью во времени наступления) и неоднозначностью последствий, могут вызвать человеческие жертвы и нанести материальный ущерб.

Доказательств возникновения у Общества каких-либо обстоятельств, возникших вследствие непреодолимой силы и не позволивших ему исполнить надлежащим образом требования законодательства, в установленном порядке исполнить Контракт, в Архангельское УФАС России не представлено.

Действуя в рамках исполнения контракта, Подрядчик должен осознавать то обстоятельство, что он вступил в правоотношения по расходованию публичных финансов (в данном случае расходованию средств субсидий, выделенных на финансовое обеспечение выполнения государственного задания), что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязанностей.

Соответственно, принимая решение об участии в процедуре осуществления закупки и подавая заявку, участник закупки должен осознавать возможность наступления для него неблагоприятных последствий в случае признания его победителем и неисполнения контракта в дальнейшем.

В определении Верховного Суда Российской Федерации от 07.08.2015 № 305-КГ15-9489 разъяснено, что недобросовестность может выражаться как в совершении целенаправленных (умышленных) действий или бездействия, так и в их совершении по неосторожности, когда участник закупки по небрежности не принимает необходимых мер по соблюдению соответствующих норм и правил.

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.

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.

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».

Заслушав доводы представителей Заказчика, изучив представленные материалы, проведя оценку действий Общества с ограниченной ответственностью «Арктика», Комиссия Архангельского УФАС России приходит к выводу о недобросовестных действиях Общества, выразившихся в ненадлежащем исполнении требований законодательства о контрактной системе в части исполнения обязательств по Контракту (Подрядчик не приступил к исполнению обязательств по Контракту), и сведения в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Арктика» подлежат включению в реестр недобросовестных поставщиков.

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. Включить сведения, представленные Заказчиком - ГКУ Архангельской области "Архангельский областной центр занятости населения" в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Арктика» (163002, город Архангельск, пр-кт Новгородский, д. 32, офис 406, ИНН 2901285027, участник (член) корпоративного юридического лица - Хромцова Наталья Константиновна, ИНН 290136241253, лицо, исполняющее функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона - Хромцов Сергей Александрович, ИНН 291903310390) в Реестр недобросовестных поставщиков сроком на два года в связи с решением Заказчика об одностороннем отказе от исполнения государственного контракта от 17.04.2024 № 0124200000624001826 на выполнение работ по капитальному ремонту помещений ГКУ АО «Архангельский областной центр занятости населения» по Мезенскому округу, расположенных по адресу: Архангельская область, г. Мезень, пр. Канинский, д. 30 (извещение №0124200000624001826).

2. Датой включения сведений в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Арктика» в Реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе в сфере закупок в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет».

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии