

РЕШЕНИЕ № 003/06/104-828/2022

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«13» декабря 2023 года

город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере размещения заказов (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе: <...>, председателя Комиссии, <...>, члена Комиссии, <...>, члена Комиссии,

в присутствии представителя МБОУ «Усть-Джилиндинская основная общеобразовательная школа» <...> (доверенность от 07.12.2023), представителя ООО «ЛогистТрансСтрой+» <...> (доверенность от 13.12.2023),

рассмотрев обращение МБОУ «Усть-Джилиндинская основная общеобразовательная школа» (далее - Заказчик) (вх. от 06.12.2023 № 4789-эп/23) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «ЛогистТрансСтрой+» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на Капитальный ремонт МБОУ "Усть-Джилиндинская ООШ" Баунтовского эвенкийского района, извещение о проведении электронного аукциона – 0302300031820000002, ИКЗ - 203030210140703020100100030014399243, в соответствии с подпунктом «б» пункта 1 части 3 статьи 99, статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе» (далее – Закон о контрактной системе),

УСТАНОВИЛА:

Из обращения Заказчика следует, что 23.11.2020 между МБОУ «Усть-Джилиндинская основная общеобразовательная школа» и ООО «ЛогистТрансСтрой+» заключен муниципальный контракт № 0302300031820000002 на Капитальный ремонт МБОУ "Усть-Джилиндинская ООШ" Баунтовского эвенкийского района (далее – Контракт). Цена Контракта – 25 353 294 руб. 40 коп. (в редакции Дополнительного соглашения б/н от 26.10.2021). Срок выполнения работ установлен до 28.10.2021 (в редакции Дополнительного соглашения б/н от 18.08.2021).

14.10.2022 между сторонами заключено Дополнительное соглашение о продлении срока выполнения работ до 30.12.2022.

На дату окончания выполнения контракта работы в полном объеме не выполнены.

В связи с многочисленными нарушениями Заказчиком 23.11.2023 принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта. Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчиком направлены сведения о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков.

Представитель ООО «ЛогистТрансСтрой+» на рассмотрении обращения пояснил, что работы по контракту выполнены практически на 90 %. Оставшиеся 10 % выполнить невозможно, т.к. Заказчик не предоставлял актуальную смету, изменения ПСД. В размещенной документации расценки для доставки материалов заложены как для обычной дороги, а там труднодоступный район, тундра, на протяжении 100 км нет вообще дороги. Проявляя добросовестность, подрядчик закупил спецтехнику, тягачи, понес непредусмотренные затраты на доставку материала. Подрядчик предложил Заказчику скорректировать смету, но этого не сделано. При исполнении Контракта выполнены дополнительные работы, не предусмотренные контрактом. Решение Заказчика об одностороннем отказе базируется только на просрочке, однако подрядчик в этом не виноват. Фактов недобросовестности в действиях общества не имеется. Просит на основании изложенного не включать общество в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия Бурятского УФАС России, рассмотрев представленные сторонами документы,

установила следующее.

26.10.2020 в Единой информационной системе www.zakupki.gov.ru размещено извещение о проведении электронного аукциона, номер извещения – 0302300031820000002. Начальная (максимальная) цена контракта – 28 107 920.00 рублей.

23.11.2020 МБОУ «Усть-Джилиндинская основная общеобразовательная школа» с ООО «ЛогистТрансСтрой+» заключен Контракт на сумму 23 048 494,40 рублей.

Пунктом 3.3 муниципального контракта предусмотрены сроки выполнения работ с 11.01.2021 до 15.08.2021.

Дополнительным соглашением к муниципальному контракту от 18.08.2021 на основании пункта 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе срок выполнения работ изменен с 11.01.2021 до 28.10.2021.

Дополнительным соглашением к муниципальному контракту от 14.10.2022 на основании пункта 7 статьи 95 Закона о контрактной системе изменено условие о сроке выполнения работ на срок до 30.12.2022.

Указанное дополнительное соглашение от 14.10.2022 в части изменения срока окончания выполнения работ заключено с нарушением требований Закона о контрактной системе.

В соответствии с частью 1 статьи 34 Закона о контрактной системе контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документацией о закупке, заявкой, окончательным предложением участника закупки, с которым заключается контракт, за исключением случаев, в которых в соответствии с настоящим Федеральным законом извещение об осуществлении закупки или приглашение принять участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), документация о закупке, заявка, окончательное предложение не предусмотрены.

В контракт включается обязательное условие о порядке и сроках оплаты товара, работы или услуги, о порядке и сроках осуществления заказчиком приемки поставленного товара, выполненной работы (ее результатов) или оказанной услуги в части соответствия их количества, комплектности, объема требованиям, установленным контрактом, а также о порядке и сроках оформления результатов такой приемки (часть 13 статьи 34 Федерального закона № 44-ФЗ).

В силу части 2 статьи 34 Закона о контрактной системе при заключении и исполнении контракта изменение его условий не допускается, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Частью 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено общее правило о том, что изменение существенных условий контракта при его исполнении не допускается, за исключением их изменения по соглашению сторон в случаях, установленных настоящей статьей.

Пунктом 9 части 1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что если контракт, предметом которого является выполнение работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту), сносу объекта капитального строительства, по независящим от сторон контракта обстоятельствам, влекущим невозможность его исполнения, в том числе необходимость внесения изменений в проектную документацию, либо по вине подрядчика не исполнен в установленный в контракте срок, допускается однократное изменение срока исполнения контракта на срок, не превышающий срока исполнения контракта, предусмотренного при его заключении.

В пункте 11.4 муниципального контракта содержатся аналогичные требования.

Таким образом, в нарушение вышеуказанных норм заключено дополнительное соглашение от 14.10.2022, которым фактически изменен срок окончания выполнения работ по указанному контракту, тогда как ранее заключенным дополнительным соглашением от 18.08.2021 срок выполнения работ уже был изменен.

Постановлением о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 003/04/7.32-330/2023 от 19.05.2023 директор МБОУ «Усть-Джилиндинская основная общеобразовательная школа» <...> привлечена к административной ответственности по части 4 статьи 7.32 КоАП РФ с назначением наказания в виде предупреждения.

Согласно пункту 1.1 Контракта Генеральный Подрядчик в установленные сроки согласно Контракту обязуется выполнить все предусмотренные проектной документацией работы по Капитальному ремонту МБОУ "Усть-Джилиндинская ООШ" Баунтовского эвенкийского района в соответствии со сметным расчетом и проектной документацией, являющимися неотъемлемой частью настоящего Муниципального контракта, а Муниципальный заказчик обязуется принять и оплатить выполненные работы в сроки, установленные настоящим Контрактом.

Срок выполнения работ до 30.12.2022 (в редакции 14.10.2022 между Дополнительного соглашения от 14.10.2022).

Пунктом 6.6 Контракта предусмотрено, что сдача результатов выполненных объемов работ Генеральным подрядчиком Муниципальному заказчику оформляется актом о приемке выполненных работ по форме КС-2 и справок о стоимости выполненных работ и затрат по форме КС-3 и исполнительная документация, акты на скрытые работы, сертификаты и паспорта на материалы и оборудование в полном объеме, подписанными обеими сторонами в день окончания приемки.

Муниципальный заказчик отказывается от приемки результата работ в случае обнаружения недостатков, которые исключают возможность его использования по назначению и не могут быть устранены Генеральным подрядчиком (пункт 6.8 Контракта).

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, при цене Контракта - 25 353 294,40 руб. оплачено 21 586 176,63 руб., что подтверждается счетами на оплату, платежными поручениями, справками о стоимости выполненных работ, актами о приемке выполненных работ.

Таким образом, результат работ принят Заказчиком и фактически оплачено 85% от цены контракта.

В силу 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.

В соответствии с пунктом 11.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

23.11.2023 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта в связи с невыполнением работ в полном объеме. Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено в ЕИС 23.11.2023, доставлено подрядчику 23.11.2023. Решение вступило в силу 04.12.2023.

Заказчик мотивировал свое решение невыполнением работ в полном объеме в установленный срок.

Вместе с тем, за период времени с 31.12.2022 по 24.11.2023 Заказчиком не представлено каких-либо писем и уведомлений о нарушении подрядчиком обязательств по Контракту.

Представленное Заказчиком заключение 04/23 экспертной оценки выполнения капитального ремонта МБОУ "Усть-Джилиндинская ООШ", подготовленное ООО «Проект», не может свидетельствовать о недобросовестности поставщика. Экспертная оценка проводилась с 09.01.2023 по 27.03.2023, т.е. после приемки и оплаты работ Заказчиком, что противоречит разделу 6 контракта Порядок сдачи и приемки работ.

Комиссия антимонопольного органа не наделена полномочиями по оценке качества выполненных работ и их соответствия условиям контракта.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

При этом ни Закон о контрактной системе, ни [Правила](#) ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 N 1078 (далее - [Правила](#)) не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Напротив, согласно части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, пункту 13 Правил № 1078 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, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения 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.

Из приведенных положений части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, пункта 13 Правил № 1078 следует обязанность антимонопольного органа полно, объективно и всесторонне проверить представленные заказчиком документы и информацию. Только в

случае подтверждения достоверности приведенных в них фактов и обстоятельств антимонопольный орган вправе принять решение о включении соответствующих сведений в реестр недобросовестных поставщиков. В иных случаях антимонопольный орган должен вынести решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков.

Следовательно, при рассмотрении вопроса о признании участника размещения заказа уклонившимся от исполнения условий контракта антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о контрактной системе либо наличием решения заказчика об одностороннем расторжении контракта.

Оценив представленные материалы, пояснения сторон Комиссия Бурятского УФАС России полагает, что ООО «ЛогистТрансСтрой+» не допущено бездействие (действия), которое свидетельствует о его недобросовестном поведении.

Комиссия, принимая указанное решение, отмечает, что со стороны ООО «ЛогистТрансСтрой+» предпринимались действия, направленные на надлежащее исполнение контракта, а именно подрядчик начал его исполнение, закупил материалы, выполнил работы в значительной части, общество выходило на связь с заказчиком. Подрядчиком работы выполнены и приняты заказчиком на общую сумму 21 586 176,63 руб., что подтверждается размещенными в ЕИС сведениями. Таким образом, работы выполнены в объеме 21 586 176,63 руб. из 25 353 294,40 руб., что составляет 85% от запланированного объема.

Факт выполнения обществом дополнительных работ, не предусмотренных контрактом, подтверждается размещенным в ЕИС локальным сметным расчетом № 02-01-01 к дополнительному соглашению от 26.10.2021.

В пункте 14 Обзора судебной практики применения законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, утвержденного постановлением Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2017 года, разъяснено, что Закон о контрактной системе указывает лишь на необходимость закрепить в контракте саму возможность его расторжения в одностороннем порядке по правилам гражданского законодательства. При этом основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от договора установлены в Гражданском кодексе Российской Федерации и подлежат применению.

Неуказание в контракте какого-либо конкретного существенного нарушения обязательства, являющегося основанием для заявления одностороннего отказа, не может свидетельствовать об отсутствии у стороны такого права при наличии соответствующего основания в Гражданском кодексе Российской Федерации.

При осуществлении проверки одностороннего отказа от исполнения контракта антимонопольный орган оценивает не правомерность расторжения контракта с позиции гражданского законодательства, а соблюдение сторонами контракта процедуры одностороннего отказа от исполнения контракта, предусмотренной Законом, во избежание нарушения прав каждой из сторон контракта, установленных указанным законом.

При этом обстоятельства, послужившие основанием для одностороннего отказа от исполнения контракта, находятся в сфере гражданско-правовых отношений сторон, а их исследование со стороны антимонопольного органа подменяло бы компетенцию суда.

Из анализа положений [статьи 104](#) Закона о контрактной системе и [Правил](#) N 1078 следует, что факты о неисполнении государственного контракта, которое обусловлено недобросовестным поведением общества, целенаправленно уклонившегося от его исполнения при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его

исполнить, антимонопольному органу представляет заказчик и доказывает факт недобросовестного поведения подрядчика.

По результатам исследования и оценки представленных доказательств и доводов сторон Комиссия установила, что заказчиком в антимонопольный орган с заявлением о включении сведений об обществе в реестр недобросовестных поставщиков не представлены доказательства, однозначно свидетельствующие о том, что неисполнение указанного договора обусловлено именно недобросовестным поведением общества, целенаправленно уклонившегося от его исполнения при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и таком уклонении лица от исполнения условий контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении.

Принимая во внимание вышесказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «ЛогистТрансСтрой+» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку Комиссия не усматривает намерения в уклонении от исполнения контракта.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия Бурятского УФАС России,

р е ш и л а:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «ЛогистТрансСтрой+» (ИНН0326552906), юридический адрес: 670009, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, пос. Матросова, д. 2, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.