Дело №А73-19443/2019

Отзыв на заявление ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» о признании незаконным решения Хабаровского УФАС России от 18.09.2019

Ознакомившись с заявлением ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» о признании заключения о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков незаконным, Хабаровское УФАС России полагает данное заявление не подлежащим удовлетворению исходя из следующего.

В соответствии с частью 2, 3 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договоров.

Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков, порядок направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки, поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков, требования к технологическим, программным, лингвистическим, правовым и организационным средствам обеспечения ведения реестра недобросовестных поставщиков устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 утверждены Правила направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, Перечень сведений, включаемых в реестр недобросовестных поставщиков.

Подпунктом б пунктом 4 Правил установлено, что в случае расторжения договора по решению суда в связи с существенным нарушением подрядчиком условий договора заказчик не позднее 10 рабочих дней со дня расторжения договора направляет в уполномоченный орган сведения и документы, в том числе и решение суда.

На официальном сайте в ЕИС http://.zakupki.gov.ru/ АО «Дальневосточная распределительная сетевая компания» Филиал «Хабаровские электрические сети размещена закупка №1035 раздела 1.1. ГКПЗ 2018 о проведении открытого запроса предложений на право заключения договора на выполнение работ по «Капитальному ремонту оборудования СП ЦЭС». Место выполнения ремонтных работ г. Хабаровск.

Согласно протоколу закупочной комиссии 1 уровня по выбору победителя от 18.05.2018 №376/УР-ВП закупочная комиссия признала ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» победителем открытого запроса предложений с ценовым предложением 2 992 226,34 руб. без НДС, 3 530 827, 08 руб. с учетом НДС.

31.05.2018 между АО «Дальневосточная распределительная сетевая компания»

Филиал «Хабаровские электрические сети» и ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» заключен договор подряда №1621/ХЭС.

Ввиду того, что ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» были не выполнены договорные обязательства, а именно нарушены сроки выполнения работ, АО «Дальневосточная распределительная сетевая компания» Филиал «Хабаровские электрические сети» обратилось в арбитражный суд Хабаровского края.

13.06.2019 арбитражным судом Хабаровского края было вынесено решение о расторжении договора подряда №1621/ХЭС, решение вступило в законную силу 29.08.2019.

Из решения Арбитражного суда Хабаровского края от 13.06.2019 по делу № А73-3314/2019 следует, что подрядчик обязуется выполнить, предусмотренные в разделе 1 договора, в сроки: начало работ – 01.07.2018, окончание работ – 30.09.2018 (пункты 1.5.1, 1.5.2 договора). По условиям договора подрядчик обязуется по заданию заказчика в соответствии с Техническим заданием выполнить работы по капитальному ремонту оборудования СП ЦЭС (работы), а также сдать результат работ заказчику, а заказчик обязуется создать подрядчику указанные в договоре условия для выполнения работ, принять результат работ уплатить цену договора.

Объем работ по договору определяется Техническим заданием (пункт 1.2 договора).

Работы по договору выполняются для нужд СП «Центральные электрические сети» филиала АО «ДРСК» «Хабаровские электрические сети», расположенного по адресу: 680009, г. Хабаровск.

Выполнение работ осуществляется поэтапно. Сроки выполнения отдельных этапов работ определяются календарным графиком выполнения работ в рамках общих сроков, указанных в пункте 1.5 договора (пункт 1.6 договора). Согласно пункту 3.1, цена договора в соответствии со Сводным сметным расчетом является твердой и составляет 3 530 827 руб. 08 коп., в том числе НДС 18% - 538 600 руб. 74 коп.

Согласно пункту 4.1 договора, по завершении выполнения работ по каждому этапу работ, подрядчик в течение 3 рабочих дней представляет заказчику подписанные со своей стороны акт КС-2, справку КС-3 в 2 экземплярах с приложением приемо-сдаточной и исполнительной документации в 3 экземплярах.

Календарным графиком выполнения работ установлены этапы выполнения работ, а именно I этап работ по выполнению капитального ремонта на ПС ПО кВ «Восточная» производится с 01.07.2018 г. по 31.08.2018 г., II этап капитального ремонта ПС 35 кВ «БН» должен был быть произведен в период с 01.08.2018 г. по 30.09.2018 г.

Во исполнение принятых на себя обязательств, подрядчиком был выполнен I этап в полном объеме и в предусмотренные сроки, о чем свидетельствуют формы, оформленные сторонами, КС-2, КС-3 от 31.07.2018 г., КС-2 КС-3 от 27.08.2018 г., КС-2, КС-3 от 31.08.2018 г. на общую сумму 2 175 357 руб. 10 коп.

Однако в ходе выполнения работ по договору подрядчик выполнению II этапа не приступил.

АО «Дальневосточная распределительная сетевая компания» Филиал «Хабаровские электрические сети», в адрес подрядчика неоднократно направлялись письма с требованием приступить к выполнению работ (письмо № 04-01-24/5470 от 27.09.2018, № 04-01-24/5872 от 16.10.2018, № 04-01-24/6244 от 31.10.2018).

В связи с неисполнением договорных обязательств в рамках договора подряда № 1621/ХЭС от 31.05.2018 г., АО «Дальневосточная распределительная сетевая компания» Филиал «Хабаровские электрические сети» в адрес подрядчика направил претензию № 04-01-08/6673 от 16.11.2018 г. об оплате неустойки, а также соглашение о расторжении договора, которые ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» оставлены без удовлетворения.

До настоящего времени работы по II этапу не выполнены. Доказательств обратного этому ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» не предоставлено.

Изложенные обстоятельства послужили основанием для обращения АО «Дальневосточная распределительная сетевая компания» Филиал «Хабаровские электрические сети» в арбитражный суд с исковым заявлением. Оценив представленные в материалы дела доказательства, суд признал иск подлежащим удовлетворению.

В силу части 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: при существенном нарушении договора другой стороной; в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Нарушение сроков выполнения работ относится к существенным нарушениям договора и является основанием для его расторжения.

Учитывая представленные доказательства, суд признал иск подлежащим удовлетворению и решил расторгнуть договор подряда от 06.03.2018 №137/ХТСК-18, заключенный между АО «Дальневосточная распределительная сетевая компания» Филиал «Хабаровские электрические сети» и ООО «Электротехническая компания «Энерготранс».

Учитывая, что в установленный договором подряда срок обществом работы капитального ремонта объекта в полном объеме не выполнены, доказательств исполнения обязанности по выполнению капитального ремонта объекта в полном объеме ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» в заседании комиссии Хабаровского УФАС не представлено, комиссия находит обоснованными доводы заказчика о нарушении исполнителем условий договора подряда.

Проверив представленные в составе обращения о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков сведения и документы, комиссия пришла к выводу о подтверждении нарушения ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» обязательств по выполнению работ в объеме в сроки, установленные договором подряда.

Таким образом, факт нарушения условий договора ООО «Электротехническая

компания «Энерготранс» подтвержден материалами дела, в связи с чем заявление общества о признании незаконным заключения Хабаровского УФАС России от 18.09.2019 не может быть удовлетворено.

Указанное заключение направлено в ФАС России 24.09.2019 для принятия решения.

Вместе с тем в соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 29 АПК РФ арбитражные суды рассматривают в порядке административного судопроизводства возникающие из административных и иных публичных правоотношений экономические споры и иные дела, связанные с осуществлением организациями и гражданами предпринимательской и иной экономической деятельности, в том числе об оспаривании затрагивающих права и законные интересы заявителя в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, наделенных федеральным законом отдельными государственными или иными публичными полномочиями, должностных лиц.

В силу части 1 статьи 198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений и действий (бездействия) органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение и действие (бездействие) не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, акты государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов и должностных лиц подлежат оспариванию в судебном порядке, если они по своему содержанию затрагивают права и интересы граждан, юридических лиц и предпринимателей, в том числе при осуществлении ими предпринимательской деятельности, независимо от того, какой характер - нормативный или ненормативный – носят оспариваемые акты.

Под ненормативным актом государственного органа или органа местного самоуправления, который в силу статьи 13 Гражданского кодекса Российской Федерации может быть оспорен и признан недействительным судом, понимается документ властно-распорядительного характера, вынесенный уполномоченным органом, содержащий обязательные предписания, распоряжения, нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы юридического или физического лица и влекущий неблагоприятные юридические последствия.

Из вышеизложенного следует, что само по себе заключение по результатам проверки сведений о включении в реестр недобросовестных поставщиков не носит властно-распорядительного характера, не содержит обязательных предписаний, распоряжения, не нарушает гражданские права и охраняемые законом интересы юридического лица и не влечет неблагоприятные юридические последствия, поскольку оно лишь фиксирует результаты рассмотрения обращения и отражает установленные комиссией факты.

Заключение является лишь документом, который подлежит рассмотрению руководителем ФАС России на предмет наличия либо отсутствия оснований для принятия решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, само по себе наличие заключения территориального органа ФАС России не является безусловным основанием для принятия руководителем ФАС России решения о включении в реестр недобросовестных поставщиков.

Именно решение руководителя ФАС России о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков, а не заключение территориального органа ФАС России, влечет для общества неблагоприятные юридические последствия.

Следовательно, в порядке главы 24 АПК РФ подлежит оспариванию именно решение ФАС России о включении общества в реестр недобросовестных поставщиков.

Полагаем, что обжалуемое заключение не является ненормативным правовым актом либо решением органа, осуществляющего публичные полномочия, которые могут быть оспорены в арбитражный суд в порядке главы 24 АПК РФ.

Исходя из таких обстоятельств, ходатайствуем о прекращении производства по делу на основании пункта 1 части 1 статьи 150 АПК РФ.

На основании изложенного

ПРОШУ СУД:

рассмотрение дела по заявлению ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» о признании незаконным заключения Хабаровского УФАС России от 18.09.2019 по результатам проверки сведений о включении ООО «Электротехническая компания «Энерготранс» в реестр недобросовестных поставщиков прекратить.

Приложение: копии доверенности, материалов дела №8-01/305 на 100 л. в 1 экз.