

РЕШЕНИЕ №054/06/95-892/2022

16 июня 2022 года

г. Новосибирск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирско области по контролю в сфере закупок (Комиссия Новосибирского УФАС России) составе:

в присутствии ...

на основании решения Арбитражного суда НСО по делу №А45-3928/2022 с 26.04.2022г. по итогам рассмотрения иска ООО «МоСт» об отмене решения Комиссии Новосибирского УФАС России №РНП-54-2 от 10.01.2022г., в соответствии с п.5 ч.15 ст.9 Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (далее – ФЗ № 44-ФЗ), руководствуясь п. 27 Правил осуществления контроля в сфер закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактнь управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членои уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированнь организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированнь электронных площадок, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 01.10.202 N 1576 (далее - Правила), провела внеплановую проверку, в ходе которой

УСТАНОВИЛА:

Комиссия Новосибирского УФАС России установила, что в соответствии с протоколо подведения итогов электронного аукциона от 09.10.2020г., опубликованным в ЕИС победителем данного электронного аукциона признано ООО «МоСт».

20.10.2020г. между заказчиком и ООО «МоСт» был заключен контракт на выполнени работ по объекту: "Ремонт парка в микрорайоне "Южный" г. Искитима Новосибирско области" (Благоустройство - резиновое покрытие спортивной площадки).

В соответствии с п.3.4 контракта начало выполнения работ – не позднее 15 июля 2021г срок окончания выполнения работ – не позднее 31.08.2021г.

05.08.2021г. заказчик направил подрядчику письмо с просьбой сообщить срок подписания подрядчиком акта приема-передачи строительной площадки, а такж указать сроки начала выполнения работ по контракту.

05.08.2021г. подрядчик направил заказчику письмо в котором сообщил, что работ будут начаты в срок до 15.09.2021г.

19.08.2021г. подрядчик направил заказчику письмо с предложением о расторжени контракта по соглашению сторон.

23.08.2021г. заказчик направил подрядчику письмо с отказом от расторжени контракта по соглашению сторон, а также с требованием о необходимости приступит к выполнению работ по контракту.

23.08.2021г. подрядчик направил заказчику письмо в котором сообщил, что работ будут выполнены в установленный в контракте срок.

31.08.2021г. заказчик направил подрядчику претензию в связи с нарушением подрядчиком сроков выполнения работ.

13.09.2021г. подрядчик сообщил заказчику, что все работы будут выполнены согласно условиям контракта, обязался оплатить пеню.

21.09.2021г. заказчик направил подрядчику письмо с приглашением принять участие в совещании по вопросу исполнения контракта. Данное письмо было проигнорировано.

23.09.2021г. заказчик направил подрядчику письмо с требованием заменить обеспечение исполнения контракта. Данное письмо было проигнорировано.

10.11.2021г. комиссия заказчика составила акт о неисполнении обязательств по контракту.

11.11.2021г. подрядчик завез материалы на объект для выполнения работ по контракту.

12.11.2021г. заказчик в соответствии с п.9.2 контракта принял решение о одностороннем отказе от исполнения обязательств по контракту.

Данное решение заказчика 12.11.2021г. направлено в адрес подрядчика по электронной почте, а также размещено в ЕИС, 15.12.2021г. направлено по почте России заказным письмом с уведомлением.

В соответствии с ч.12 ст. 95 ФЗ №44-ФЗ датой надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчик/исполнителю) уведомления либо дата получения заказчиком информации о отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждений либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе.

В связи с тем, что информация о надлежащем уведомлении подрядчика в адрес заказчика не поступила, датой надлежащего уведомления подрядчика является 12.12.2021г., т.е. по истечении 30-ти дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе в ЕИС, следовательно, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 24.12.2021г., так как в установленном ФЗ №44-ФЗ срок нарушения условий контракта подрядчиком не устранено, работы в полном объеме не выполнены.

ООО «МоСт» представило письменные объяснения о причинах неисполнения контракта следующего содержания.

ООО «МоСт» обращает внимание на факт задержки в предоставлении доступа на площадке на несколько месяцев, что подтверждается письмом заказчика от 05.08.2021 №125. Покупка резиновой крошки и аренда оборудования для осуществления работ не производилась заранее по причине отсутствия помещения для складирования ООО «МоСт» и наличия дополнительных расходов, связанных со складированием риска случайной гибели материалов и оборудования, наличия арендной платы за оборудование за месяцы простоя.

После извещения от 05.08.2021 г. о том, что площадка готова к передаче ООО «МоСт» параллельно с поисками контрагентов для покупки оборудования и материалов оповестило заказчика о том, что приступит к работам до 15.09.2021г.

Один из контрагентов подрядчика - ООО «Орион» сообщил о невозможности поставить резиновую крошку в связи с болезнью сотрудников COVID-19.

17.08.2021 августа подрядчик получил письмо от еще одного контрагента о невозможности поставить резиновую крошку в связи с болезнью сотрудников предприятия COVID-19.

Подрядчик, несмотря на задержку сдачи площадки и значительное сокращение сроков выполнения работ с 4 месяцев менее чем на 2, все равно продолжил искать способы исполнения контракта.

Письмом №67/21 от 25.08.2021г. подрядчик просил заказчика согласовать выполнение дополнительного слоя из SBR крошки между асфальтобетонным основанием покрытием из EPDM крошки без увеличения стоимости работ.

ООО «МоСт» полагает, что факт поставки материалов подтверждается актом неисполнения подрядчиком обязательств по муниципальному контракту от 10.11.2021. Также этим актом подтверждается невозможность исполнения обязательств ввиду плохих погодных условий.

Данные доводы ООО «МоСт» не могут быть приняты как обоснованные в силу следующего.

Комиссией Новосибирского УФАС России установлено, что ООО «МоСт» ознакомилось с условиями данной закупки, в том числе со сроками выполнения работ, условиями выполнения работ, обязанностями, возложенными на подрядчика по контракту, а также со стоимостью выполнения работ. Подало заявку на участие в данной закупке, выразило согласие на выполнение работ на условиях аукционной документации.

Невыгодность исполнения контракта не может являться надлежащим основанием неисполнения контракта, т.к. подобные случаи причисляются к предпринимательским рискам, сопутствующим коммерческой деятельности, которая осуществляется на свой страх и риск (ст. ст. 2, 50 ГК РФ).

В свою очередь, в силу ч.5 ст.43 ФЗ №44-ФЗ подача заявки на участие в закупке означает согласие участника закупки, подавшего такую заявку, на поставку товара, выполнение работы, оказание услуги на условиях, предусмотренных извещением о осуществлении закупки, документацией о закупке (в случае, если данный Федеральный закон предусмотрена документация о закупке), и в соответствии с заявкой такого участника закупки на участие в закупке.

В соответствии с п.1 ч.3 ст.66 ФЗ №44-ФЗ (в редакции, действовавшей в период участия в закупке) первая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать согласие участника электронного аукциона на поставку товара, выполнение работ или оказание услуги на условиях, предусмотренных документацией об электронном аукционе и не подлежащих изменению по результатам проведения электронного аукциона (такое согласие дается с применением программно-аппаратных средств электронной площадки).

В соответствии с п.5.4.1 контракта **подрядчик обязан принять от заказчика в течение (пяти) рабочих дней после подписания контракта** необходимую проектную документацию на электронном и бумажном носителях, допущенную к производству работ заказчиком с подписью ответственного лица путем простановки штампа на каждом листе (п. 5.4. СП 48.13330.2011 организация строительства. Актуализированная редакция СНиП 12-01-2004), **объект, подлежащий ремонту и строительную площадку**. Приемка-передача документации, объекта, подлежащего ремонту и строительной площадки оформляется сторонами актом приемки-передачи в произвольной форме. **случае размещения подрядчиком на строительной площадке материалов строительной техники, оборудования и (или) начала производства работ до подписания направленного подрядчику заказчиком акта приемки-передачи, объект строительная площадка считаются принятыми от заказчика в надлежащем качестве.** В указанном случае акт подписывается заказчиком в одностороннем порядке.

Контракт был подписан 20.10.2020г.

В соответствии с п.3.3 контракта начало выполнения работ по контракту – не позднее 15.07.2021 г. Согласно п. 3.4 контракта срок окончания выполнения работ, до истечения которого должен быть передан результат работ – 31.08.2021 г., в том числе срок окончания учитывает течение срока сдачи подрядчиком и приемки заказчиком работ.

Участствующий в заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель подрядчика пояснил, что документы, подтверждающие обращение к заказчику просьбой передать строительную площадку, с даты заключения контракта по 05.08.2021 представить не может.

В соответствии с условиями контракта именно на подрядчика возлагается обязанность принять строительную площадку. Кроме того, в соответствии с условиями контракта подрядчик имел право разместить на строительной площадке материал, оборудование и технику, а также начать производство работ без подписания соответствующего акта приемки строительной площадки.

ООО «МоСт» не представило документов, свидетельствующих о несоответствии строительной площадки требованиям контракта, а также документов подтверждающих отказ заказчика передать строительную площадку.

Таким образом, из материалов дела не усматривается препятствий для ООО «МоСт» начать производство работ, закупку материалов в сроки, предусмотренные контрактом.

Участствующий в заседании Комиссии Новосибирского УФАС России представитель ООО «МоСт» не смог пояснить, почему ООО «МоСт» письменно не обращалось к заказчику с просьбой передать строительную площадку с 20.10.2020г. по 15.07.2021г. Представитель ООО «МоСт» не смог пояснить, каким образом заказчик препятствовал ООО «МоСт» начать производство работ и закупку материала в указанные сроки.

ООО «МоСт» не представило доказательств того, что используемый при выполнении работ по данному контракту материал (товар) является уникальным или редким товаром. С 20.10.2020г. по 15.07.2021г. ООО «МоСт» имело возможность договориться о поставке резиновой крошки и привезти её на объект заказчика. В соответствии с материалами дела товар был доставлен на объект 10.11.2021 (о чем свидетельствует акт о неисполнении условий контракта от 10.11.2021г., составленный заказчиком),

выполнению работ ООО «МоСт» не приступило.

Кроме того, в материалах дела имеется подписанное подрядчиком и направленное адрес заказчика соглашение о расторжении контракта от 19.09.2021, что также свидетельствует о намерении подрядчика не исполнять контракт и расторгнуть его.

Рассмотрев представленные заказчиком документы и сведения, Комиссия Новосибирского УФАС России решила, что заказчик обоснованно принял решение о одностороннем отказе от исполнения контракта.

В данном случае, основания для невключения сведений об ООО «МоСт» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Согласно абз. 1 ч.9 ст.104 ФЗ №44-ФЗ информация, предусмотренная частью 3 данной статьи, исключается из реестра недобросовестных поставщиков по истечении двух лет с даты, когда федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, должен разместить такую информацию указанном реестре в соответствии с требованиями части 7 данной статьи. Данная норма дублирует позицию Верховного Суда Российской Федерации, изложенную Определением Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 12.08.2016г. №310-КГ16-5426 по делу №А48-2255/2015.

Комиссией Новосибирского УФАС России 10.01.2022 изложенные обстоятельства изучены всесторонне и им дана соответствующая оценка, информация о недобросовестном поведении ООО «МоСт» подтверждена, в установленный законом срок сведения об ООО «МоСт» включены в реестр недобросовестных поставщиков.

В свою очередь, ООО «МоСт» к заседанию Комиссии Новосибирского УФАС России 16.06.2022г. не представило доказательств, опровергающих изложенные выводы, несмотря на представленное на это время. В связи с необходимостью исполнения решения Арбитражного суда Новосибирской области по делу №А45-3928/2022 от 26.04.2022г. Новосибирское УФАС России назначило заседание Комиссии Новосибирского УФАС России по повторной проверке информации, представленной заказчиком на 02.06.2022, о чем было сообщено ООО «МоСт» заблаговременно 02.06.2022 представитель ООО «МоСт» заявил ходатайство об отложении заседания Комиссии Новосибирского УФАС России, в том числе в связи с необходимостью представления доказательств по делу. Ходатайство было удовлетворено, заседание отложено на 16.06.2022г.

Руководствуясь п.2 ч.15 ст.99, ст. 95, ст. 104 ФЗ №44-ФЗ, Постановлением Правительства РФ № 1078 от 30 июня 2021 г. «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Постановлением Правительства РФ от 01.10.2020 №1576 «Об утверждении Правил осуществления контроля в сфере закупок товаров, работ, услуг в отношении заказчиков, контрактных служб, контрактных управляющих, комиссий по осуществлению закупок товаров, работ, услуг и их членом уполномоченных органов, уполномоченных учреждений, специализированных организаций, операторов электронных площадок, операторов специализированных электронных площадок, банков, государственной корпорации развития «ВЭБ.РФ» региональных гарантийных организаций и о внесении изменений в Правила ведения реестра жалоб, плановых и внеплановых проверок, принятых по ним решений выданных предписаний, представлений», решением Арбитражного суда Новосибирской области по делу №А45-3928/2022 от 26.04.2022г., Комиссия Новосибирского УФАС России,

РЕШИЛА:

Включить в реестр недобросовестных поставщиков сведения об ООО «МоСт» (ИН 5403057552, 630052, г. Новосибирск, ул. Толмачевская, 21А, оф. 13), об участнике директоре – <...> в связи с решением заказчика об одностороннем отказе с исполнения контракта, заключенного по результатам электронного аукцион №0151300033720000090 на выполнение работ по объекту: "Ремонт парка в микрорайон "Южный" г. Искитима Новосибирской области" (Благоустройство - резиновое покрытие спортивной площадки), сроком на 2 (два) года (сведения внесены в реестр недобросовестных поставщиков с 13.01.2022г.).

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.