

**Министерство лесного, охотничьего хозяйства и природопользования
Пензенской области**

Лодочный проезд, 10, г. Пенза, 440014 minlhpr@yandex.ru

Общество с ограниченной ответственностью «ДАЙМАН»

Озерная ул., 15-17, г. Калининград, 236029, goldenvlada@gmail.com

АО «Сбербанк-АСТ» (для сведения)

ko@sberbank-ast.ru

РЕШЕНИЕ

№ 058/06/104-372/2022

20 мая 2022 года г. Пенза, ул. Урицкого, 127

Комиссия Пензенского УФАС России по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Управления) в составе:

- ...– начальника отдела контроля закупок, заместителя председателя Комиссии Управления,
- ...– главного специалиста-эксперта отдела органов власти, члена Комиссии Управления,
- ...– специалиста-эксперта отдела контроля закупок, члена Комиссии Управления,

при участии:

от государственного заказчика – Министерства лесного, охотничьего хозяйства и природопользования Пензенской области (далее – Заказчик):

- ... – представителя по доверенности № 59 от 18.05.2022;
- ...– представителя по доверенности № 58 от 18.05.2022;
- ...– представителя по доверенности № 60 от 18.05.2022,

от общества с ограниченной ответственностью «ДАЙМАН» (далее – ООО «ДАЙМАН»/Общество/Исполнитель):

- ... – Генеральный директор ООО «ДАЙМАН»;
- ... – представителя по доверенности от 02.05.2022,

рассмотрев документы и сведения, представленные Заказчиком о включении сведений об ООО «ДАЙМАН» (Озерная ул., 15-17, г. Калининград, 236029, ИНН 3906956320) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта по результатам проведения электронного аукциона «Расчистка ложа пруда на р. Инра в с. Чемодановка Бессоновского района Пензенской области» (извещение № 0155200002221000504 от 27.07.2021, опубликовано на сайте www.zakupki.gov.ru), проводимого

уполномоченным органом – Управлением по регулированию контрактной системы и закупкам Пензенской области для нужд Заказчика, руководствуясь Федеральным законом 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 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» (далее – Правила ведения РНП),

УСТАНОВИЛА:

13 мая 2022 года в Пензенское УФАС России поступило обращение Заказчика о включении сведений об ООО «ДАЙМАН» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронного аукциона.

Согласно письму ФАС России от 03.04.2020 № ИА/27903/20 ЦА (ТО) ФАС России обеспечивают реализацию прав на участие в рассмотрении обращения в дистанционном порядке посредством интернет-видеоконференции, без очного участия представителей субъектов контроля, заявителя, заинтересованных лиц.

Лицам, участвующим в рассмотрении обращения, направлены уведомления о дате рассмотрения обращения посредством электронной почты.

Заседание Комиссии Управления назначено и проведено в режиме ВКС 20.05.2022 в 14 часов 00 минут.

Для представления дополнительных документов, Комиссией Управления объявлялся перерыв до 15:30 20.05.2022.

Согласно обращению и пояснениям представителей Заказчика, в связи с тем, что ООО «ДАЙМАН» не выполнены обязательства по контракту, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Представители ООО «ДАЙМАН» на заседании Комиссии Управления пояснили, что исполнение контракта не представлялось возможным из-за непредвиденных обстоятельств, которые были установлены только при начале исполнения контракта и не могли стать известны Обществу при ознакомлении с проектной документацией.

В результате рассмотрения обращения Комиссией Управления установлено следующее.

27.07.2021 на официальном сайте www.zakupki.gov.ru уполномоченным органом размещено извещение № 0155200002221000504 о проведении электронного аукциона «Расчистка ложа пруда на р. Инра в с. Чемодановка Бессоновского района Пензенской области». Начальная (максимальная) цена контракта составляла 6 601 080,00 рублей.

Согласно протоколу рассмотрения единственной заявки участника электронного аукциона от 05.08.2021 заявка ООО «ДАЙМАН» признана соответствующей

документации об аукционе и Закону о контрактной системе.

25.08.2021 года между Заказчиком и ООО «ДАЙМАН» заключен государственный контракт № 0155200002221000504 (реестровый номер контракта – 2583405423521000030).

Согласно пункту 1.1 государственного контракта Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательства по выполнению работ по расчистке ложа пруда на р. Инра в с. Чемодановка Бессоновского района Пензенской области (далее – работы) в соответствии с условиями Контракта, техническим заданием (Приложение № 1 к Контракту), являющимся неотъемлемой частью Контракта и проектной документацией, утвержденной приказом Министерства лесного, охотничьего хозяйства и природопользования Пензенской области от 27.01.2021 № 9/8 (далее – проектная документация).

В соответствии с пунктами 1.2-1.4 государственного контракта Исполнитель обязуется выполнить на свой риск собственными (и/или привлеченными) силами и средствами все работы в соответствии с условиями Контракта, техническим заданием и проектной документацией. Требования к качеству и объемам выполняемых работ определены в техническом задании и условиями Контракта. Приемка работ осуществляется Заказчиком в соответствии с условиями Контракта и требованиями технического задания.

Пунктом 2.5 государственного контракта предусмотрен срок выполнения работ – с даты заключения Контракта по 01.12.2022 включительно. Работы выполняются поэтапно:

Этап № 1 - с даты заключения Контракта по 01.12.2021 включительно.

Этап № 2 – с 01.01.2022 по 01.12.2022 включительно.

Согласно части 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с частью 2 статьи 715 ГК РФ если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Частью 3 статьи 715 ГК РФ предусмотрено, что если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

Согласно части 1 статьи 716 ГК РФ подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

- непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком

материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

- возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;
- иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

В соответствии с частью 2 статьи 716 ГК РФ подрядчик, не предупредивший заказчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 настоящей статьи, либо продолживший работу, не дожидаясь истечения указанного в договоре срока, а при его отсутствии разумного срока для ответа на предупреждение или несмотря на своевременное указание заказчика о прекращении работы, не вправе при предъявлении к нему или им к заказчику соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства.

Как установлено в рамках рассмотрения обращения, 19.11.2021 письмом № 16-3-4/7036 Заказчик указал ООО «ДАЙМАН», что последний не приступил к выполнению работ на объекте.

30.11.2021 и 14.02.2021 Заказчиком составлялись акты проверки хода выполнения работ, согласно которым ООО «ДАЙМАН» к работам не приступало.

03.03.2022 Заказчиком в адрес Общества была направлена претензия № 16-3-4/1124, согласно которой ООО «ДАЙМАН» не выполнило этап № 1 работ и не приступило к выполнению этапа № 2.

16.03.2022 ООО «ДАЙМАН» в адрес Заказчика было направлено уведомление о приостановке работ по государственному контракту, в связи с тем, что исполнение работ по контракту не представляется возможным, так как исходные данные объекта при составлении проектной документации на расчистку ложа пруда указаны неверно.

Учитывая полученное уведомление 18.03.2022 Заказчиком в адрес ООО «Поволжпроект» (проектная организация) направлено письмо № 16-3-4/1469 с приложением уведомления ООО «ДАЙМАН» от 16.03.2022 и просьбой дать разъяснения по вопросам, изложенным в письме.

25.03.2022 письмом № 55 ООО «Поволжпроект» был дан ответ Заказчику, что по данному объекту в 2020 году была разработана проектно-сметная документация и было получено положительное заключение государственной экспертизы.

30.03.2022 ответ ООО «Поволжпроект» письмом № 16-3-4/1725 Заказчиком был направлен в адрес ООО «ДАЙМАН».

Дальнейших действий по исполнению контракта Обществу не предпринимало.

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.

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.

Пунктом 9.2 государственного контракта предусмотрено, что расторжение Контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с гражданским законодательством. При этом Заказчик оплачивает Исполнителю только работы, выполненные и принятые Заказчиком до расторжения Контракта.

Настоящий Контракт может быть расторгнут досрочно:

- по соглашению Сторон;

- по решению суда;

- в одностороннем порядке (односторонний отказ от исполнения Контракта) в порядке установленном частями 8-23 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ. Если отступления в работе от условий Контракта или иные недостатки результата работы в установленный Заказчиком разумный срок не были устранены, либо являются существенными и неустранимыми, Заказчик вправе отказаться от исполнения Контракта и потребовать возмещения причиненных убытков (пункт 3 статьи 723 ГК РФ).

В соответствии с пунктом 3 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения открытого аукциона в электронной форме, заказчик:

а) направляет такое решение поставщику (подрядчику, исполнителю) в порядке, установленном частью 12.2 статьи 95 Закона о контрактной системе;

б) не позднее дня направления решения (в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта) размещает такое решение в единой информационной системе в сфере закупок по правилам, действовавшим до дня вступления в силу настоящего Федерального закона;

в) в случае неполучения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) заказного письма, направленного в соответствии с подпунктом «а» настоящего пункта, либо информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по адресу, указанному в контракте, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта считается день по истечении

пятнадцати дней, считая с даты размещения в единой информационной системе в сфере закупок решения в соответствии с подпунктом "б" настоящего пункта.

В связи с тем, что Исполнитель не выполнил в соответствии с контрактом работы этапа № 1 и не приступил к выполнению работ этапа № 2, 14.04.2022 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. 15.04.2022 данное решение размещено Заказчиком в единой информационной системе.

21.04.2022 ООО «ДАЙМАН» направлен ответ на решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта, в котором Общество указывает на препятствия для исполнения работ на объекте, а также просит принять и оплатить работы, выполненные до указанного решения на сумму 33 245,07 рублей (акт о приемке выполненных работ и справка о стоимости выполненных работ и затрат от 31.12.2021), а также предлагает заключить соглашение о расторжении контракта.

Датой надлежащего уведомления ООО «ДАЙМАН» о принятом решении следует считать 30.04.2022 (по истечению 15 календарных дней с момента размещения решения в ЕИС). 11.05.2022 - дата вступления решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в силу.

Заказчик обратился в Пензенское УФАС России 13.05.2022, т.е. в соответствии с Законом 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.

Согласно подпункту «в» пункта 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, 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, 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. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

Комиссия Управления отмечает, что реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, обеспечивающим реализацию целей регулирования отношений, определенных в части 1 статьи 1 Закона о контрактной системе, по добросовестной конкуренции и предотвращению злоупотреблений в сфере закупок, а, следовательно, является механизмом защиты государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных действий поставщиков (исполнителей, подрядчиков). Одним из последствий включения в реестр недобросовестных поставщиков согласно части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в торгах по размещению государственного и муниципального заказа.

При этом включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупок, выражающееся в совершении им умышленных действий (бездействий) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение

им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе.

Как следует из судебной практики арбитражных судов антимонопольному органу не следует ограничиваться формальным установлением факта нарушения законодательства, и необходимо исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному заказчику.

Представители заказчика указали, что согласно пункту 3.1.8 контракта в случае внесения изменений в проектные решения, а также выявления в процессе производства работ недостатков проектной документации, Исполнитель самостоятельно за свой счет проводит корректировку проектной документации (вносит частичные изменения) и согласовывает с Заказчиком и другими заинтересованными организациями. Таким образом, Подрядчик был вправе инициировать внесение изменений в проектные решения и исполнить контракта.

Вместе с тем, как пояснили представители ООО «ДАЙМАН» для исполнения контракта Обществом 03.09.2021 был заключен субподрядный договор с АО Управление механизации «Тамбовагропромдорстрой».

В последующем было установлено, что наибольшее количество отходов необходимо будет вывозить с верхней части ложа пруда на р. Инра – по ул. Заречная (около 90%). Вместе с тем, возможности вывоза отходов по ул. Заречная, как предусмотрено проектом, не представляется возможным, поскольку улицу пересекает газопровод, сведения о котором в проектную документацию внесены не в полном объеме.

Иным вариантом для вывоза ила на временные кавальеры грунта мог бы стать объезд вдоль пруда по временной дороге и через временный переезд, однако, из-за качества дороги транспортные средства не могут осуществлять постоянные перевозки.

Для улучшения качества дороги и завершения работ по расчистке ложа пруда на р. Инра ООО «ДАЙМАН» будет вынуждено организовать укладку временной дороги из плит, сумма затраченных денежных средств ООО «ДАЙМАН» составит приблизительно 11 300 000 рублей.

Таким образом, Общество пришло к выводу, что исполнение контракта при имеющейся проектной документации невозможно и нецелесообразно экономически, при этом внесение изменений в проектные решения также несет огромные временные и финансовые затраты.

Таким образом, при ознакомлении с извещением и документацией об электронном аукционе Общество не могло предвидеть подобной ситуации.

Комиссией Управления учтено, что ООО «ДАЙМАН» предпринимало меры по исполнению обязательств по контракту, но в связи с обстоятельствами независящими от Общества, исполнение контракта в срок и надлежащим образом не представлялось возможным. Дополнительно Обществом представлена выписка из реестра выполненных надлежащим образом контрактов.

При указанных обстоятельствах Комиссия считает, что санкция в отношении ООО

«ДАЙМАН» в виде включения в реестр недобросовестных поставщиков не будет отвечать целям реализации ведения реестра, поскольку представленные документы и информация не свидетельствуют о наличии достаточных и достоверных доказательств умышленного недобросовестного поведения подрядчика.

Учитывая вышеизложенное, и руководствуясь статьёй 104 Закона о контрактной системе, Постановлением 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», Комиссия Управления

РЕШИЛА:

Сведения, представленные государственным заказчиком – Министерством лесного, охотничьего хозяйства и природопользования Пензенской области об обществе с ограниченной ответственностью ООО «ДАЙМАН» (Озерная ул., 15-17, г. Калининград, 236029, ИНН 3906956320) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.