

РЕШЕНИЕ № 003/06/104-957/2022

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«7» декабря 2022 года город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

<...>,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителей МБДОУ детский сад «Подснежник» <...>, <...>, доверенность от 07.12.2022, представителя ООО «Владимирская дверная компания» <...>, доверенность от 20.10.2022,

рассмотрев обращение МБДОУ детский сад «Подснежник» (далее – Заказчик) (вх. от 01.12.2022 № 7209) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «Владимирская дверная компания» (далее – Общество, Подрядчик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на капитальный ремонт здания МБДОУ Детский сад "Подснежник" с.Бичура № 0102300004522000002 (далее – Аукцион), и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с части 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ 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 реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)),

у с т а н о в и л а:

Из представленных документов Заказчика следует, что 25.02.2022 по результатам проведенного Аукциона между Заказчиком и Обществом заключен муниципальный контракт № 0102300004522000002 на капитальный ремонт здания МБДОУ Детский сад "Подснежник" с.Бичура (далее – контракт), с ценой контракта в размере 18 552 697,50 рублей. Дополнительным соглашением от 31.03.2022 цена, объемы и виды выполняемых работ увеличены по соглашению сторон на 10%, цена контракта составила 20 407 967,25 рублей. Заказчиком выплачен аванс в размере 30% от цены контракта. Срок начала работ – 15.05.2022, окончание – 31.08.2022. подрядчик приступил к работам 23.05.2022. Между Заказчиком и ООО «Байкал Строй Контроль» заключен договор на проведение строительного контроля при осуществлении капитального ремонта МБДОУ Детский сад "Подснежник". ООО «Байкал Строй Контроль» в адрес Подрядчика выдавались предписания об устранении нарушений, данные предписания Обществом не исполнялись. Заказчик сообщает, что Обществу направлялись претензионные письма, в которых указывалось о существенном отставании от графика выполнения работ, однако меры Подрядчиком не были предприняты.

18.11.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. В решении также отражено, что Общество ссылалось на недостатки сметной документации и на заседании технического совета от 15.08.2022 принято решение о внесении соответствующих корректировок в локальный сметный расчет с учетом объемов работ, необходимых к проведению, в целях улучшения результатов капитального ремонта и выявления отсутствующих технологических процессов. На протяжении всего процесса выполнения

работ по капитальному ремонту Подрядчик отставал от графика выполнения работ, имелись проблемы с поставкой строительного материала, недостаточное количество рабочих на объекте, о чем неоднократно сообщалось Подрядчику. На момент принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, Подрядчиком не завершены следующие виды работ: замена полов; замена наружных дверей; ремонт системы отопления; утепление и облицовка наружных стен. Заказчик на заседании Комиссии пояснила, что работы выполнены частично, а именно замена кровли, электромонтажные работы, замена окон, частично произведены работы по утеплению стен, системе отопления.

Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган для рассмотрения.

ООО «Владимирская дверная компания» представлены пояснения и документы, свидетельствующие об отсутствии недобросовестного поведения. 24.03.2022 Подрядчик во исполнение условий контракта запросил у Заказчика документацию, предусмотренную контрактом и в связи с существенным возрастанием цен на строительные ресурсы в 2021-2022 годах, направил откорректированный локальный сметный расчет с применением индекса пересчета на 1 квартал 2022 года. Уведомлением от 12.05.2022 исх. №6Б/с Подрядчик поставил в известность Заказчика о начале работ на объекте, а также заявил о существенном возрастании в 2022 году цен на строительные ресурсы, направил пересчитанный локальный сметный расчет с применением индексов пересчета на 1 квартал 2022 г. Указанное уведомление оставлено Заказчиком без ответа. Строительная площадка для производства работ по контракту передана Заказчиком Подрядчику 23.05.2022.

12.07.2022 исх. №109 Подрядчик уведомил Заказчика о невозможности выполнения работ в связи с наличием существенных недостатков проектной документации:

1. Документацией не предусмотрено устройство отмостки в объеме 340 м² и устройство щебеночной подготовки 17,34 м³ из щебня фракции 10-20 мм, что составляет толщину щебеночного основания 50 мм. Отсутствуют работы по демонтажу существующей отмостки, разработке (выемки) грунта, а также существующие грунты по периметру здания имеют плавающую высотную отметку — перечисленные отсутствующие в смете работы препятствуют к выполнению данных работ.
2. При устройстве наружной облицовки поверхности стен в горизонтальном исполнении по металлическому каркасу (с его устройством): металлосайдингом с пароизоляционным слоем - не принято устройство строительных лесов, не учтены облицовочные материалы и работа на устройство оконных откосов, отливов, дверных откосов, что необходимо для проведения работ.
3. В документации не учтены размеры сантехнических приборов: унитазов, типа смесителя, о необходимости утверждения размеров умывальников 550x420x150 мм, согласно требованиям к дошкольным учреждениям.
4. Локальным сметным расчетом предусмотрена установка радиаторов МС-140, высотой 588 мм. Высота ниш под оконными проемами для радиаторов составляет 600мм, что создает невозможным к обеспечению требований п. 6.4.3 СП 73.13330.2016 «Внутренние санитарно-технические системы зданий»: «Радиаторы всех типов следует устанавливать на расстоянии не менее: 50 мм - от нижней поверхности подоконных досок. В помещениях лечебно-профилактических и детских учреждений радиаторы следует устанавливать на расстоянии не менее 100 мм от пола и 60 мм от поверхности стен». Подрядчик просит выдать техническое решение к установке радиаторов или замене типов и размеров радиаторов, с учетом теплотехнического расчета.

13.07.2022 исх. №110, Подрядчик направил в адрес Заказчика на согласование ведомость замены радиаторов со схематическим расположением и технические характеристики на металлосайдинг, утеплитель верхний слой, утеплитель нижний слой. 09.08.2022 исх. №124, в

ответ на претензии Заказчика, Подрядчик повторно уведомил Заказчика о необходимости корректировки технической документации на объект, о невозможности выполнения работ на объекте до внесения изменений в сметную документацию, а также направил Заказчику предложение об изменении существенных условий контракта с приложением информации и документов, обосновывающих такое предложение, а также подписанный проект соглашения об изменении сроков исполнения контракта и график выполнения работ. Однако, Заказчик не рассмотрел предложение Подрядчика, дополнительное соглашение об увеличении сроков исполнения контракта не подписал, в письменной форме отказ об изменении существенных условий контракта с обоснованием такого отказа в адрес Подрядчика не направил. 12.08.2022 исх. №126 Подрядчик направил в адрес Заказчика измененный Локальный сметный расчет и сопоставительную ведомость на утверждение. 17.08.2022 исх. №132, Подрядчик в связи с увеличением цен на строительные материалы и транспортные услуги просил увеличить размер авансирования до 49% от цены контракта. Указанное заявление оставлено Заказчиком без рассмотрения. 18.08.2022 исх. №133, в ответ на претензию, Подрядчик повторно направил в адрес Заказчика письменные пояснения, обосновывающие необходимость изменения существенных условий контракта, дополнительное соглашение об увеличении сроков и стоимости проведения капитального ремонта и график выполнения работ.

Несоответствия сметной документации подтвердились на заседании технического совета от 15.08.2022 и соответственно, утверждением 31.08.2022 (в день окончания работ по Контракту) нового локального сметного расчета без изменения цены контракта. Дополнительное соглашение №3 от 31.08.2022 к контракту, предусматривающее выполнение работ по новому локальному сметному расчету подтверждает невозможность исполнения обязательств по контракту до 31.08.2022. 23.08.2022 письмом №13-03-19-И3263/22 Министерством сельского хозяйства и продовольствия Республики Бурятия доведены дополнительные лимиты финансирования в связи с повышением стоимости работ на выполнение работ по капитальному ремонту МБДОУ Детский сад «Подснежник» с. Бичура на 5 484 500,80 рублей. Тем не менее, Заказчик необоснованно отказал Подрядчику в заключении дополнительного соглашения об увеличении цены контракта в связи с существенным увеличением стоимости строительных ресурсов в 2021-2022 годах, необоснованно не заключал соглашение об увеличении сроков выполнения работ по контракту, мотивированного отказа в заключении дополнительного соглашения Подрядчику не представил.

08.11.2022 исх. письмом №205, Подрядчик в адрес Заказчика направил заявление о необходимости заключения дополнительного соглашения, предусматривающего увеличение сроков и цены контракта.

В процессе исполнения Контракта Подрядчиком были исполнены, а Заказчиком приняты работы на общую сумму 13 999 738,92 рублей.

Обществом закуплены строительные материалы и завезены на объект 12.11.2022 на сумму 2 896132,74 рублей. От приемки и оплаты строительных материалов Заказчик отказался, мотивированного отказа не представил и 18.11.2022 Заказчик принял решение об односторонне отказе от исполнения контракта.

Дополнительное соглашение об изменении локального сметного расчета с измененными видами и объемами работ принято 31.08.2022. Соглашение об увеличении сроков и цены контракта Заказчиком не заключено, несмотря на поступление дополнительных лимитов финансирования в связи с увеличением цен на строительные ресурсы. Учитывая отсутствие содействия со стороны Заказчика на достижение результата контракта до 31.08.2022 (срок окончания работ по контракту), невозможность его выполнения ввиду несоответствия технической документации, совершение Подрядчиком действий, соответствующих нормам действующего законодательства, подтверждают отсутствие оснований для одностороннего отказа от исполнения контракта. Таким образом, Обществом предпринимались меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта.

В настоящее время Общество обжалует решение Заказчика об одностороннем расторжении контракта в судебном порядке (дело А10-7920/2022). Просит не включать сведения об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, пришла к следующим выводам.

Дата размещения на официальном сайте в Единой информационной системе извещения о проведении Аукциона – 03.02.2022, начальная (максимальная) цена контракта – 20 963 500,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика от 14.02.2022 по результатам подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) победителем аукциона признается участник закупки № 111363152 (ООО «Владимирская дверная компания»), заявка на участие в закупке которого соответствует требованиям, установленным в извещении об осуществлении закупки, и который предложил по результатам проведения процедуры подачи предложений о цене контракта наиболее низкую цену контракта 18 552 697,50 рублей (Восемнадцать миллионов пятьсот пятьдесят две тысячи шестьсот девяносто семь рублей 50 копеек).

Контракт между МБДОУ детский сад «Подснежник» и ООО «Владимирская дверная компания» на капитальный ремонт здания МБДОУ Детский сад "Подснежник" с.Бичура (далее – контракт) заключен 25.02.2022 на сумму 18 552 697,50 рублей.

Пунктом 3.2 контракта предусмотрен срок начала выполнения работ – 15 мая 2022 года, срок окончания выполнения работ – 31 августа 2022 года.

31.03.2022 между Заказчиком и Обществом заключено дополнительное соглашение к контракту на увеличение объемов, видов работ и цены контракта не более чем на 10%. Цена контракта составила 20 407 967,25 рублей. Заказчиком выплачен авансовый платеж в размере 30% от цены контракта, предусмотренный условиями заключенного контракта (платежные поручения от 14.04.2022 в размере 5 565 809,25 рублей и от 18.05.2022 в размере 556 580,93 рублей).

Сроки выполнения работ дополнительным соглашением не увеличивались.

Частями 8, 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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. 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.

Заказчиком неоднократно в адрес Подрядчика направлялись претензии с требованием о выполнении работ, однако, в установленный срок до 31.08.2022, работы Подрядчиком не выполнены в объеме, предусмотренном контрактом, в связи с чем, на основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 12.2 контракта, 18.11.2022 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта из-за нарушения установленного срока выполнения работ.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике

(подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Согласно сведениям Единой информационной системы в сфере закупок решение об одностороннем отказе от исполнения контракта размещено 18.11.2022. Решение вступило в силу 29.11.2022. Обращение направлено в антимонопольный орган 01.12.2022.

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.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях ООО «Владимирская дверная компания» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснением Общества, а также копиями представленных документов.

Установлено, что 12.07.2022 письмом № 109 Подрядчик уведомил Заказчика о невозможности выполнения работ, в связи с наличием недостатков локального сметного расчета на капитальный ремонт МБОУ детский сад «Подснежник», а именно:

1. Устройство отмостки в объеме 340 м² и устройство щебеночной подготовки 17,34 м³ из щебня фракции 10-20 мм, что составляет толщину щебеночного основания 50 мм. Отсутствуют работы по демонтажу существующей отмостки, разработке (выемки) грунта, а также существующие грунты по периметру здания имеют плавающую высотную отметку — перечисленные отсутствующие, в смете, работы препятствуют к выполнению данных работ. Необходимо учесть перечисленные работы, для возможности выполнения работ по устройству отмостки.

2. При устройстве наружной облицовки поверхности стен в горизонтальном исполнении по металлическому каркасу (с его устройством): металлосайдингом с пароизоляционным слоем — не принято устройство строительных лесов, что необходимо для проведения работ. Без данных сопутствующих работ выполнение вентилируемого фасада невозможно.

3. При устройстве наружной облицовки поверхности стен в горизонтальном исполнении по металлическому каркасу (с его устройством): металлосайдингом с пароизоляционным слоем не учтены облицовочные материалы и работа на устройство оконных откосов, отливов, дверных откосов - что препятствует полному комплексу завершения работ по облицовке фасада здания.

4. Прошу выдать размеры сантехнических приборов: унитаза, тип смесителя, утвердить размер умывальников 550x420x150 мм, учитывая требования к дошкольным учреждениям.

5. Локально-сметным расчетом предусмотрена установка радиаторов МС-140, высотой 588 мм. Высота ниш под оконными проемами для радиаторов составляет 600мм, что создает невозможным к обеспечению требований п. 6.4.3 СП 73.13330.2016 «Внутренние санитарно-технические системы зданий»: «Радиаторы всех типов следует устанавливать на расстоянии не менее: 50 мм — от нижней поверхности подоконных досок;...В помещениях лечебно-профилактических и детских учреждений радиаторы следует устанавливать на расстоянии не менее 100 мм от пола и 60 мм от поверхности стен». Прошу выдать техническое решение к установке радиаторов или замене типов и размеров радиаторов, с учетом теплотехнического расчета.

В связи с вышеизложенным, Подрядчик просит выдать в работу актуализированный сметный расчет или техническое задание, для возможности составления сметного расчета нашими специалистами, с учетом выявленных неучтенных видов и объемов работ, для скорейшего завершения условий контракта.

На заседании технического совета от 15.08.2022 Заказчиком принято решение о внесении корректировок в локальный сметный расчет с учетом объемов работ, необходимых к проведению (указанное следует также из принятого Заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта).

Кроме того, Общество неоднократно указывало, что в связи со сложной ситуацией, связанной с существенным увеличением в 2021-2022 годах цен на строительные ресурсы, о продлении срока выполнения работ и увеличения стоимости контракта.

В письме от 02.11.2022 исх. № 119 Заказчик указывает, что всего Заказчиком оплачены выполненные работы Подрядчиком в размере 12 713 924,88 рублей (что подтверждено Заказчиком на заседании Комиссии).

Следовательно, работы Обществом на объекте выполнялись, из общего объема работ выполнено более 50 %, Подрядчик не уклонялся от исполнения обязательств, вел переписку с Заказчиком с целью урегулирования вопросов, связанных, в том числе с технической документацией, предпринимал меры и совершал действия, направленные на исполнение заключенного контракта, следовательно, в действиях ООО «Владимирская дверная компания» отсутствует вина, а также недобросовестное поведение.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от исполнения заключенного контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от исполнения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт неисполнения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в

статье 10 ГК РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Подрядчик осуществлял свои гражданские права, связанные с исполнением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

С учетом изложенного, уполномоченный орган при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «Владимирская дверная компания» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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"

р е ш и л а:

1. Отказать заказчику – МБДОУ детский сад «Подснежник» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об обществе с ограниченной ответственностью «Владимирская дверная компания» (ИНН 3327848820, КПП 332701001 адрес: 600033, Владимирская область, г. Владимир, ул. Мещерская, д. 4, литера Ж).

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