

об отказе во включении участника
закупки, поставщика (подрядчика,
исполнителя) в реестр

Государственное бюджетное
учреждение здравоохранения
«Карталинская городская
больница»
457351, Россия, Челябинская
область, г. Карталы, ул. Славы, д. 4
5801@zdrav74.ru

ООО «А-Холдинг»

Директору, участнику ООО «А-
Холдинг»
454080, г. Челябинск, ул. Южная, д.
4В, неж.пом.4
tender@ax74.ru

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-1583/2021 (№ РНП-74-211/2022)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 28 июня 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 01 июля 2022 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...>

Членов Комиссии: <...>

<...>

рассмотрев обращение Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Карталинская городская больница» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «А-Холдинг», о его участниках и лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на работы по подготовке проектно-сметной документации, получению положительного заключения экспертизы и капитальному ремонту по объекту «Врачебная амбулатория с. Анненское» (извещение № 0169300012321000256), при участии в заседании Комиссии в дистанционном режиме:

- представителя Государственного бюджетного учреждения здравоохранения «Карталинская городская больница» (далее – заказчик) <...>, действующего на основании доверенности от 28.06.2022;

- представителя ООО «А-Холдинг» (далее – общество, подрядчик) <...>, действующего по доверенности от 25.11.2021 № 74 АА 5585745, личность удостоверена паспортом,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 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 – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение заказчика о включении ООО «А-Холдинг» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на работы по подготовке проектно-сметной документации, получению положительного заключения экспертизы и капитальному ремонту по объекту «Врачебная амбулатория с. Анненское» (извещение № 0169300012321000256) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам 07.06.2021 заказчик и ООО «А-Холдинг» заключили контракт на работы по подготовке проектно-сметной документации, получению положительного заключения экспертизы и капитальному ремонту по объекту «Врачебная амбулатория с. Анненское» по цене 12 360 164 рублей 45 копеек.

Подрядчик работы по контракту не выполнил, в связи с чем решением от 26.05.2022 заказчик отказался от исполнения контракта.

Сведения о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены заказчиком в антимонопольный орган 21.06.2022.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения сторон, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно 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.

Частью 8 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.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом в силу части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии с пунктом 12.1 контракта заказчиком предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно пункту 3 части 6 статьи 8 Федерального закона от 02.07.2021 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»

(далее – Закон № 360-ФЗ) в период с 01 января 2022 по 01 июля 2022 в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения контракта 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» данной нормы) 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.

Из совокупного толкования части 13 статьи 95, части 3 статьи 103 Закона о контрактной системе решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 26.05.2022 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, 01.06.2022 указанное решение размещено в единой информационной системе во вкладке «Дополнительная информация о закупках, контрактах», а также 02.06.2022 направлено обществу заказным письмом посредством АО «Почта России».

В соответствии с частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе контракт следует считать расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Как следует из материалов дела, подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 45735167451039, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вручено обществу 07.06.2022. Указанное обстоятельство стало известно заказчику 09.06.2022.

Информация о расторжении контракта размещена в единой информационной системе в сфере закупок 20.06.2022 в разделе «информация об исполнении (расторжении) контракта».

Сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган 21.06.2022.

На дату заседания Комиссии антимонопольного органа, согласно сведениям,

размещенным в единой информационной системе, контракт считается расторгнутым.

При рассмотрении вопроса о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольным органом установлено следующее,

Между заказчиком и ООО «А-Холдинг» 07.06.2022 заключен контракт № 256-Э (далее – контракт).

В соответствии с пунктом 1.1 контракта «По настоящему Контракту Подрядчик обязуется по заданию Заказчика выполнить работы по подготовке проектной документации и капитальному ремонту объекта (далее - Объект). Работы по подготовке проектной документации включают в себя разработку проектной документации в составе и объеме, предусмотренном Техническим заданием на разработку проектно-сметной документации и выполнение капитального ремонта государственных бюджетных учреждений здравоохранения Челябинской области(далее по тексту – Техническое задание) (Приложение № 1), и получение положительного заключения экспертизы проверки достоверности определения сметной стоимости».

В соответствии с пунктом 1 статьи 766 ГК РФ государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

В соответствии с пунктом 2 статьи 702 ГК РФ к отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Таким образом, к договору подряда для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

Согласно пункту 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 силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Таким образом, с учетом положений статей 432, 702, 708, 766 ГК РФ существенными условиями государственного контракта являются предмет и сроки выполнения работ.

В пункте 3.1. контракта заказчиком указан срок выполнения работ:

«Срок выполнения Работ:

3.1.1. С даты заключения Контракта по 15.12.2021г., в том числе:

I этап – разработка проектной документации (с учетом получения положительного заключения государственной экспертизы) – в течение 90 календарных дней с момента заключения договора;

II этап – выполнение работ по капитальному ремонту Объекта – с момента получения положительного заключения государственной экспертизы по 15.12.2021г

Окончание выполнения работ: до 15 декабря 2021 года».

Из пояснений представителя заказчика и из содержания решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 26.05.2022 следует, что подрядчиком нарушены сроки выполнения работ, по состоянию на 26.05.2022 работы не выполнены.

В силу пункта 1 статьи 760 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик обязан:

- выполнять работы в соответствии с заданием и иными исходными данными на проектирование и договором;

- согласовывать готовую техническую документацию с заказчиком, а при необходимости вместе с заказчиком - с компетентными государственными органами и органами местного самоуправления;

- передать заказчику готовую техническую документацию и результаты изыскательских работ.

Согласно пункту 2 статьи 715 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 723 Гражданского кодекса Российской Федерации если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Неисполнение обязательств подрядчиком, по мнению заказчика, выразилось в невыполнении проектных и подрядных работ до 15.12.2021.

ООО «А-Холдинг» в адрес заказчика направило письмо от 02.06.2022 № 2200 с просьбой об изменении сроков выполнения работ и дополнительно сообщило, что в адрес ООО «Челябинское проектно-конструкторское бюро» направлено письмо

с требованием о приведении проектно-сметной документации в соответствие с требованиями к ценам, установленным на соответствующий период времени, в ближайшее время проектно-сметная документация будет готова и представлена в ОГАУ «Госэкспертиза» Челябинской области» на согласование.

Так, согласно письму ООО «А-Холдинг» от 30.05.2022 № 2197 проектной организации в соответствии с положениями Приказа Минстроя России от 23.12.2019 № 841/пр «Об утверждении Порядка определения начальной (максимальной) цены контракта, цены контракта, заключаемого с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем), начальной цены единицы товара, работы, услуги при осуществлении закупок в сфере градостроительной деятельности (за исключением территориального планирования) и Методики составления сметы контракта, предметом которого являются строительство, реконструкция объектов капитального строительства», а также Постановления Правительства РФ № 145 от 05.03.2007 и Постановления Правительства РФ № 1315 от 09.08.2021 надлежало:

- 1) привести сметы в соответствие с ценами, действующими на 1 квартал 2022 года, на момент вхождения в госэкспертизу;
- 2) произвести корректировку смет с учетом всех коэффициентов, в том числе зимнего коэффициента производства работ.

Кроме того, в материалы дела обществом представлена переписка с ООО «Челябинское проектно-конструкторское бюро» по вопросам разработки проектной документации в рамках исполнения контракта № 256-Э от 07.06.2021.

На заседании Комиссии представитель общества относительно требований заказчика о выплате пени и претензии о нарушении сроков выполнения работ не возражал, отметил произведенную частичную оплату неустойки.

В материалы дела сторонами представлены документы и сведения, подтверждающие взаимодействие сторон в ходе исполнения контракта, в том числе по истечении сроков выполнения работ, предусмотренных пунктом 3.1 контракта.

Представитель подрядчика на заседании Комиссии пояснил, что в рамках исполнения контракта обществом выполнены следующие работы:

- подготовлена проектная документация (представлена в материалы дела);
- заключен договор с ОГАУ «Госэкспертиза Челябинской области» № 0174-218 от 16.02.2022 на оказание возмездных услуг по проведению государственной экспертизы проектной документации на предмет проверки достоверности определения сметной стоимости;
- на объекте произведены работы по капитальному ремонту в объеме 30 %.

Со слов представителя ООО «А-Холдинг» после замечаний ОГАУ «Госэкспертиза Челябинской области» заказчиком не выдана повторная доверенность на осуществление полномочий обращаться в госэкспертизу по вопросу проведения проверки достоверности сметной стоимости.

Представитель заказчика на пояснения подрядчика возразил и отметил, что

сметная стоимость работ, согласно разработанной проектной документации, составила 18 372 600 рублей, тогда как по контракту цена составляет 12 360 164, 45 рублей.

Вместе с тем, в материалы дела представлено письмо заказчика от 22.01.2022 № 69, направленное в адрес ОГАУ «Госэкспертиза Челябинской области», из содержания которого следует, что заказчик ознакомлен и не возражает относительно общей сметной стоимости объекта в размере 18 372 600 рублей.

Изучив материалы дела, Комиссия Челябинского УФАС России приходит к выводу о том, что обществом часть работ по контракту выполнена. Между тем, результат работ по контракту, выраженный в разработке проектной документации, прошедшей проверку достоверности сметной стоимости, в выполнении работ по капитальному ремонту объекта, заказчиком не получен. Соответственно, у заказчика имелись основания для принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Однако совершение обществом действий, направленных на исполнение контракта, выполнение части работ, свидетельствует о намерении ООО «А-Холдинг» исполнить контракт.

Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утверждены Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 (далее - Правила).

Согласно подпункту «б» пункта 13 Правил не позднее пяти рабочих дней со дня, следующего за днем поступления обращения, орган контроля 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 (далее - законодательство Российской Федерации и иные нормативные правовые акты о контрактной системе в сфере закупок).

В силу пункта 15 Правил 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:

а) выявлены нарушения заказчиком установленных законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок требований к порядку принятию заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

б) заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

в) 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 (далее - санкции), 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 (далее - меры 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.

При рассмотрении материалов дела Комиссией установлено, что обществом представлены доказательства, подтверждающие принятие подрядчиком возможных мер и совершении действий с целью добросовестного выполнения работ, являющихся предметом контракта, что в соответствии с пунктом 15 Правил является самостоятельным основанием для принятия решения об отказе во включении информации об исполнителе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Комиссия антимонопольного органа, рассматривающая вопрос о внесении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта одностороннего отказа заказчика, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства.

Необходимо отметить, что Комиссия антимонопольного органа не обладает полномочиями по разрешению гражданско-правовых разногласий и оценке обстоятельств, связанных с качеством выполненных работ по контракту, по следующим основаниям.

Согласно статье 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. По смыслу данной статьи во взаимосвязи со статьей 10 Конституции Российской Федерации, именно суду принадлежит исключительное полномочие принимать окончательные решения в споре о праве, что, в свою очередь, означает недопустимость подмены иными органами государственной власти компетенции суда посредством юрисдикционного акта административного органа.

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является

специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом, реестр недобросовестных поставщиков служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) могут иметь серьезный экономический характер.

Поскольку обстоятельства, однозначно свидетельствующие о недобросовестном поведении подрядчика, выразившемся в умышленных действиях, направленных на уклонение от исполнения контракта, отсутствуют и Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации возможным не принимать решение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «А-Холдинг», о его участнике и лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и 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»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Государственным бюджетным учреждением здравоохранения «Карталинская городская больница» об ООО «А-Холдинг» (ИНН 7453292065), о его участнике и лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

2022-8253