

решение

Управление коммунального
хозяйства транспорта и связи
Катав-Ивановского
муниципального района
456110 Челябинская область, г.
Катав-Ивановск, ул. Степана
Разина, д. 45
upstroy11@mail.ru

ООО «Смарт»

Генеральному директору,
участнику ООО «Смарт»
123557, г. Москва, Электрический
переулок, д. 3/10, стр. 3, 3-й
подъезд,

5-й этаж, помещение 4, комната
№1,

офис 507А
oosmart77@bk.ru

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-896/2022 (№ РНП-74-135/2022)

**об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков
(подрядчиков, исполнителей)**

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 14 апреля 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 19 апреля 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:	<...>	- заместителя руководителя управления - начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<...>	- ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
	<...>	- главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Управления коммунального хозяйства транспорта и связи Катав-Ивановского муниципального района о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «Смарт», о его генеральном директоре и участнике, в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Культурно-досуговый центр «Маяк», расположенный по адресу: Челябинская область, г. Катав-Ивановск, ул. Восточная, 31А» (извещение № 0369300218520000041), при участии в заседании Комиссии в дистанционном режиме представителей Управления коммунального хозяйства транспорта и связи Катав-Ивановского муниципального района (далее – заказчик) <...> (начальник Управления согласно выписке из ЕГРЮЛ), <...>, действующих на основании доверенностей от 12.04.2022 №№ 1,2,

в отсутствие представителей ООО «Смарт», надлежащим образом уведомленного о дате и времени заседания Комиссии, в том числе публично, путем размещения информации в единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте www.zakupki.gov.ru,

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 «Смарт» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Культурно-досуговый центр «Маяк», расположенный по адресу: Челябинская область, г. Катав-Ивановск, ул. Восточная, 31А» (извещение № 0369300218520000041) (далее – аукцион, закупка).

Согласно представленным документам 14.12.2020 заказчик и ООО «Смарт» заключили контракт на выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Культурно-досуговый центр «Маяк», расположенный по адресу: Челябинская область, г. Катав-Ивановск, ул. Восточная, 31А».

По мнению заказчика, подрядчик работы по контракту не выполнил, в связи с чем решением от 15.03.2022 заказчик отказался от исполнения контракта.

Сведения о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены заказчиком в антимонопольный орган 08.04.2022.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения заказчика, 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.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, заказчик в день 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).

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 13.2 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» 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 конкурса в электронной форме, открытого аукциона в электронной форме, запроса котировок в электронной форме, закупки товара у единственного поставщика на сумму, предусмотренную частью 12 статьи 93 Закона о контрактной системе (далее также - электронные процедуры), закрытого конкурса в электронной форме, закрытого аукциона в электронной форме (далее также - закрытые электронные процедуры), заказчик:

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

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.

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 15.03.2022 принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое 15.03.2022 направлено обществу заказным письмом с уведомлением, в единой информационной системе во вкладке «дополнительная информация о закупках, контрактах» размещено 15.03.2022.

Согласно материалам дела, информация о расторжении контракта размещена заказчиком в единой информационной системе 08.04.2022 в разделе «информация об исполнении (расторжении) контракта».

Сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган 08.04.2022.

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 «Смарт» 14.12.2020 заключен муниципальный контракт № 03693002185200000410001 (далее – контракт).

В соответствии с пунктом 1.2 контракта «Подрядчик обязуется своевременно на условиях Контракта, проектно-сметной документации, техническим заданием произвести Выполнение подрядных работ по строительству объекта: «Культурно-досуговый центр «Маяк», расположенный по адресу: Челябинская область, г. Катав-Ивановск, ул. Восточная, 31А» (далее – работы) и сдать результат работ Заказчику, а Заказчик обязуется принять результат работ и оплатить надлежащим образом выполненные работы в размере и сроки указанные в разделе 2 Контракта)».

В соответствии с пунктом 1 статьи 766 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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 пунктах 4.1. и 4.2. контракта заказчиком указан срок выполнения работ:

«4.1. Подрядчик приступает к выполнению работ с момента заключения Контракта.

4.2. Работы должны быть закончены и сданы Заказчику в срок до 01 ноября 2021г. в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ (приложение № 2 к контракту)».

Согласно пункту 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 723 ГК РФ 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.

Из пояснений представителей заказчика и из содержания решения об одностороннем отказе от исполнения контракта от 15.03.2022 следует, что подрядчик не исполнил обязательства по контракту.

Представители заказчика на заседании Комиссии пояснили, что работы должны быть закончены и сданы заказчику в срок до 01.11.2021. Срок действия контракта составляет со дня его заключения и до 31.12.2021. Условиями контракта предусмотрена выплата подрядчику аванса в размере 30% от цены контракта.

В качестве обеспечения исполнения контракта подрядчик предоставил банковскую гарантию № ЭГ-203154/20 от 11.12.2020 сроком действия до 31.01.2022.

Платежными поручениями № 32935 от 24.12.2020 (на сумму 13 744 498,73 рублей) и № 33883 от 25.12.2020 (на сумму 1 374 498,69 рублей) заказчиком оплачен аванс.

Руководствуясь положениями Постановления Правительства Российской Федерации № 1315 от 09 августа 2021 года, Постановлением Администрации Катав-Ивановского муниципального района от 01.10.2021 № 1013 принято решение об изменении муниципального контракта № 03693002185200000410001 от 14.12.2020, а именно об увеличении цены муниципального контракта с 50 395 991,40 рублей до 62 491 029,34 рублей, что составляет 24%.

Дополнительным соглашением № 1 от 04.10.2021 изменены: цена контракта - 62 491 029,34 рублей, а также о пропорционально увеличен размер авансового платежа, который составил - 3 628 511,38 рублей.

Дополнительным соглашением № 2 от 12.11.2021 продлен срок действия муниципального контракта № 03693002185200000410001 от 14.12.2020 до 31.12.2022, срок сдачи работ по указанному муниципальному контракту продлен до 31.07.2022.

Подрядчиком предоставлена в качестве обеспечения исполнения контракта банковская гарантия № 8647ZMR00W3R2Q0AQ0QW8RR от 28.12.2021 на сумму 18 747 308,80 руб. со сроком действия с 01.02.2022 до 31.08.2022.

Заказчиком 29.10.2021 и 18.11.2021 оплачены выполненные работы на общую сумму 4 776 661,53 рублей без погашения авансового платежа.

Представители заказчика отметили, что с декабря 2021 года с подрядчиком ведется переписка. Так, 28.12.2021 в адрес ООО «Смарт» направлено ответное письмо с указанием, что выполняемые подрядные работы производятся с нарушением требований установленных норм, а также с перечнем замечаний, которые требуется устранить для последующего принятия заказчиком

выполненных работ и их оплатой.

Письмом (от 17.02.2022 № 19) подрядчик просит заказчика о принятии объема выполненных работ по контракту путем подписания формы КС-2, справки о стоимости работ формы КС-3 с последующей оплатой.

Однако стоимость оплаты выполненного объема работ по факту не превышает размера оплаченного авансового платежа, который учитывается при расчетах.

Письмом (от 24.02.2022 исх. № 23) ООО «Смарт» отказалось выполнять подрядные работы по строительству указанного объекта на условиях заключенного муниципального контракта в установленные сроки и по согласованной ранее цене контракта.

Заказчиком письмом от 01.03.2022 исх. № 207 в адрес ООО «Смарт» направлена претензия о возврате неотработанного аванса сроком исполнения до 12.03.2022.

Комиссия, рассмотрев представленные документы, приходит к следующим выводам.

Подрядчик к исполнению обязательств по контракту приступил своевременно, что не оспаривается заказчиком. Частично работы на объекте подрядчиком выполнены, приняты и оплачены заказчиком.

Согласно письмам ООО «Смарт» от 09.02.2022 № 18, от 17.02.2022 № 19 в связи с отсутствием финансирования подрядчик не имеет возможности продолжать работы и приостанавливает производство работ на объекте до начала финансирования.

Из писем общества от 27.12.2021 № 244, от 29.12.2021 № 246, от 21.01.2022 № 11 следует, что подрядчиком 26.11.2021 нарочно в адрес заказчика направлены комплекты документов для приемки выполненных работ (акты выполненных работ по форме КС-2 №№ 8,9 и справки о стоимости работ по форме КС-3 №№ 3, 4).

Как следует из содержания письма заказчика от 28.12.2021 № 738, заказчиком не приняты акты выполненных работ в связи с выявленными замечаниями, а именно:

- не ведутся журналы специальных работ, а именно журнал замоналичивания стыков, бетонных работ, входного контроля;
- не оформляются акты о соответствии выполнения требованиям технических регламентов;
- не оформляются акты (промежуточного) освидетельствования конструкций;
- акты освидетельствования скрытых работ оформляются без участия специалиста по строительному контролю;
- отсутствуют документы о качестве, паспорта и декларации на бетон, на раствор;
- отсутствуют документы мониторинга, включающие геодезические и визуальные наблюдения за деформациями окружающих зданий и сооружений, строящегося сооружения, грунтового массива, за состоянием окружающей среды; за гидрогеологическим режимом;

- нет актов лабораторных исследований грунтов для монтажа фундаментов,

указанные замечания направлены обществу письмами от 12.03.2021 № 154-03/2021, от 12.12.2021 № 688-12/2021.

Подрядчик в письмах от 29.12.2021 № 246, от 02.02.2022 № 15 обратил внимание заказчика на неполучение обществом указанных замечаний и предоставил комментарии с пояснениями относительно каждого замечания заказчика.

В силу пункта 1 статьи 720 ГК РФ заказчик обязан в сроки и в порядке, которые предусмотрены договором подряда, с участием подрядчика осмотреть и принять выполненную работу (ее результат), а при обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат работы, или иных недостатков в работе немедленно заявить об этом подрядчику.

Разделом 5 контракта предусмотрен порядок сдачи и приемки работ:

«5.9. Подрядчик в письменном виде, в порядке, предусмотренном п. 15.4. контракта не менее чем за 15 календарных дней уведомляет представителя Заказчика о необходимости проведения промежуточной приемки выполненных работ (или этапа работ), и передает ему исполнительную документацию с письменным подтверждением соответствия переданной документации фактически выполненным работам.

Промежуточной приемке подлежат все произведенные работы, являющиеся предметом оплаты по настоящему контракту, а также скрытые работы, освидетельствование и приемка которых в более поздний период невозможны по техническим причинам.

5.10. Промежуточная приемка выполненных работ (проверка соответствия количества, комплектности, объема требованиям, установленным условиями настоящего контракта), осуществляется Заказчиком с участием представителя Подрядчика в течение 15 календарных дней.

Акты по форме КС-2 визируются представителями Подрядчика и Заказчика на месте производства работ и проверки исполнительной документации.

5.11. В случае выявления недостатков/дефектов в выполненных работах Заказчик в течение 10 (десяти) рабочих дней представляет Подрядчику мотивированный отказ о не принятых объемах работ с указанием недостатков и сроков их устранения.

Акт по форме КС-2 Заказчиком не подписывается до момента устранения выявленных нарушений.

Заказчик вправе отказать Подрядчику в приемке выполненных работ к оплате в случае:

- объем, стоимость или качество работ не подтверждается исполнительной и производственно-технической документацией,
- не устранения выданных Предписаний Заказчика/надзорных органов;

- исполнительная документация оформлена ненадлежащим образом.

В случае не устранения указанных замечаний, выполненные работы оплате не подлежат».

Вместе с тем, заказчиком в материалы дела не представлены документы и сведения, подтверждающие осуществление заказчиком совместно с подрядчиком промежуточной приемки выполненных работ на основании актов выполненных работ по форме КС-2 №№ 8,9 и справок о стоимости работ по форме КС-3 №№ 3, 4. Кроме того, не представлен мотивированный отказ заказчика от приемки работ с доказательствами его направления, вручения подрядчику.

В отсутствие указанных документов Комиссии не представляется возможным сделать однозначный вывод о недобросовестности действий подрядчика с учетом имеющихся в распоряжении Комиссии сведений о неоднократном обращении подрядчика в адрес заказчика с просьбой о приемке выполненных работ, а в последующем о приостановке работ на объекте в связи с отсутствием финансирования.

Также Комиссия обращает внимание заказчика, что дополнительным соглашением № 2 от 12.11.2021 продлен срок сдачи работ по контракту до 31.07.2022.

При этом выполнение работ с отставанием от сроков промежуточных этапов, установленных сторонами по контракту, в данном случае не является основанием расторжения контракта, поскольку не свидетельствует о существенности нарушения условий контракта, так как срок исполнения обязательств с учетом дополнительного соглашения № 2 от 12.11.2021 установлен до 31.07.2022.

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).

Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

Таким образом, при нарушении подрядчиком промежуточных сроков выполнения работ, зафиксированных контрактом, заказчик вправе применить к нему меры ответственности, предусмотренные разделом 10 контракта.

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.

Таким образом, учитывая обстоятельства настоящего дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации возможным не принимать решение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «Смарт», о его генеральном директоре, участнике.

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, 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» (вместе с «Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Управлением коммунального хозяйства транспорта и связи Катав-Ивановского муниципального района об ООО «Смарт» (ИНН 7702830809), о его генеральном директоре, участнике, 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 <...>

<...>

2022-4679