

## РЕШЕНИЕ

### по делу РНП № 012/06/104-834/2023

15 сентября 2023 года г. Йошкар-Ола

Комиссия Марийского УФАС России по контролю в сфере закупок в составе:

Председатель Комиссии – <...> - заместитель руководителя – начальник отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; члены Комиссии:

<...> - ведущий специалист - эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти;

<...> - специалист - эксперт отдела контроля закупок и антимонопольного контроля органов власти; при участии представителей:

- от Заказчика – Пекшиксолинская сельская администрация Медведевского муниципального района Республики Марий Эл (далее – Администрация, Заказчик): <...> (на основании решения от 28.11.2019 № 26-IV),
- от ООО «Живая вода» (далее – Общество, Исполнитель, Подрядчик): <...> (на основании решения от 14.05.2022 № 1), при участии посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «Живая вода»: <...> (на основании доверенности), рассмотрев сведения, представленные Пекшиксолинской сельской администрацией Медведевского муниципального района Республики Марий Эл для рассмотрения вопроса о включении ООО «Живая вода» (ИНН 1200005985) в Реестр недобросовестных поставщиков в связи с односторонним отказом Администрации от исполнения контракта № 0108300011523000008 на выполнение работ по благоустройству территории Шоядурского кладбища, устройству ограждения и площадки для накопления твердых коммунальных отходов (номер извещения на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru> 0108300011523000008), и, руководствуясь статьей 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),

### **установила:**

Администрация в соответствии с частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе представила в Марийское УФАС России сведения в отношении ООО «Живая вода» в связи с односторонним отказом Пекшиксолинской сельской администрацией Медведевского муниципального района от исполнения контракта № 0108300011523000008 на выполнение работ по благоустройству территории Шоядурского кладбища, устройству

ограждения и площадки для накопления твердых коммунальных отходов.

Из части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе следует, что заказчик либо уполномоченный орган или уполномоченное учреждение, наделенные полномочиями в соответствии со статьей 26 настоящего Федерального закона, направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков в срок, предусмотренный подпунктом "б" пункта 2 части 6 статьи 51, подпунктом "в" пункта 4 части 14 статьи 73, частями 16 и 22.2 статьи 95 настоящего Федерального закона, или не позднее двух рабочих дней, следующих за днем поступления заказчику решения суда о расторжении контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта.

В соответствии с частью 7 статьи 104 Закона о закупках в течение пяти рабочих дней с даты поступления документов и информации, указанных в частях 4 данной статьи, федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в указанных документах и информации фактов. В случае подтверждения достоверности этих фактов федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, включает информацию, предусмотренную частью 3 данной статьи, в реестр недобросовестных поставщиков в течение трех рабочих дней с даты подтверждения этих фактов.

Комиссия Марийского УФАС России в результате осуществления проверки оснований для включения ООО «Живая вода» в реестр недобросовестных поставщиков, оценки представленных доказательств и объяснений сторон установила следующее обстоятельство.

Заказчиком в Единой информационной системе в сфере закупок размещено извещение № 0108300011523000008 от 18.01.2023 о проведении закупки в форме аукциона в электронной форме на выполнение работ по благоустройству территории Шоядурского кладбища, устройству ограждения и площадки для накопления твердых коммунальных отходов.

Согласно протоколу подведения итогов от 26.01.2023 ООО «Живая вода» было признано победителем электронного аукциона, предложившим минимальную цену контракта, и заявка которого соответствовала требованиям документации по закупке и Закону о контрактной системе.

06.02.2023 между заказчиком и ООО «Живая вода» был заключен контракт № 0108300011523000008 на выполнение работ по благоустройству территории Шоядурского кладбища, устройству ограждения и площадки для накопления твердых коммунальных отходов.

Пунктом 1.1 контракта предусмотрено, что подрядчик принимает на себя обязательства выполнить работы в соответствии с техническим заданием (приложение № 1) в сроки, установленные в настоящем контракте с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ (приложение № 2) по выполнению работ по благоустройству территории Шоядурского кладбища, устройству ограждения и площадки для накопления твердых коммунальных отходов.

Из приложения № 1 к контракту следует, что указанные работы должны быть выполнены подрядчиком - 31.07.2023.

Как следует из материалов дела, работы подрядчиком выполнены частично, но не приняты заказчиком.

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.

Пунктом 13.1 контракта предусмотрено, что настоящий контракт может быть расторгнут:

- по соглашению сторон;
- в судебном порядке;
- в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1. заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;
2. решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику

(подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

3. поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Так, 29.08.2023 заказчиком на основании вышеуказанных норм законодательства принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. В решении об одностороннем отказе указано, что ООО «Живая вода» не выполнило работы в указанные сроки в контракте, решение размещено заказчиком в ЕИС 29.08.2023.

Изучив техническое задание по контракту, Комиссия Марийского УФАС России установила, что подрядчик должен был выполнить работы по:

- установке металлических столбов до 4 м с погружением в бетонное основание в количестве 0,66 шт.;
- изготовление пролетов металлического забора в количестве 1,9955;
- огрунтовка металлических поверхностей за один раз грунтовкой ГФ-021 в количестве 1,709;
- окраска металлических о грунтованных поверхностей эмалью ПФ-115 в количестве 1,709;
- устройство заборов (при установленных столбах) решетчатых высотой до 2 м в количестве 6,086;
- устройство опалубки в количестве 0,1;
- демонтаж опалубки в количестве 0,1;

-устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований из песка в

количестве 0,01;

- устройство подстилающих и выравнивающих слоев оснований из щебня в

количестве 0,02;

- устройство выравнивающего слоя из асфальтобетонной смеси вручную (5,0 x 2,0; толщина покрытия 10 см) в количестве 0,025.

Материалы:

Смеси бетонные тяжелого бетона (БСТ), крупность заполнителя 20 мм, класс В15

(М200);

Труба э/с профильная 60х60х4 (6м);

Труба профильная 50х25х2 (6м);

Грунтовка ГФ-021;

Эмаль ПФ-115, серая;

Песок природный для строительных: работ средний;

Щебень М 600, фракция 20-40 мм, группа 2;

Смеси асфальтобетонные плотные крупнозернистые тип Б марка II.

Из решения об одностороннем отказе следует, что в июне 2023 года подрядчик частично выполнил работы по установке столбов, дальнейшие работы им не проводились. Заказчик направлял претензии в адрес ООО «Живая вода» однако подрядчик игнорировал их.

Из пояснений ООО «Живая вода» следует, что в июне 2023 года предварительно (за свой счет) расчистив зону производства работ (что не было предусмотрено контрактом) ООО «Живая вода» приступило к работе по установке металлических столбов.

В ходе устных переговоров с администрацией была достигнута договоренность об определении места и порядка установки столбов, а также место расположения контейнеров для ТБО. Одновременно с этими сторонами не был оговорен диаметр и глубина ямы для столбов.

Подрядчиком были подготовлены ямы диаметром 15 см и глубиной до 50 см. После просьбы со стороны администрации глубина подготовленных ям была загублена до 60-80 см, а также была достигнута договоренность о дополнительном наращивании столбов.

Впоследствии, когда на объект прибыл представитель заказчика, а адрес подрядчика был предъявлен ряд замечаний, с которыми не согласилось общество и связи с этим ООО «Живая вода» приостановило выполнение работ на объекте.

Учитывая вышеизложенное с учетом пояснений сторон на заседании Комиссии Марийского УФАС России установлено, что у заказчика и у подрядчика имеются разногласия в части: углубления металлических столбов в землю и их высоты, бетонных растворов, изготовления площадки под бункер накопитель.

Согласно представленным фотографиям на заседание Комиссии Марийского УФАС России установлено, что металлические столбы по периметру объекта имеются, углубления указанных столбов в землю

варьируются в диапазоне от 60 см до 70 см, высота металлических труб не наращена, площадка для накопления твердых коммунальных отходов 5x2 имеется.

При этом, площадка для накопления твердых коммунальных отходов должна быть на песчаной подушке, укатана щебнем, далее асфальтобетонная смесь, однако общество уложило бетон на землю, без песчаной подушки.

Учитывая вышеизложенное, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу об отсутствии достаточных оснований для включения общества в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) применительно к особенностям фактических обстоятельств, установленных в рамках настоящего дела, так как в техническом задании отсутствуют требования к установке металлических столбов (диаметр, глубина), границы и место установки металлических столбов, конкретное расстояние между столбами.

Кроме того, в материалах дела также отсутствуют экспертные заключения о том, что бетонные растворы, использованные подрядчиком при исполнении указанных работ, не соответствуют техническому заданию.

Также по мнению общества, изготовление площадки под бункер накопитель выполнено из бетона, поскольку является улучшенной технической характеристикой, так как бетон крепче чем асфальтобетонная смесь.

В силу Закон о контрактной системе допускается подрядчику по согласованию с заказчиком выполнить работы, которые являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте (часть 7 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Но такие изменения должны быть оформлены дополнительным соглашением.

Иных оснований для расторжения контракта заказчиком в решении об одностороннем отказе от 29.08.2023 не приводится, в рамках заседания Комиссии не озвучено.

Таким образом, в рамках рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков невозможно объективно установить факт недобросовестного поведения ООО «Живая вода» при исполнении своих обязательств, предусмотренных контрактом, ввиду отсутствия достаточного количества доказательств, подтверждающих недобросовестность ООО «Живая вода» объективно оценить достоверность доводов заказчика без дополнительного исследования обстоятельств, приведших к неисполнению контракта невозможно в виду наличия многочисленных вопросов, связанных с исполнением обязательств по контракту.

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры определения поставщика обязательств. При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг для государственных, муниципальных нужд.

Ни Закон о контрактной системе, ни Порядок ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные ему сведения о поставщике (подрядчике, исполнителе) в соответствующий реестр (РНП) без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Включение информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) влечет для участника торгов значительные неблагоприятные последствия, в том числе экономического характера, поскольку в будущем может ограничить права такого участника на участие в торгах по размещению государственных и муниципальных заказов.

Согласно разъяснениям Конституционного Суда Российской Федерации, изложенным в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушения, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. При привлечении лица к публично-правовой ответственности должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона как элемент субъективной стороны состава правонарушения; применяемые 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.

Учитывая, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о контрактной системе, антимонопольный орган при принятии решения о включении либо невключении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не ограничивается формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

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.

В силу положений пункта 5 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение подрядчиком условий контракта, Комиссией Марийского УФАС России не установлены.

С учетом изложенного, Комиссия приходит к выводу, что сведения в отношении ООО «Живая вода» включению в реестр недобросовестных поставщиков не подлежат. Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 №1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)», Комиссия,

**решила:**

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Живая вода» (ИНН 1200005985) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

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

Председатель комиссии

Члены комиссии: