

решение по делу № РНП-74-40/2022

Муниципальное казенное учреждение
ЗГО «Управление Жилищно-
коммунального хозяйства»

456200, Челябинская область,

г. Златоуст,

ул. Таганайская, 1

Отдел материальных ресурсов
Администрации Златоустовского
городского округа

456200, Челябинская область,

г. Златоуст,

ул. Таганайская, 1

Общество с ограниченной
ответственностью «МЕГАСТРОЙ»

454902, г. Челябинск,

ул. Гостевая, д. 3, кв. 210

Директору, участнику ООО
«МЕГАСТРОЙ» «<...>»

454902, г. Челябинск,

ул. Гостевая, д. 3, кв. 210

АО «Единая Электронная

Торговая Площадка»

115114, г. Москва,

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-146/2021

(№ РНП-74-40/2022)

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

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 31 января 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 02 февраля 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:	Ливончик В.А.	-	заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Сарсенбаевой Е.Н.	-	старшего специалиста 1 разряда отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,
	Черенковой Е.Б.	-	главного специалиста-эксперта отдела контроля закупок для государственных и муниципальных нужд Челябинского УФАС России,

рассмотрев обращение Муниципального казенного учреждения ЗГО «Управление Жилищно-коммунального хозяйства» (далее - МКУ ЗГО «УЖКХ», заказчик) о включении Общества с ограниченной ответственностью «МЕГАСТРОЙ» (далее - ООО «МЕГАСТРОЙ», участник закупки, исполнитель), участника, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «МЕГАСТРОЙ» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением муниципального контракта №0169300003321000133 на выполнение подрядных работ от 12.05.2021, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на ремонт (асфальтирование) дороги ул. Аносова 1 км в сторону Белого Ключа на территории г. Златоуста (извещение №0169300003321000133), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителей МКУ ЗГО «УЖКХ» «<...>», действующих на основании доверенностей № 6д/УЖКХ, б/н от 10.01.2022, от 20.01.2022;

- представителей ООО «МЕГАСТРОЙ» «<...>», действующих на основании доверенностей б/н от 26.01.2022;

в отсутствие:

- представителей Отдела материальных ресурсов Администрации Златоустовского городского округа (уполномоченный орган), информация о проведении внеплановой проверки размещена в единой информационной системе;

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 24.01.2022 поступило обращение МКУ ЗГО «УЖКХ» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «МЕГАСТРОЙ», участника, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «МЕГАСТРОЙ» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением муниципального контракта № 0169300003321000133 на выполнение подрядных работ от 12.05.2021, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на ремонт (асфальтирование) дороги ул. Аносова 1 км в сторону Белого Ключа на территории г. Златоуста (извещение №0169300003321000133) в порядке, определенном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела МКУ ЗГО «УЖКХ» объявлен аукцион путем размещения уполномоченным органом на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок www.zakupki.gov.ru (далее – ЕИС) 07.04.2021 в 13:33 извещения о проведении закупки.

Начальная (максимальная) цена контракта на ремонт (асфальтирование) дороги ул. Аносова 1 км в сторону Белого Ключа на территории г. Златоуста – 10 386 923, 00 рублей.

Протокол рассмотрения заявок на участие в электронном аукционе 0169300003321000133 от 15.04.2021.

Протокол проведения электронного аукциона от 16.04.2021.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 28,5 %.

Протокол подведения итогов электронного аукциона 0169300003321000133 от 19.04.2021.

Муниципальный контракт 0169300003321000133 на выполнение подрядных работ заключен 12.05.2021.

Между заказчиком и ОГКУ «Челябинскавтодор» 20.09.2021 г. заключен

муниципальный контракт № 3-333 на оказание услуг по осуществлению строительного контроля в рамках муниципального контракта 0169300003321000133.

Муниципальный контракт № 156 на оказание услуг по отбору проб и проведению лабораторных испытаний дорожно-строительных материалов в рамках муниципального контракта 0169300003321000133 заключен между МКУ ЗГО «УЖКХ» и ООО «УралНИИстром» 10.09.2021г.

Из обращения МКУ ЗГО «УЖКХ» следует, что работы выполнены подрядчиком с нарушением условий контракта (с недостатками, которые не были устранены в установленный заказчиком срок), что не соответствовало условиям контракта и явилось причиной не приемки работ заказчиком. МКУ ЗГО «УЖКХ» было принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Изучив представленные документы, руководствуясь статьями 99, 104 Закона о контрактной системе, Комиссия пришла к следующим выводам.

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 1 статьи 4 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс РФ), определяющей действие гражданского законодательства во времени, акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

Частью 1 статьи 112 Закона о контрактной системе определено, что Закон о контрактной системе применяется к отношениям, связанным с осуществлением закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд, извещения об осуществлении которых размещены в единой информационной системе или на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг либо приглашения принять участие в которых направлены после дня вступления в силу Закона о контрактной системе. К отношениям, возникшим до дня вступления в силу Закона о контрактной системе, он применяется в части прав и обязанностей, которые возникнут после дня его вступления в силу, если иное не предусмотрено статьей 112 Закона о контрактной системе. Государственные и муниципальные контракты, гражданско-правовые договоры бюджетных учреждений на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд заказчиков, заключенные до дня вступления в силу Закона о контрактной системе, сохраняют свою силу.

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

В силу пункта 2 статьи 422 ГК РФ если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Согласно пункта 2 статьи 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: 1) при существенном нарушении договора другой стороной; 2) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Пунктом 2 статьи 450.1 ГК РФ предусмотрено, что в случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

В соответствии с пунктом 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).

В соответствии с пунктом 1 статьи 723 ГК РФ в случаях, когда работа выполнена подрядчиком с отступлениями от договора подряда, ухудшившими результат работы, или с иными недостатками, которые делают его не пригодным для предусмотренного в договоре использования либо при отсутствии в договоре соответствующего условия непригодности для обычного использования, заказчик вправе, если иное не установлено законом или договором, по своему выбору потребовать от подрядчика: - безвозмездного устранения недостатков в разумный срок; - соразмерного уменьшения установленной за работу цены; - возмещения своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда (статья 397).

Пунктом 3 статьи 723 ГК РФ установлено, 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.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе (в ред. от 02.07.2021, действовавшей до 31.12.2021) предусмотрено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной 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 (часть 13 статьи 95 Закона о контрактной системе).

Согласно пункту 11 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе в реестр контрактов включается информация о расторжении контракта с указанием оснований его расторжения.

Частью 3 статьи 103 Закона о контрактной системе (в ред. от 02.07.2021, действовавшей до 31.12.2021) определено, что информация, указанная в пунктах 8, 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется заказчиками в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по кассовому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации, в течение пяти рабочих дней с даты соответственно изменения контракта, исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта, приемки поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги.

Между МКУ ЗГО «УЖКХ» и ООО «МЕГАСТРОЙ» 12.05.2021 заключен контракт № 0169300003321000133 на выполнение порядных работ (далее - контракт).

Согласно пункту 1.3 контракта подрядчик обязуется выполнить следующие подрядные работы: ремонт (асфальтирование) дороги ул. Аносова 1 км в сторону Белого Ключа на территории г. Златоуста, в соответствии с локальной сметой № 2 (приложение № 1 к контракту), ведомостью объемов работ (приложение №1 к локальной смете № 2), ведомостью материалов (приложение №2 к локальной смете №2), техническим заданием (приложение № 2 к контракту).

Срок начала выполнения работ: с 31.05.2021г. (с учётом окончанных работ по фрезерованию участка автодороги, подлежащего ремонту) (пункт 1.4 контракта).

Срок окончания выполнения работ: до 30.09.2021г. (пункт 1.5 контракта).

Место выполнения работ: Челябинская область, г. Златоуст, улица Аносова (границы проведения работ по контракту согласовываются с Заказчиком) (пункт 1.6 контракта).

Работы считаются выполненными с момента окончания выполнения всех работ и подписания заказчиком актов выполненных работ (форма № КС-2, КС-3) (пункт 1.7 контракта).

Сумма контракта составляет: 7 426 649 (Семь миллионов четыреста двадцать шесть тысяч шестьсот сорок девять) рублей 66 копеек в том числе НДС (пункт 1.8 контракта).

Обязанности подрядчика определены разделом 2.1 контракта.

Так, подрядчик обязан:

- приступить к выполнению работ в срок, указанный в пункте 1.4 контракта (пункт 2.1.1 контракта);

- выполнить и сдать работы заказчику в полном объеме, с надлежащим качеством и в срок, указанный в пункте 1.5. контракта, в соответствии с локальной сметой № 2 (приложение № 1 к контракту), ведомостью объемов работ (приложение №1 к локальной смете № 2), техническим заданием (приложение № 2 к контракту) (пункт 2.1.2 контракта);

- своевременно предоставлять достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта (пункт 2.1.6 контракта).

В силу пункта 2.1.5 контракта согласно разработанного графика выполнения работ, подрядчик направляет в адрес заказчика счёт и/или счет-фактуру, форму № КС-2 «Акт о приемке выполненных работ» (оригинал 2 экз.) с отметкой организации, осуществляющей строительный контроль), форму № КС-3 «Справка о стоимости выполненных работ и затрат» (оригинал 2 экз.), организационно-технологическую и исполнительную производственную документацию, которая включает в себя: - исполнительные чертежи; - общие журналы работ; - акты освидетельствования геодезической разбивочной основы, скрытых работ, промежуточной приемки ответственных конструкций, а так же иные документы связанные с исполнительной документацией.

Акты освидетельствования скрытых работ и акты промежуточной приемки ответственных конструкций являются обязательной и неотъемлемой частью исполнительной документации.

Акты освидетельствования скрытых работ и акты промежуточной приемки ответственных конструкций считаются не действительными, в случае отсутствия подтверждающей их выполнение фото и (или) видео фиксации. Все фото и (или) видео материалы, подтверждающие выполнение работ по актам, оформляются в

виде приложения к акту и предоставляются на бумажном и электронном носителе. Видеоматериалы предоставляются только на электронном носителе на электронную почту pto789@mail.ru (пункт 2.1.5.1 контракта).

С целью контроля за сроками выполнения работ, Подрядчик, одновременно с промежуточной приемкой работ, предоставляет Заказчику справку незавершенных работ, в которой Подрядчиком указываются объемы и стоимость не выполненных им в текущем периоде работ (пункт 2.1.5.2 контракта).

Подрядчик, при получении актов или предписаний о приостановке работ в случае нарушения технологии производства работ, применения некачественных материалов, брака в работе, в установленный срок обязан устранить замечания или дефекты, изложенные в предписании, за свой счет (пункт 2.1.9 контракта).

Согласно пункту 2.2.1 контракта заказчик обязуется для проверки предоставленных подрядчиком результатов, предусмотренных контрактом, в части их соответствия условиям контракта заказчик обязан провести экспертизу, при этом экспертиза результатов, предусмотренных контрактом, может проводиться заказчиком своими силами или к ее проведению могут привлекаться эксперты, экспертные организации на основании контрактов, заключенных в соответствии с Федеральным законом № 44 ФЗ.

Пунктом 2.2.2 контракта определено, что заказчик обязуется принимать результаты выполненных работ, в течение 15 рабочих дней с момента получения заказчиком документов, согласно п. 2.1.5. контракта.

В силу пункта 2.4 контракта заказчик имеет право: требовать от подрядчика надлежащего исполнения обязательств в соответствии с контрактом, а также требовать своевременного устранения выявленных недостатков (пункт 2.4.1 контракта); требовать от подрядчика представления надлежащим образом оформленной исполнительной документации, подтверждающих исполнение обязательств в соответствии с условиями контракта (пункт 2.4.1 контракта); для проведения контроля за качеством выполненных работ и проведения экспертизы, привлекать организацию, осуществляющую строительный контроль (далее - Инженерная организация). В этом случае срок приемки может быть продлен, но не более чем на 30 (тридцать) рабочих дней (пункт 2.4.8 контракта).

Пунктом 2.4.9 контракта предусмотрено, что в случае заключения контракта на строительный контроль заказчик в течение 5 (пяти) рабочих дней с даты заключения контракта письменно уведомляет подрядчика. Заказчик, представители заказчика и организация осуществляющая строительный контроль имеют право давать обязательные для исполнения подрядчиком предписания при обнаружении отступлений от настоящего контракта и приложений к нему.

Заказчик, представители заказчика и инженерной организации имеют право: осуществлять строительный контроль, технический надзор, независимый лабораторный контроль. Заказчик или уполномоченные им лица и организации, выполняющие строительный контроль, технический надзор, независимый лабораторный контроль, имеют право беспрепятственно производить любые измерения, испытания, отборы образцов и взвешивания для контроля качества работ, материалов и конструкций, выполненных, произведенных или поставляемых по контракту в любое время суток в течение всего периода производства работ.

Производить соответствующие записи в журналы производства работ при выполнении работ по объекту. При осуществлении строительного контроля, технического надзора, независимого лабораторного контроля, заказчик и/или привлеченная им Инженерная организация не вправе вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика. Запись в журнале имеет статус предписания и обязательна для исполнения подрядчиком и является основанием для применения мер ответственности, предусмотренных контрактом за неисполнение и/или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных контрактом (пункт 2.4.10 контракта).

Порядок сдачи и приемки работ определен разделом 4 контракта. Так, подрядчик извещает заказчика о завершении выполнения работ предоставлением гарантийных обязательств согласно разделу 7 контракта (пункт 4.1 контракта).

Заказчик обязан в сроки, предусмотренные пунктом 2.2.2 контракта, с участием подрядчика принять выполненные работы, при обнаружении отступлений от контракта, ухудшающих результат работ, или иных недостатков в работе **немедленно** заявить об этом подрядчику (пункт 4.2 контракта).

Приемка результатов работ осуществляется с оформлением документов согласно п. 2.1.5. контракта, при приёмке работ недостатки должны быть зафиксированы в акте выявленных недостатков выполненных работ, в противном случае заказчик лишается права ссылаться на них в дальнейшем (пункт 4.3 контракта).

Работы принимаются при условии соответствия объемов и качества, выполненных подрядчиком работ, требованиям настоящего контракта и приложений к нему, при наличии исполнительной технической документации, подтверждающей объем и качество выполненных работ (пункт 4.4 контракта).

Работы, подлежащие закрытию (скрытые работы), должны приниматься заказчиком (не является приемкой результатов работ). Подрядчик приступает к выполнению последующих работ только после подписания заказчиком актов освидетельствования этих работ. Подрядчик в письменном виде заблаговременно уведомляет заказчика о необходимости проведения приемки работ, подлежащих закрытию, но не позднее, чем за 3 (три) дня до начала проведения этой приемки. Приемка скрытых работ осуществляется заказчиком в течение 2 (двух) дней со дня получения уведомления (пункт 4.5 контракта).

В случае, если у представителя заказчика есть замечания к скрытым работам (фиксируются в «общем журнале работ» или в отдельном документе), такие работы не должны закрываться подрядчиком без письменного разрешения заказчика. Если подрядчик приступает к выполнению последующих работ без освидетельствования предыдущих скрытых работ, то подрядчик обязан за свой счет открыть доступ к любой части работ, не прошедших приемку, согласно указанию заказчика, а затем - восстановить ее (пункт 4.6 контракта).

Отсутствие у подрядчика актов освидетельствования скрытых работ в составе исполнительной документации является существенным нарушением контракта и считается достаточным основанием для отказа заказчиком в оплате по предоставленным документам (пункт 4.7 контракта).

Заказчик в процессе приемки проверяет работы и их результат на соответствие

установленным в контракте требованиям, в том числе к объему, качеству, срокам а также соответствия действующим СП (СНиП), ГОСТ, ТУ (пункт 4.8 контракта).

При выявлении обстоятельств, препятствующих приемке выполненных работ, заказчик составляет акт выявленных недостатков в письменной форме с указанием обстоятельств (недостатков), препятствующих приемке работ (пункт 4.9 контракта).

В случае установления заказчиком при приемке работ несоответствия качества выполненных подрядчиком работ требованиям Контракта, акт по форме КС-2 и справка по форме КС-3 заказчиком не подписывается до момента устранения выявленных нарушений (пункт 4.10 контракта).

В случае получения от заказчика акта выявленных недостатков, подрядчик в срок, установленный в акте выявленных недостатков, обязан устранить полученные от заказчика замечания (недостатки), и передать заказчику приведенные в соответствие с предъявленными требованиями/замечаниями комплект отчетной документации, акт об устранении недостатков, а также повторный подписанный подрядчиком акт выполненных работ (КС-2, КС-3) в 2 (двух) экземплярах для принятия заказчиком выполненных работ (пункт 4.11 контракта).

В случае если подрядчик не согласен с актом выявленных недостатков, подрядчик может самостоятельно подтвердить качество выполненных работ и их результата заключением эксперта, экспертной организации и оригинал экспертного заключения представить заказчику. Выбор эксперта, экспертной организации осуществляется подрядчиком. Оплата услуг эксперта, экспертной организации, а также всех расходов для проведения экспертизы осуществляется подрядчиком (пункт 4.12 контракта).

Для проверки выполненных работ на соответствие установленным в контракте требованиям заказчик проводит экспертизу собственными силами или с привлечением сторонних экспертов, экспертных организаций (пункт 4.13 контракта).

Приемка работ осуществляется полномочными представителями заказчика и подрядчика (в случае создания приёмочной комиссии по решению заказчика – приемка осуществляется всеми членами комиссии и утверждается заказчиком). Работы считаются принятыми с момента подписания заказчиком актов приемки выполненных работ (формы КС-2) (пункт 4.14 контракта).

Заказчик, обнаруживший после приёмки работы скрытые недостатки, но в пределах срока действия гарантийного срока, обязан известить об этом подрядчика. Подрядчик получивший указанное извещение должен направить в течение трёх рабочих дней своего уполномоченного представителя для составления акта выявленных недостатков. В случае не прибытия уполномоченного представителя подрядчика в течение трёх рабочих дней с момента его уведомления, заказчик имеет право составить акт о выявлении недостатков в одностороннем порядке и направить его подрядчику заказным письмом с уведомлением. Подрядчик обязан в течение 15 календарных дней с момента составления указанного акта (либо его получения) устранить выявленные недостатки за свой счет (пункт 4.15 контракта).

Стоимость работ определяется согласно п. 1.8. контракта и составляет 7 426 649

(семь миллионов четыреста двадцать шесть тысяч шестьсот сорок девять) рублей 66 копеек, в том числе НДС (пункт 5.1 контракта).

Подписание заказчиком Акта выполненных работ КС-2, КС-3 (за исключением отдельного этапа исполнения контракта) осуществляется после предоставления подрядчиком обеспечения гарантийных обязательств в порядке и в сроки согласно настоящего раздела (пункт 7.4 контракта).

В силу пункта 10.1 контракт вступает в силу с момента заключения и действует до 31 декабря 2021 г. Окончание срока действия контракта не влечет прекращения неисполненных обязательств сторон по контракту, в том числе, гарантийных обязательств подрядчика.

Расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством (пункт 10.2 контракта).

Согласно пункту 10.6 контракта основаниями, по которым заказчик может инициировать расторжение контракта, являются: нарушение подрядчиком сроков начала, окончания выполнения работ, а также сроков завершения отдельных видов работ (промежуточных сроков), предусмотренных графиком выполнения работ, более чем на 3 календарных дня (пункт 10.6.1 контракта); наступление обстоятельств непреодолимой силы в соответствии с разделом 9.3 контракта (пункт 10.6.2 контракта); в случае неисполнения 3 и более предписаний заказчика об устранении нарушений работ, и предписаний заказчика о приостановке работ (пункт 10.6.3 контракта); в случае использования при выполнении работ материалов (товаров) с показателями, не соответствующими показателям (значениям), указанным контракте и приложениям к нему (пункт 10.6.4 контракта); по иным основаниям, предусмотренным гражданским законодательством Российской Федерации (пункт 10.6.5 контракта).

В материалах дела представлена переписка между заказчиком и Обществом по вопросам, касающимся исполнения контракта.

В письме от 27.07.2021 г. № 2935/УЖКХ заказчик указал ООО «МЕГАСТРОЙ» на проведение подрядчиком работ без соблюдения технологий и требований ГОСТ Р 50597-2017 «Дороги автомобильные и улицы».

Аналогичным по содержанию является письмо МКУ ЗГО «УЖКХ» от 28.07.2021 г. № 2957/УЖКХ. Дополнительно определено, что визуально просматриваются дефекты дорожного полотна выравнивающего слоя, а именно наблюдается сегрегация, разрывы в покрытии, присутствуют неровности в виде гребенки, отсутствуют выравнивание дорожного полотна. Без устранения данных дефектов работы по муниципальному контракту не будут приняты и оплачены.

В соответствии с письмом от 29.07.2021 № 2985/УЖКХ заказчик попросил подрядчика приостановить выполнение работ вследствие выявленных нарушений, указанных в письме от 28.07.2021 г. № 2957/УЖКХ.

В ответ на письмо от 28.07.2021 г. № 2957/УЖКХ Общество письмом б/д № 040/2021 указало, что недостатки будут устранены, на момент укладки верхнего слоя асфальтобетонной смеси выравнивающий слой будет без дефектов.

Просьба МКУ ЗГО «УЖКХ» подрядчику предоставить планы производства работ по конкретным мероприятиям в срок до 04.08.2021 г. изложена в письме от 03.08.2021 № 3035/УЖКХ. Указано, что в случае не предоставления таких документов заказчиком будет подготовлено соглашение о расторжении контракта.

Акт обследования автомобильной дороги в рамках заключенного контракта б/н от 05.08.2021 г., подписанный комиссией в составе представителей ОГКУ «Челябинскавтодор», ООО «МЕГАСТРОЙ», МКУ ЗГО «УЖКХ», содержит установленные по результатам визуального обследования замечания и выводы, согласно которым перед устройством верхнего слоя покрытия необходимо произвести работы по исправлению выравнивающего слоя. После устранения замечаний совместно с заказчиком произвести освидетельствование скрытых работ для получения разрешения на устройство верхнего слоя.

Письмами от 20.08.2021 № 3295/УЖКХ, от 23.08.2021 № 3305/УЖКХ заказчик, заявил о необходимости подрядчику явиться в Министерство дорожного хозяйства и транспорта Челябинской области по вопросу некачественного выполнения работ. Указанный акт направлен заказчиком подрядчику в письме от 05.08.2021 г. № 3086/УЖКХ.

В письме от 24.08.2021 б/н ООО «МЕГАСТРОЙ» уведомило МКУ ЗГО «УЖКХ», что 24.08.2021 будут продолжены работы по устранению недостатков асфальтобетонного покрытия (выравнивающего слоя), 25.08.2021 будут проведены работы по укладке верхнего слоя из асфальтобетонной смеси, с ограничением возможности проезда по автодороге.

Актом б/н от 26.08.2021, подписанным комиссией, состоящей из двух человек, представителей ОГКУ «Челябинскавтодор» и МКУ ЗГО «УЖКХ», зафиксировано, что по результатам визуального обследования - на отдельных участках выравнивающего слоя асфальтобетонное покрытие наблюдается сегрегация. Согласно изложенным в акте выводам и решениям - до начала работ по устройству верхнего слоя а/б покрытия произвести работы по устранению выявленных дефектов.

В письме № 051/2021 от 31.08.2021 ООО «МЕГАСТРОЙ» уведомило МКУ ЗГО «УЖКХ», что 30.08.2021 проведены работы по укладке верхнего слоя из асфальтобетонной смеси, попросило осуществить приемку выполненных работ, указало, что 31.08.2021 г. будут проведены работы по укладке верхнего слоя из асфальтобетонной смеси, с ограничением возможности проезда по автодороге.

Письмом от 31.08.2021 3440/УЖКХ заказчик попросил подрядчика произвести укладку верхнего слоя ЩМА-1б только после устранения дефектов, указанных в акте № 2 обследования автомобильной дороги. Так, согласно акту № 2 от 31.08.2021, подписанному комиссией, состоящей из двух человек, представителей ОГКУ «Челябинскавтодор» и МКУ ЗГО «УЖКХ», по результатам визуального обследования установлены нарушения, отраженные в 4-х пунктах акта, согласно сделанным выводам и решениям ООО «МЕГАСТРОЙ» перед устройством верхнего слоя а/б покрытия необходимо произвести работы по ликвидации выявленных дефектов, а также предоставить документальное подтверждение выполненных работ (фото-видео материалы, паспорта и сертификаты на используемые материалы, акты на скрытые работы, журналы).

Необходимо отметить, что подрядчиком в материалы дела представлены копии протоколов испытаний №№ 1989/21, 1990/21 от 08.09.2021, 2233/21 от 04.10.2021, утвержденных ООО «УралНИИСтром», с результатами соответствия характеристик объемной плотности, содержания воздушных пустот, толщины слоя вырубки асфальтобетона требованиям ГОСТ Р 58401.10, ГОСТ Р 58401.8.

В письме от 29 сентября 2021 № 2055 ОГКУ «Челябинскавтодор» сообщило заказчику, что в ходе исполнения функций строительного контроля 03.09.2021 произведено повторное обследование участка автомобильной дороги по ул. Аносова. На момент проверки подрядной организацией производились работы по устройству верхнего слоя асфальтобетонного покрытия из ЩМА-16. Ввиду не принятия работ по устройству выравнивающего слоя из крупнозернистой пористой асфальтобетонной смеси марки II (работы по исправлению выявленных дефектов произведены не в полном объеме), разрешение на устройство верхнего слоя покрытия подрядная организация не получала, акты на скрытые работы не подписывались. Согласно выводу ОГКУ «Челябинскавтодор» принять результаты исполнения контракта не представляется возможным.

Позиция МКУ ЗГО «УЖКХ» о невозможности принять работы по контракту на основании направленной копии письма ОГКУ «Челябинскавтодор» нашла отражение в письмах от 05.10.2021 № 3829/УЖКХ; от 11.10.2021 № 3949/УЖКХ.

Согласно письму от 07.10.2021 № 3895/УЖКХ в ответ на обращение ООО «МЕГАСТРОЙ» б/н от 04.10.2021г. заказчик сообщил, что «Данные документы невозможно принять в работу, так как отсутствует протокол комиссионного обследования в присутствии подрядчика».

В письме от 07 октября 2021 № 2112 ОГКУ «Челябинскавтодор» сообщило заказчику о выявленных в ходе проверки представленной исполнительной документации по объекту «Ремонт (асфальтирование) дороги ул. Аносова 1 км в сторону Белого Ключа в г. Златоуст» согласно муниципального контракта № 3-242 от 21.05.2021г. замечаниях (14 пунктов), согласно изложенному выводу, по результатам проведенной проверки принять результаты исполнения контракта не представляется возможным. Данное письмо направлено МКУ ЗГО «УЖКХ» Обществу как приложение к письму от 15.10.2021 № 4058/УЖКХ, в котором также указана необходимость ООО «МЕГАСТРОЙ» устранить замечания и направить документы повторно.

Из содержания письма от 13.10.2021 № 4001/УЖКХ следует, что МКУ ЗГО «УЖКХ», сославшись на условия контракта (пункты 1.3, 2.4.1, 2.4.4, 2.4.8), указало подрядчику на необходимость устранения замечаний, выявленных организацией, осуществляющей строительный контроль, указанных в письме ОГКУ «Челябинскавтодор» от 29.09.2021 № 2055.

На обращение ООО «МЕГАСТРОЙ» № 062/21 от 08.10.2021 заказчик в письме от 15.10.2021 № 4059/УЖКХ сообщил, что мероприятия по проверке исполнительной документации, объемов выполненных работ в рамках муниципального контракта проводятся организацией, осуществляющей строительный контроль - ОГКУ «Челябинскавтодор».

Подрядчик в письме от 14.10.2021г. № 0651/21 (на № 3949/УЖКХ от 11.10.2021) сообщил заказчику, что замечания устранены в полном объеме; о несогласии с

замечаниями, указанными в письме ОГКУ «Челябинскавтодор» от 29.09.2021 № 2055.

Согласно письму от 20.10.2021 № 4154/УЖКХ МКУ ЗГО «УЖКХ» попросило подрядчика предоставить в полном объеме исполнительную документацию, согласованную куратором по строительному контролю.

Заказчик письмом от 28.10.2021 № 4273/УЖКХ направил ОГКУ «Челябинскавтодор» на проверку, согласование пакет документов, представленный ООО «МЕГАСТРОЙ».

Просьба заказчика об устранении подрядчиком мест вырубок нашла отражение в письме от 29.10.2021 № 4295/УЖКХ.

Результаты повторной проверки представленной исполнительной документации по объекту «Ремонт (асфальтирование) дороги ул. Аносова 1 км в сторону Белого Ключа в г. Златоуст» согласно муниципального контракта № 3-242 от 21.05.2021г. нашли отражение в адресованном заказчику письме ОГКУ «Челябинскавтодор» от 15 ноября 2021г. № 2409. Количество замечаний сократилось до 5-ти пунктов, дополнительно сообщено, что при проверке качества выполненных работ по устройству верхнего слоя покрытия из асфальтобетонной смеси ЩМА-16 были выявлены в виде выпотевания битумного вяжущего; по результатам проведенной проверки принять результаты исполнения контракта не представляется возможным.

Согласно письму от 16.11.2021 № 4516/УЖКХ МКУ ЗГО «УЖКХ» Обществу направило акты выявленных работ к муниципальному контракту 0169300003321000133.

Так, актом б/н от 16.11.2021г., подписанным в одностороннем порядке заказчиком, указаны недостатки, выявленные в ходе приемки выполненных работ ОГКУ «Челябинскавтодор» от 07.10.2021г., от 29.09.2021г. Срок для устранения ООО «МЕГАСТРОЙ» указанных замечаний установлен до 22.11.2021г.

Из содержания письма от 25.11.2021 № 4671/УЖКХ следует, что заказчик направил подрядчику акты выявленных недостатков к контракту, с указанием о проведении процедуры расторжения муниципального контракта в случае не устранения недостатков, указанных в акте. Акт выявленных недостатков от 25.11.2021, подписанный в одностороннем порядке заказчиком, помимо ссылок на положения пунктов 1.3, 4.3, 4.9, 4.11 контракта, указывает нарушения, выявленные в ходе проверки ОГКУ «Челябинскавтодор» 15.11.2021 предоставленной подрядчиком исполнительной документации. Срок для устранения недостатков установлен до 02.12.2021.

Согласно письму от 30.11.2021 № 85/2021 подрядчиком заказчику направлена исполнительная документация с внесенными в нее изменениями.

Специалистом ОГКУ «Челябинскавтодор» 13.12.2021г. подготовлено заключение, согласно которому, изучив предоставленные ООО «МЕГАСТРОЙ» результаты исполнения муниципального контракта, пришло к выводу о несоответствии результатов условиям контракта, поскольку выявлены факты ненадлежащего исполнения муниципального контракта подрядчиком. А также ввиду наличия недостатков, препятствующих приемке (при проверке качества выполненных работ по устройству выравнивающего слоя асфальтобетонного покрытия выявленные дефекты не устранены). При проверке качества выполненных работ по устройству

верхнего слоя покрытия выявлены дефекты в виде выпотевания битумного вяжущего. Рекомендовано не принимать результаты исполнения по контракту.

В письме от 17.12.2021 № 4997/УЖКХ заказчик на вх. 3535/УЖКХ от 17.12.2021г. сообщил подрядчику, что принять участие или направить представителя МКУ ЗГО «УЖКХ» в осуществление проведения работ по отбору проб (вырубок) асфальтобетонной смеси выравнивающего слоя 17.12.2021г. в 14:00 по контракту не представляется возможным в связи с тем, что на данном мероприятии необходимо присутствие представителя ОГКУ «Челябинскавтодор», осуществляющего строительный контроль; указал на необходимость уведомления заказчика не менее чем за 3-е суток до проведения работ.

На вх. 3531/УЖКХ от 20.12.2021г. заказчик сообщил подрядчику, что предоставленная исполнительная документация по контракту направлена на согласование в адрес ОГКУ «Челябинскавтодор», по состоянию на 20.12.2021г. согласованная исполнительная документация в адрес МКУ ЗГО «УЖКХ» не поступала. Также указано, что согласно акту от 26.08.2021г. ОГКУ «Челябинскавтодор» выявлены недостатки при укладке нижнего слоя асфальтобетонной смеси; до устранения выявленных недостатков укладка верхнего слоя невозможна; по состоянию на 20.12.2021г. недостатки при укладке нижнего слоя не устранены. В связи с чем, проведение независимого отбора проб экспертной организацией с представителями заказчика 21.12.2021 в 14:00 не представляется возможным.

Решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта №4920/УЖКХ принято МКУ ЗГО «УЖКХ» 13.12.2021. Решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта вручено подрядчику лично 13.12.2021г. Указанное решение опубликовано в единой информационной системе 16.12.2021.

Однако, в нарушение части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе (в ред. от 02.07.2021, действовавшей до 31.12.2021) такое решение по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу подрядчика, указанному в контракте, направлено 22.12.2021 (за истечением трех рабочих дней с даты принятия решения, о чем свидетельствует информация из «Отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором»).

Дата надлежащего уведомления - 13.12.2021.

Контракт расторгнут 27.12.2021. Необходимо отметить, что в карточке контракта в единой информационной системе дата расторжения контракта указана заказчиком как 29.12.2021. Информация о расторжении контракта размещена в ЕИС 30.12.2021.

Таким образом, заказчиком не в полной мере соблюден порядок расторжения контракта в связи с односторонним отказом от исполнения обязательств, предусмотренный Законом о контрактной системе.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 15 раздела III Постановления 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» 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 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.

Несогласие Общества с решением заказчика № 4920/УЖКХ об одностороннем отказе от исполнения контракта от 13.12.2021 выражено в письме 89/2021 от 17.12.2021. Кроме того, ООО «МЕГАСТРОЙ» предложило заказчику принять участие в отборе проб, направив уполномоченного представителя.

Отказ от участие в отборе проб и указание на не устранение подрядчиком ранее выявленных нарушений нашел отражение в письме заказчика от 21.12.2021 №5034/УЖКХ.

В материалы дела ООО «МЕГАСТРОЙ» представило также протокол испытаний № 1647 от 23.12.2021, утвержденный ООО «ЦСЛ», с результатом соответствия проб асфальтобетона по показателям высоты слоя вырубки, средней плотности образцов вырубки, средней плотности образцов из переформированных вырубков, водонасыщенности образцов из вырубков, коэффициента уплотнения слоя, предела прочности требованиям ГОСТ 9128-2013.

Необходимо отметить, что основания для принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта фактически подтверждаются материалами дела (представленными документами и информацией).

Вместе с тем, основанием для включения сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе является совершение подрядчиком (стороны по контракту) действий, свидетельствующих о его недобросовестном поведении, совершение им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе и гражданского законодательства, нарушающих права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта, нарушению обеспечения публичных интересов в правоотношениях, регулируемых законодательством о контрактной системе.

С учетом характера правовых последствий включения юридического лица в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) - юридической ответственности в виде невозможности в течение двух лет участвовать в закупках товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд, установлению подлежит субъективная сторона действий подрядчика, предполагающая наличие вины (умысла, неосторожности).

Правовая конструкция части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предполагает право сторон принять решения об одностороннем отказе от

исполнения контракта только в соответствии с гражданским законодательством и договором.

Челябинское УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

С учетом изложенного, предпринимательские риски, в силу действующего законодательства несет хозяйствующий субъект, принявший решение об участии в закупке и снижении начальной (максимальной) цены контракта.

Так, принимая решение об участии в процедуре закупки для государственных нужд и подавая соответствующую заявку, юридическое лицо несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведших к невозможности исполнения контракта им как лицом, признанным победителем закупки (исполнителем).

Действуя в рамках заключения и исполнения контракта, участник закупки должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию бюджетных средств на общественные экономически-значимые цели, что требует от него большей степени ответственности при исполнении своих обязанностей, вытекающих из конкретного контракта.

Антимонопольный орган обращает внимание, что, подавая заявку, участник закупки выразил согласие на оказание услуг на условиях, предусмотренных документацией об аукционе.

ООО «МЕГАСТРОЙ» нарушены условия контракта, в установленный контрактом срок работы подрядчиком не сданы, заказчиком не приняты, что не позволяет считать выполнение подрядчиком работ надлежащим исполнением контракта.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что между сторонами осуществлялась активная переписка. Однако к должному результату она не привела. Вместе с тем, данное обстоятельство не может свидетельствовать о недобросовестности в действиях Общества.

В то же время действия ООО «МЕГАСТРОЙ» явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку потребность муниципального образования в отремонтированной (заасфальтированной) дороге по ул. Аносова 1 км в сторону Белого Ключа на территории г. Златоуста, не удовлетворена.

Принимая во внимание, что заказчиком нарушены требования, установленные законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе, к порядку направления заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта подрядчику, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации объективным не принимать решение о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков,

исполнителей) сведений об ООО «МЕГАСТРОЙ», его директоре и участнике.

Более того, по результатам проведенной внеплановой проверки действий МКУ ЗГО «УЖКХ» по одностороннему отказу от исполнения и расторжению муниципального контракта в рассматриваемой закупке Комиссией Челябинского УФАС России установлено, что в нарушение требований части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, заказчиком нарушен срок направления сведений о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, при этом просрочка исполнения обязанности, предусмотренной данной нормой, составила 11 рабочих дня.

В связи с допущенными нарушениями в действиях виновных должностных лиц содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного главой 7 КоАП РФ.

На основании изложенного, Комиссия, руководствуясь пунктом 5 части 15 статьи 99, 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:

1. Сведения, представленные МКУ ЗГО «УЖКХ», об ООО «МЕГАСТРОЙ» (ИНН 7451347657) в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.
2. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе, части 12 статьи 95 Закона о контрактной системе (в ред. от 02.07.2021, действовавшей до 31.12.2021).
3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.
4. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии В.А. Ливончик

Члены Комиссии Е.Н. Сарсенбаева

Е.Б. Черенкова

2022-1097