

РЕШЕНИЕ № 036/10/104-1195/2021

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «АВАНГАРД - СТРОЙ»

26.11.2021 года

г. Воронеж

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

Логошин А.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Рощупкина Ю.В. - заместитель председателя Комиссии, начальник отдела;

Яковлева Е.Л. - член Комиссии, государственный инспектор,

в присутствии представителей заказчика - администрации городского поселения город Лиски Лискинского муниципального района Воронежской области <...>, <...>, <...>, <...>,

ООО «АВАНГАРД - СТРОЙ» <...>,

рассмотрев обращение заказчика - администрации городского поселения город Лиски Лискинского муниципального района Воронежской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «АВАНГАРД - СТРОЙ» (ИНН 7611019417) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона: Благоустройство парка по ул. Коминтерна в г. Лиски «Парк «Горки» (номер извещения - 0131300045121000006) (Идентификационный код закупки - 213365200848836520100100190014299244),

установила:

Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области в соответствии со статьей 104 Федерального закона от 05.04.2013г № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон № 44-ФЗ) приняло к рассмотрению обращение заказчика - администрации городского поселения город Лиски Лискинского муниципального района Воронежской области (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «АВАНГАРД - СТРОЙ» (далее - подрядчик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона: Благоустройство парка по ул. Коминтерна в г. Лиски «Парк «Горки» (номер извещения - 0131300045121000006) (далее — аукцион).

22.01.2021 года в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 96 640 778, 40 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 03.02.2021 №006-21-ЭА победителем аукциона признано - ООО «АВАНГАРД - СТРОЙ».

15.02.2021 года между администрацией городского поселения город Лиски Лискинского муниципального района Воронежской области и ООО «АВАНГАРД - СТРОЙ» заключен контракт №006-21-ЭА на выполнение работ по объекту: «Благоустройство парка по ул. Коминтерна в г. Лиски «Парк «Горки» (далее — контракт). Цена контракта — 85034220, 00 руб.

В соответствии с п.1.1 контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по объекту: «Благоустройство парка по ул. Коминтерна в г. Лиски «Парк «Горки» в соответствии с условиями настоящего контракта, проектно-сметной документацией и техническим заданием, которые являются неотъемлемыми частями настоящего контракта. Сроки выполнения работ – с даты заключения муниципального контракта до 01 октября 2021 года.

Порядок сдачи и приемки работ установлен пунктом 5 контракта, в том числе:

п.п.5.1. При завершении выполнения Работ Подрядчик сообщает об этом Заказчику и организации, осуществляющей строительный (технический) контроль, путем направления извещения (в произвольной форме) о завершении выполнения Работ.

п.п. 5.2. Сдача результатов Работ производятся в соответствии с гражданским законодательством и оформляются соответствующими документами о приемке выполненных работ, подписываемыми обеими Сторонами.

п.п. 5.6. Подрядчик должен приступать к выполнению какого-либо вида работ только после приемки (освидетельствования) предшествующих этим работам скрытых работ и составления Актов освидетельствования скрытых работ, Актов промежуточной приемки в соответствии с требованиями нормативно-технической документации. Подрядчик в письменном виде не менее чем за сутки до проведения приемки выполненных скрытых работ, уведомляет Заказчика о необходимости проведения освидетельствования скрытых работ.

п.п. 5.8. Акты освидетельствования скрытых работ считаются оформленными, если они подписаны Заказчиком и организацией, осуществляющей строительный (технический) контроль.

На основании п. 11.6. контракта расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

01.10.2021 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с ненадлежащим исполнением условий контракта.

01.10.2021 года данное решение размещено в ЕИС и направлено заказным письмом с уведомлением в адрес подрядчика.

Заказчиком не получено подтверждения о вручении подрядчику решения об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, датой надлежащего уведомления подрядчика об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе - 01.11.2021 года.

Дата расторжения контракта – 12.11.2021 года (по истечению десяти дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На рассмотрении дела представители заказчика пояснили, что решение об одностороннем отказе принято заказчиком на том основании, что подрядчик выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится невозможным, а также в связи с ненадлежащим исполнением условий контракта, а именно: непредъявлены юридически значимые документы, подтверждающие поставку детских игровых комплексов и МАФ; сваи установлены с нарушением технологии; тротуарная плитка не соответствует условиям контракта в части толщины (6 см вместо 8 см), цвета, технических и качественных характеристик и пр. Заказчиком направлены претензии в адрес подрядчика от 18.05.2021 года № 1050, от 10.06.2021 года № 1314, от 23.06.2021 года № 1403; от 30.08.2021 года № 2037; от 09.09.2021 года № 2109; составлен односторонний акт от 17.05.2021 года комиссионного обследования объекта: «Благоустройство парка по ул. Коминтерна в г. Лиски «Парк «Горки».

На рассмотрении дела представитель подрядчика пояснил, что с включением сведений в реестр недобросовестных поставщиков не согласен по следующему основанию. Подрядчик в установленные контрактом сроки приступил к выполнению работ. В дальнейшем при производстве работ подрядчиком выявлены недостатки

в проектной документации, о которых сообщалось заказчику:

- письмом № 57 от 26.04.2021 г. подрядчик проинформировал заказчика о приостановлении работ в части устройства свайного поля под деревянные тротуары и площадки в связи с выявленной недостаточностью расчетной длиной винтовых свай для монтажа плоскости и набора проектной твердости свай и необходимостью внесения изменений в проектную документацию. Соответствующие обстоятельства были оформлены заказчиком протоколом № 7 от 16.09.2021 г., т.е. через 5 месяцев;

- в письме №77 от 24.06.2021 г. заказчику был поставлен ряд вопросов в отношении выполнения работ, не учтенных проектно-сметной документацией (ливневая канализация, по устройству подпорных железобетонных стен, укрепление земляных откосов, удлинение винтовых свай);

- письмом №83 от 09.07.2021г. ООО «Авангард-Строй» сообщил заказчику, что ввиду отсутствия ответов на ранее направленные письма в отношении ливневой канализации и удлинения винтовых свай, приостановлены работы на участках: Тюбинговая трасса; монтаж лестницы в контракте; монтаж пешеходных дорожек на винтовых сваях и пирс №1 и №2; Прокладка наружного освещения; Озеленение и монтаж Малых Архитектурных Форм;

- в письме № 85 от 12.07.2021г. сообщено заказчику, о том, что «напротив южной парковки и лодочной станции» образуется большое скопление воды, в связи с чем требуется проектное решение для предотвращения размывания пешеходной зоны водой;

- в сообщении № 86 от 16.07.2021г. заказчику направлена претензия об отсутствии проектных решений в рамках объекта: «Благоустройство парка по ул. Коминтерна в г.Лиски «Парк Горки»;

- в письме № 89 от 16.07.2021г. запрошено проектное решение по поводу укрепления основания Тюбинговой трассы;

- в письме № 92 от 21.07.2021г., сообщено заказчику о том, что на асфальтовой дороге по ул.Шевченко между домами № 165 и 54 (напротив парка) во время дождя образуется большое скопление воды, что привело к размыву асфальтового покрытия и смыву бордюров, что требует незамедлительного проектного решения;

- в письмах № 93 от 26.07.2021года, № 95 от 17.08.2021года, 14.09. 2021 года заказчику сообщалось о приостановлении работ по некоторым этапам контракта, в связи с непредоставлением подрядчику решений по проектным замечаниям.

Представитель подрядчика пояснил, что до настоящего времени перечисленные в вышеуказанных письмах вопросы заказчиком не разрешены. Таким образом, невыполнение подрядчиком условий контракта явилось следствием дефектов технической документации и непринятием заказчиком мер по их устранению, что не позволяет выполнить объем работ по контракту по причинам, не зависящим от подрядчика.

Представитель подрядчика также пояснил, что считает несостоятельными замечания заказчика в отношении ненадлежащего выполнения работ и качества материалов, поскольку проектно - сметная документация имеет расхождения по ряду позиций, что не позволяет определить потребности заказчика.

На рассмотрении обращения представители заказчика подтвердили, что имела место необходимость в корректировке существующего проекта и сметы, о чем письмом от 10.08.2021 года № 1890 заказчик уведомил организацию, изготовившую проект - ООО «ПГС проект».

В соответствии с ч. 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским

законодательством.

Согласно ч. 9 ст. 95 Закона № 44-ФЗ 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.

Заказчик вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с частью 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ (ч. 10 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

Если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта, экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта. (ч. 11 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

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 настоящей части 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 (ч. 12 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

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 (ч. 13 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

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 (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

В силу статьи 708 ГК РФ существенным условием договора подряда является условие о сроке выполнения работы.

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона № 44-ФЗ 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.

По смыслу указанной нормы основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является нарушение условий контракта подрядчиком, которое предполагает недобросовестное поведение такого подрядчика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 44-ФЗ, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий. Включение информации в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией, которая должна применяться уполномоченным на это органом по результатам всесторонней оценки поведения как заказчика, так и исполнителя.

В соответствии с п. 1 ст. 716 ГК РФ подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:

непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;

возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.

На основании п. 2 ст. 716 ГК РФ подрядчик, не предупредивший заказчика об обстоятельствах, указанных в пункте 1 настоящей статьи, либо продолживший работу, не дожидаясь истечения указанного в договоре срока, а при его отсутствии разумного срока для ответа на предупреждение или несмотря на своевременное указание заказчика о прекращении работы, не вправе при предъявлении к нему соответствующих требований ссылаться на указанные обстоятельства.

В силу пункта 1 статьи 719 ГК РФ подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить в случаях, когда нарушение заказчиком своих обязанностей по договору подряда, в частности непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком, а также при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в установленный срок (статья 328). Комиссией Воронежского УФАС России установлено, что согласно представленным в материалы дела документам (акты о приемке выполненных работ, платежные поручения), подрядчиком выполнено работ на сумму - 29 583 723, 52 руб.

При производстве работ подрядчиком выявлены не зависящие от подрядчика обстоятельства, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы, а именно: недоброкачество предоставленной заказчиком проектной документации, о чем подрядчик неоднократно сообщал заказчику письмами и предупреждал о приостановлении работ (письмом № 57 от 26.04.2021 г. проинформировал о приостановлении работ в части устройства свайного поля под деревянные тротуары и площадки в связи с выявленной недостаточностью расчетной длиной винтовых свай; в письме №77 от 24.06.2021 г. поставил вопросы в отношении выполнения работ, не учтенных проектно-сметной документацией (ливневая канализация, по устройству подпорных железобетонных стен,

укрепление земляных откосов, удлинение винтовых свай); письмом №83 от 09.07.2021г. сообщил о приостановлении работы на участках: Тюбинговая трасса; монтаж лестницы в контракте; монтаж пешеходных дорожек на винтовых сваях и пирс №1 и №2; Прокладка наружного освещения; Озеленение и монтаж Малых Архитектурных Форм; в письме № 85 от 12.07.2021г., сообщил о затоплении территории «напротив южной парковки и лодочной станции»; письмом № 89 от 16.07.2021г. запросил проектное решение по поводу укрепления основания Тюбинговой трассы; в письме № 92 от 21.07.2021г. сообщил о затоплении на асфальтовой дороге по ул. Шевченко между домами № 165 и 54 (напротив парка) во время дождя, что требует незамедлительного проектного решения. Также в письмах № 93 от 26.07.2021года, № 95 от 17.08.2021года, 14.09. 2021 года подрядчик сообщал о приостановлении работ по некоторым этапам контракта, в связи с непредоставлением решений по проектным замечаниям).

Материалами дела установлено, что истребуемая техническая документация заказчиком подрядчику не представлена.

Так, письмом от 26.07.2021 года №1706 (в ответ на письмо исх. №83 от 09.07.2021 г. подрядчика) заказчик сообщил подрядчику об отсутствии у заказчика готового проектного решения в отношении ливневой канализации и о направлении информации проектной организации для решения данного вопроса.

Письмом от 26.07.2021 года № 1708 (в ответ на письмо исх. № 89 от 16.07.2021 г. о предоставлении проектного решения по укреплению основания тюбинговой трассы) заказчик также сообщил подрядчику об отсутствии у заказчика готового проектного решения и о направлении информации проектной организации.

Письмом от 10.08.2021 года № 1890 в адрес проектной организации - ООО «ПГС проект» заказчик уведомил ООО «ПГС проект» о существенных недостатках проекта, необходимости корректировки существующих проектных решений, сметных расчетов, просил представить обоснование и причину изменений проектных решений: замена диаметров винтовых свай, уменьшение длины тюбинговой трассы, установка лестниц увеличение основной трубы ливневой канализации, изменение конструкции тротуара.

Таким образом, бездействие заказчика (непредоставление подрядчику надлежащей технической документации в связи с поступившим от подрядчика предупреждением о не зависящих от подрядчика обстоятельствах, которые создают невозможность дальнейшего проведения работы и завершения ее в срок) и односторонний отказ от исполнения контракта свидетельствуют о направленности поведения заказчика исключительно на прекращение правоотношений.

При установленных обстоятельствах тот факт, что работы, предусмотренные контрактом, подрядчиком не выполнены в полном объеме, не может свидетельствовать о недобросовестности подрядчика, либо пренебрежительном отношении к принятым обязательствам.

Экспертиза выполненной работы с привлечением экспертов, экспертных организаций в части качества выполненных работ и применяемых материалов заказчиком не проводилась.

Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России не находит оснований для признания действий подрядчика недобросовестными, что применительно к ч. 2 ст. 104 Закона № 44-ФЗ является необходимым условием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, Комиссия Воронежского УФАС России, руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ, постановлением Правительства РФ от 30 июня 2021 г. N 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных

поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

р е ш и л а:

отказать во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «АВАНГАРД - СТРОЙ» (150040, Ярославская область, г. Ярославль, проспект Октября, здание 78, офис 11, ИНН 7611019417; директор Пугина Т.Д., ИНН 761104076518).

Резолютивная часть решения объявлена: 26.11.2021 года.

В полном объеме решение изготовлено: 01.12.2021 года.

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованными лицами в судебном порядке в установленный законом срок.

Председатель Комиссии

Заместитель председателя Комиссии

Член Комиссии

А.В. Логошин

Ю.В. Рощупкина

Е.А. Яковлева