

решение по делу № РНП-74-320/2023

Областное государственное  
бюджетное учреждение культуры  
«Государственный научно-  
производственный центр по охране  
культурного наследия Челябинской  
области»

454091, г. Челябинск,

ул. Пушкина, 1

ГКУ «Центр организации закупок  
Челябинской области»

454087, г. Челябинск,

ул. Калинина, 21, офис 313

Общество с ограниченной  
ответственностью «МАРС»

455021, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

ул. Калмыкова, д. 10, кв. 18

Генеральному директору, участнику  
ООО «МАРС»

«<...>»

Электронная торговая площадка АО  
«ТЭК-Торг»

119021, г. Москва,

ул. Тимура Фрунзе, д. 24

## **РЕШЕНИЕ № 074/10/104-2105/2023**

**(№ РНП-74-320/2023)**

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

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 06 сентября 2023 года

В полном объеме решение изготовлено 11 сентября 2023 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:	Козловой А.А.	-	руководителя Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	Кокшаровой И.О.	-	заместителя начальника 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 Областного государственного бюджетного учреждения культуры «Государственный научно-производственный центр по охране культурного наследия Челябинской области» (далее – ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области», заказчик) о включении Общества с ограниченной ответственностью «МАРС» (далее - ООО «МАРС», Общество, участник закупки, подрядчик), участника, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «МАРС» в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 2/23ЦС от 21.03.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на капитальный ремонт фасада здания ГБОУ ВО ЧО «Магнитогорская государственная консерватория (академия) имени М.И. Глинки», расположенного по адресу: Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Грязнова, 22, в рамках субсидии из областного бюджета на иные цели на проведение капитального ремонта (извещение № 0869200000223001128), в присутствии посредством видеоконференцсвязи:

- представителей ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» «<...>», действующих на основании доверенностей б/н от 12.01.2023, 04.08.2023;

- представителя ООО «МАРС» «<...>», действующего на основании доверенности № 20/05/23 от 20.05.2023;

- в отсутствие представителей ГКУ «Центр организации закупок Челябинской области» (далее – уполномоченное учреждение), уведомленных о времени и месте заседания Комиссии, ходатайство о проведении заседания Комиссии в отсутствие представителей уполномоченного учреждения № 213 от 04.09.2023.

### **УСТАНОВИЛА:**

В Челябинское УФАС России 30.08.2023 поступило ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) ООО «МАРС», участника, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа ООО «МАРС» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 2/23ЦС от 21.03.2023, заключенного по результатам проведения электронного аукциона на капитальный ремонт фасада здания ГБОУ ВО ЧО «Магнитогорская государственная консерватория (академия) имени М.И. Глинки», расположенного по адресу: Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Грязнова, 22, в рамках субсидии из областного бюджета на иные цели на проведение капитального ремонта (извещение № 0869200000223001128) (далее – аукцион, закупка) в порядке, определенном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» объявлен аукцион путем размещения на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru) (далее – ЕИС) 01.03.2021 в 15:08 извещения о проведении электронного аукциона.

Начальная (максимальная) цена контракта – 8 782 221, 60 рублей.

Протокол подачи ценовых предложений от 10.03.2023.

Снижение начальной (максимальной) цены контракта составило 37%.

Протокол подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) по электронному аукциону 0869200000223001128 от 10.03.2023.

Контракт № 2/23ЦС заключен 21.03.2023.

Из обращения ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» следует, что подрядчик к выполнению работ не приступил, а заказчик не считает правомерным и основательным довод Общества о невозможности начала работ в связи с отсутствием сметного расчета. ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Согласно пояснениям представителя Общества на этапе подготовки к выполнению работ подрядчиком выявлено несоответствие в локально-сметном расчете материала и вида работ и, как следствие, невозможность выполнения работ по контракту. Руководствуясь статьей 719 Гражданского кодекса Российской Федерации, подрядчик к выполнению работ не приступал, но предоставлял локальные сметы, рассчитанные ООО «МАРС», которые не приняты заказчиком.

ООО «МАРС» считает решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта неправомерным.

***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), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.

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.

Согласно пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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).

Пунктом 1 статьи 711 ГК РФ установлено, что если договором подряда не предусмотрена предварительная оплата выполненной работы или отдельных ее этапов, заказчик обязан уплатить подрядчику обусловленную цену после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика досрочно.

В соответствии с пунктом 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.

Пунктом 3 статьи 715 ГК РФ установлено, если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

Согласно пункту 1 статьи 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.

Согласно положениям статьи 717 ГК РФ если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу.

Пунктом 1 статьи 719 ГК РФ определено, что 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).

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 (пункт 1 статьи 720 ГК РФ).

В силу пункта 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.

Статьей 729 ГК РФ установлено, что в случае прекращения договора подряда по основаниям, предусмотренным законом или договором, до приемки заказчиком результата работы, выполненной подрядчиком (пункт 1 статьи 720 ГК РФ), заказчик вправе требовать передачи ему результата незавершенной работы с компенсацией подрядчику произведенных затрат.

Частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 Закона о контрактной системе, 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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 определено, что информация, указанная в пунктах 10, 11 и 13 части 2 статьи 103 Закона о контрактной системе, направляется в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции по казначейскому обслуживанию исполнения бюджетов бюджетной системы Российской Федерации в течение пяти рабочих дней с даты соответственно исполнения контракта (отдельного этапа исполнения контракта), расторжения контракта. При

этом, что если в соответствии с Законом о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта подписано с использованием единой информационной системы, такой документ, а также информация, содержащаяся в нем и подлежащая включению в реестр контрактов, направляется с использованием единой информационной системы для включения в реестр контрактов в порядке, установленном в соответствии с частью 6 статьи 103 Закона о контрактной системе, не позднее трех рабочих дней со дня, следующего за днем подписания решения.

Между ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» и ООО «МАРС» 21.03.2023 заключен контракт № 2/23ЦС (далее - контракт).

Согласно пункту 1.1 контракта подрядчик обязуется выполнить капитальный ремонт фасада здания ГБОУ ВО ЧО «Магнитогорская государственная консерватория (академия) имени М.И. Глинки», расположенного по адресу: Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Грязнова, 22, в рамках субсидии из областного бюджета на иные цели на проведение капитального ремонта.

В пункте 1.2 контракта установлено, что состав и объем работ определяется приложениями к контракту.

Место выполнения работ: Челябинская область, г. Магнитогорск, ул. Грязнова, 22 (пункт 1.3 контракта).

В соответствии с пунктом 2.2 контракта общая цена контракта составляет: 5 532 799,48 руб. (пять миллионов пятьсот тридцать две тысячи семьсот девяносто девять рублей 48 копеек), НДС не предусмотрен.

В силу пункта 3.1.2 контракта заказчик вправе проверять в любое время ход и качество выполняемой подрядчиком и его субподрядчиками работы по контракту, оказывать консультативную и иную помощь подрядчику без вмешательства в его оперативно-хозяйственную деятельность.

Право подрядчика запрашивать у заказчика информацию, необходимую для выполнения контракта закреплено в пункте 3.3.3 контракта.

Согласно пунктам 3.4.4, 3.4.5, 3.4.6, 3.4.8 контракта подрядчик обязан: - незамедлительно информировать заказчика об обнаруженной невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работы; - незамедлительно сообщать заказчику о приостановлении или прекращении работ; - предоставить гарантию качества на результаты выполненных работ сроком не менее 60 (шестидесяти) месяцев с даты подписания подрядчиком и заказчиком документа о приемке работ; гарантия осуществляется путем безвозмездного устранения подрядчиком недостатков выполненных работ, выявленных в течение гарантийного срока, установленного контрактом; - предоставлять своевременно достоверную информацию о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта.

Сроки выполнения работ определены пунктами 4.2, 4.3 контракта: начало выполнения работ: с даты подписания контракта; окончание выполнения работ: 31.10.2023г.

Расторжение контракта осуществляется в соответствии с нормами ст. 95 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 (пункт 9.1 контракта).

Контракт вступает в силу со дня подписания его сторонами и действует при исполнении всех обязательств по контракту, кроме гарантийных, до 31 декабря 2023 года (пункт 12.1 контракта).

Окончание срока действия настоящего контракта не освобождает стороны от ответственности за нарушение условий контракта, допущенных в период срока его действия, и не прекращает обязательств сторон (пункт 12.1 контракта).

Разделом 13 контракта определены прочие условия. Так, все приложения к контракту являются его неотъемлемой частью (пункт 13.1 контракта). К контракту прилагается: - Приложение № 1 – Техническое задание; - Приложения № 2 – Локальная смета; - Приложение № 3 – Форма акта сдачи-приемки работ; - Приложение № 4 – Смета контракта; - Приложение № 5 – Научно-проектная документация.

В соответствии с пунктом 14.2 контракта подрядчик предоставляет гарантию качества на результаты выполненных работ сроком не менее 60 (шестидесяти) месяцев с даты подписания подрядчиком и заказчиком документа о приемки работ. Гарантия осуществляется путем безвозмездного устранения подрядчиком недостатков выполненных работ, выявленных в течение гарантийного срока, установленного контрактом. В случае обнаружения неисправностей и резкого ухудшения качества выполненных работ по контракту, в пределах гарантийного срока, в течение трех дней составляется двусторонний акт, с привлечением представителя подрядчика. Если актом установлена вина подрядчика, то он обязан в согласованный в акте срок, безвозмездно устранить выявленные недостатки. Гарантийный срок в этом случае продлевается соответственно на период устранения недостатков.

Согласно Приложению № 1 к контракту (Техническому заданию) пунктом 4 табличной формы установлены требования к выполнению работ: работы должны быть выполнены в соответствии с *предоставленным заказчиком* локально сметным расчетом, действующими реставрационными нормами и правилами, техническими условиями, технологическими регламентами, РНиП, СНиП, ГОСТ, правилами пожарной безопасности и техники безопасности, методическими рекомендациями.

Более того, подрядчик перед началом выполнения работ предоставляет заказчику график производства работ, перечень оборудования для выполнения работ, копию приказа о назначении ответственного за выполнение работ по контракту. Учитывая характер объекта, подрядчик должен до начала выполнения работ предоставить балансодержателю список персонала, который будет задействован на объекте, с указанием Ф.И.О. каждого работника, а также номера автомашин, подвозящих материалы и др. грузы для выполнения работ, проход в здание осуществляется по паспортам по заранее согласованным заявкам (пункт 1 технического задания).

Качество выполняемых работ должно соответствовать требованиям действующих ТУ и СНиП, нормам и правилам техники безопасности, санитарно-гигиеническим,

экологическим требованиям. При выполнении работ необходимо применять современные строительные материалы и другие установочные изделия. Все применяемые материалы и конструкции должны быть новыми, не бывшими в эксплуатации, не восстановленными, соответствовать ГОСТам и другим нормативным документам. Подрядчик несет ответственность за соответствие используемых материалов государственным стандартам и техническим условиям, за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования. Все необходимые для производства работ материалы, конструкции и механизмы включены в стоимость выполнения работ и предоставляются подрядчиком. Применяемые материалы должны соответствовать требованиям к материалам указанным в настоящем техническом задании (пункт 2 технического задания).

Для качественного выполнения работ, применяемые материалы должны соответствовать требованиям к материалам указанным в локальной смете. В случае если в локальной смете имеются ссылки на конкретные торговые марки, наименования производителей и т.п., допускается применение эквивалента, который должен соответствовать или превосходить технические и качественные характеристики материалов, указанных в локальной смете. Используемые материалы, оборудование должны быть сертифицированы, соответствовать ГОСТам (пункт 4 технического задания).

Приложением № 2 к контракту выступает локально-сметный расчет (смета) № 01-01-02, в соответствии с позицией 6 которого для выполнения работ по утеплению наружных стен здания по системе «Шуба-Глимс» предусмотрено применение плит минераловатных «Лайт-Баттс» ROCKWOOL, плит минераловатных «Венти Баттс» ROCKWOOL. А также в локально-сметном расчете предусмотрено покрытие поверхностей грунтовкой, окраска фасадов акриловыми составами, устройство основания под штукатурку, устройство мелких покрытий и т.д.

Согласно размещенному в составе извещения о закупке архивному файлу «1462 Проектная документация.rar», включающему рабочую документацию, пунктом 2.3 раздела 2 «Архитектурно-планировочные решения» раздела 2 рабочей документации установлено, что фасад здания лицея выполнен из системы «мокрого фасада» с утеплением минераловатными плитами с последующим оштукатуриванием и покраской фасадной краской бежевого цвета (RAL 1001). Цокольную часть проектом предполагается выполнить из системы «мокрого фасада» с утеплением минераловатными плитами с последующим оштукатуриванием и покраской фасадной краской шоколадно-коричневого цвета (RAL8017). Колонны предполагается оштукатурить и покрасить фасадной краской бежевого цвета (RAL 1001). Окна и двери - ПВХ конструкции (цвет рамы белый RAL9003, остекление тонированное затемненное).

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

Согласно письму № 2 от 06.04.2023 ООО «МАРС» сообщило заказчику, что «монтаж фасада по системе «Мокрый фасад» согласно технологии выполняется из плит минераловатных плотностью  $110\text{кг/м}^3$ , что не соответствует материалу ROCKWOOL «Венти Баттс», указанному в локально-сметном расчете». Общество попросило «пересогласовать материал на плиты утепления для монтажа мокрого фасада».

В письме б/н от 02.05.2023 подрядчик также указал на недопустимость

использования при выполнении работ теплоизоляционного материала, указанного в локально-сметном расчете, а также невозможность использования дюбелей монтажных 10x130 ввиду возможных последствий некачественного исполнения контракта и дальнейшей эксплуатации в период гарантийного срока. Общество предложило «не менять ресурсы в смете, а выполнять работу с использованием материалов запатентованной системы», произвести «утепление согласно технологии толщиной 50мм из плит пенопласта полистирольного псб с-40 и плит минераловатных в качестве противопожарных рассечек, нанесение декоративной штукатурки без изменения сметной стоимости. В подтверждение позиции ООО «МАРС» по данному вопросу предоставило заказчику заключение АНО «Межрегиональный Центр Качества в строительстве» № 02(а)-2020 «Техническая оценка пригодности для применения в строительстве продукции «Плиты ФАСАД БАТТС ОПТИМА, ФАСАД БАТТС ЭКСТРА, РОКФАСАД плита теплоизоляционная, ФАСАД БАТТС Д ОПТИМА, ФАСАД БАТТС Д ЭКСТРА, ФАСАД БАТТС БАЛКОН, ФАСАД ЛАМЕЛЛА, ВЕНТИ БАТТС, ВЕНТИ БАТТС Д, ВЕНТИ БАТТС Д ОПТИМА, ВЕНТИ БАТТС Н, ВЕНТИ БАТТС Н ОПТИМА, ВЕНТИ БАТТС ОПТИМА из минераловатной (каменной) ваты на синтетическом связующем».

Как пояснили на заседании Комиссии представители заказчика, сторонами устно была достигнута договоренность относительно изменения ООО «МАРС» сметного расчета. Предоставление таких изменений началось Обществом в июне 2023 года, но предварительный сметный расчет заказчиком не принят, как и последующие его доработки.

Комиссия Челябинского УФАС России критически относится к указанному пояснению заказчика, поскольку документального подтверждения достижения соглашения сторонами относительно корректировки сметы в материалы дела не представлено ни ООО «МАРС», ни ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области».

Вместе с тем, последующая переписка свидетельствует о выявлении заказчиком замечаний на представление подрядчиком сметных расчетов, но осуществлялась такая переписка в июле-августе 2023г.

Так, в письме от 18.07.2023 № 16-441 ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» зафиксировало, что по состоянию на 18.07.2023 работы не начаты подрядчиком; указало, что причины для увеличения сроков выполнения работ отсутствуют; уведомило о возможном начислении штрафных санкций и пени.

Письмом от 31.07.2023 № 16-473 заказчик, сославшись на сроки выполнения работ по контракту, попросил подрядчика приступить к выполнению работ в срок до 15.08.2023, уведомил о праве заказчика на одностороннее расторжение контракта.

Из содержания письма от 08.08.2023 № 16-491 следует, что заказчиком на предоставленный ООО «МАРС» (письмо от 07.08.2023) сметный расчет были выявлены замечания, нарушающие условия контракта в части применения сметного коэффициента, двойного указания работ и используемых ресурсов, добавления работ и ресурсов, не согласованных с заказчиком. ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» попросило произвести корректировку сметного расчета, указало, что по состоянию на 08.08.2023 работы не начаты, срок окончания работ 31.10.2023, причины увеличения сроков отсутствуют.

Ответным письмом от 09.08.2023 № 1 (на № 16-473 от 31.07.2023) Общество изложило заказчику свое видение развития событий при исполнении сторонами контракта, сообщило, что подрядчик не может приступить к началу выполнения работ «в виду отсутствия надлежащего локального сметного расчета, позволяющего выполнить работы в соответствии с требованиями контракта».

Письмо ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» от 15.08.2023 № 16-516 содержит следующую информацию: «...в ответ на письмо № 1 от 09.08.2023... причины не выполнения работ по контракту некорректны и вводят в заблуждение, так как на оперативном совещании 24 мая 2023г. в здании ГБОУ ВО ЧО «Магнитогорская государственная консерватория (академия) имени М.И. Глинки», в присутствии представителей: заказчика..., ООО «Марс»..., строительного контроля..., балансодержателей... **было принято решение о замене материала** для утепления фасада **и корректированию сметного расчета** по утеплению. ...**20.06.2023 был предоставлен предварительный сметный расчет** по утеплению фасада. При этом сметный расчет не учитывал дополнительные взаимосвязанные работы. Итоговый сметный расчет (с учетом дополнительных взаимосвязанных работ) ... предоставлен ...07.08.2023. В данном сметном расчете обнаружены ошибки и нарушения, которые привели к значительному и неправомерному завышению стоимости работ по контракту, о чем ...сообщено подрядной организации ООО «МАРС» (письмо 16-492 от 08.08.2023г.)». Заказчик обвинил подрядчика в затягивании проверки соответствия объемов работ и материалов по контракту (с 20.06.2023 по 07.08.2023), сообщил о том, что по состоянию на 15.08.2023 подрядчик к работам не приступил, ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» будет направлено уведомление об одностороннем расторжении контракта».

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта № 2/23ЦС от 21.03.2023 принято ОГБУК «ГНПЦ по охране культурного наследия Челябинской области» 16.08.2023, сформировано с использованием единой информационной системы 16.08.2023.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС, датой надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта является 16.08.2023.

Дата расторжения контракта определена заказчиком как 29.08.2023, информация о расторжении контракта опубликована заказчиком в ЕИС 30.08.2023.

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

При привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона.

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).

Действия ООО «Марс», выразившиеся в осуществлении корректировки локально-сметного расчета (как следует из писем заказчика) свидетельствует о намерении исполнения контракта и не позволяют прийти к выводу об уклонении подрядчика от своих обязательств.

В свою очередь, 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.

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

Необходимо отметить, что Комиссия антимонопольного органа не обладает полномочиями по разрешению гражданско-правовых разногласий по следующим основаниям.

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

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.

Комиссия Челябинского УФАС России обращает внимание, что согласно положениям гражданского законодательства Российской Федерации, предпринимательской деятельностью 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.

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 (подрядчиком).

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.

Исходя из содержания части 3 статьи 307 Гражданского кодекса РФ, при установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию.

Взаимодействие заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) при исполнении, изменении, расторжении контракта в соответствии со статьей 95 Закона о контрактной системе, применении мер ответственности и совершении иных действий в случае нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) или заказчиком условий контракта, включено в исполнение контракта в силу положений части 1 статьи 94 Закона о контрактной системе.

В рассматриваемом случае, обстоятельства свидетельствуют о наличии взаимодействия сторон в рамках исполнения контракта, но такого взаимодействия оказалось недостаточным, результат не достигнут. Более того, сторонами, при наличии согласия в части необходимости корректировки сметного расчета, фактически не достигнута договоренность относительно такого сметного расчета в течение продолжительного периода времени. Июнь, июль 2023 года стороны по контракту осуществляли переписку, заказчик, фиксируя факт невыполнения подрядчиком работ, не принимал решение о расторжении контракта в одностороннем порядке; а подрядчик мотивировал свое бездействие правом, определенным статьей 719 ГК РФ.

В рассматриваемом случае имеются основания говорить о том, что действия ООО «Марс» явились причиной нарушения публичных интересов, поскольку результат в виде отремонтированного фасада здания ГБОУ ВО ЧО «Магнитогорская государственная консерватория (академия) имени М.И. Глинки не достигнут и осуществить новую закупку в 2023 году с учетом сроков исполнения контракта не

представляется возможным.

По смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Комиссия антимонопольного органа отмечает, что из представленных документов следует и представителями ООО «МАРС» не отрицается, что к работам подрядчик не приступил, обязательства по контракту не исполнил, воспользовавшись правом, определенным пунктом 1 статьи 719 ГК РФ.

С учетом изложенного, Комиссии антимонопольного органа не представляется возможным сделать однозначный вывод о совершении Обществом виновных действий, направленных исключительно на умышленное уклонение от исполнения контракта, о наличии в действиях подрядчика недобросовестного поведения, достаточного для включения сведений о таком подрядчике в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Принимая во внимание указанные факты и совокупность обстоятельств, установленных на заседании Комиссии и имеющих в материалах дела, Комиссия Челябинского УФАС России считает в данной ситуации возможным не принимать решение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «МАРС».

*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:**

Сведения, представленные Областным государственным бюджетным учреждением культуры «Государственный научно-производственный центр по охране культурного наследия Челябинской области» об ООО «МАРС» (ИНН 7455036839), его участнике и генеральном директоре, в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

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

Председатель комиссии

А.А. Козлова

Члены комиссии:

И.О. Кокшарова

Е.Б. Черенкова

2023-14027