РЕШЕНИЕ №003/06/104-496/2020

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«23» июня 2020 года город Улан-Удэ

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

<…>,

в присутствии представителей ООО «Гарант Строй+» <…>, доверенность от 25.08.2019, <…>, доверенность от 20.06.2020,

в отсутствие представителя МКУ Администрация МО «Тарбагатайский район», заявившего ходатайство об участии в заседании Комиссии в режиме видеоконференцсвязи, однако на связь не вышел,

рассмотрев обращение МКУ Администрация МО «Тарбагатайский район» (далее – Заказчик) (вх. от 16.06.2020 № 4431) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (исполнителей, подрядчиков) сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Гарант Строй+» (далее, в т.ч Общество) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения муниципального контракта от 21.03.2018 № 0102200001618000080-0096044-05, заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог в МО "Тарбагатайский район". Подъезд от автомобильной дороги Улан-Удэ-Николаевский-Тарбагатай-Подлопатки- Окино-Ключи к с. Большой Куналей (через с. Пестерево) по ул. Лазо км 0+300-км 1+900. Автодорога с. Тарбагатай, ул. Промышленная (от ул. Кооперативная до ул. Омулевая) (№ 0102200001618000080) (далее – Аукцион), и в результате осуществления проверки информации и документов в соответствии с части 7 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закона о контрактной системе), пункта 11 Порядка ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 (далее – Порядок),

у с т а н о в и л а:

Из представленных документов Заказчика следует, что 21.03.2018 между Заказчиком и Обществом заключен муниципальный контракт № 0102200001618000080-0096044-05 на выполнение работ по ремонту автомобильных дорог в МО "Тарбагатайский район". Подъезд от автомобильной дороги Улан-Удэ-Николаевский-Тарбагатай-Подлопатки- Окино-Ключи к с. Большой Куналей (через с. Пестерево) по ул. Лазо км 0+300-км 1+900. Автодорога с. Тарбагатай, ул. Промышленная (от ул. Кооперативная до ул. Омулевая) (далее – контракт).

Срок выполнения работ: со дня подписания контракта по 30.10.2018. Согласно условиям контракта генеральный подрядчик обязался выполнить работы надлежащего качества в установленный срок.

Однако, работы по контракту выполнены ненадлежащим образом, с нарушением технологии выполнения работ (отражено в протоколе ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» от 13.11.2018 № 285-2018), в связи с чем, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта от 14.03.2019 № 1743.

25.12.3019 Арбитражный суд Республики Бурятия отказал в удовлетворении иска ООО «Гарант Строй+» о признании обязательств Общества по контракту выполненными и обязании Заказчика принять выполненные работы путем подписания акта выполненных работ. Четвертый арбитражный апелляционный суд оставил решение суда первой инстанции без изменения, жалобу Общества без удовлетворения.

Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган и просит включить сведения об ООО «Гарант Строй+» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Общество представило письменные возражения на обращение Заказчика, а также документы, подтверждающие добросовестность его поведения. Контрактом предусмотрена стоимость работ в размере 17 000 000 рублей. Согласно дополнительному соглашению от 30.10.2018 предусмотрено выполнение дополнительных работ на сумму 830 390 рублей. Также сторонами было достигнуто устное соглашение о заключении допсоглашения к контракту на сумму 860 600,00 рублей. Работы были выполнены, однако, Заказчик отказался от подписания дополнительного соглашения. Заказчиком подписаны акты выполненных работ и оплачены на сумму 12 524 536,50 рублей.

30.10.2018 Общество представило Заказчику с сопроводительным письмом (вх. от 30.10.2018 № 6068) акты выполненных работ по форме КС-2 и справки формы КС-3 № 8 от 30.10.2018 на сумму 5 305 853,50 руб.; № 9 от 30.10.2018 на сумму 860 600,00 руб., итого сумма составила 6 166 453,5 рублей. Также Общество 30.10.2018 представило в адрес Заказчика уведомление об окончании работ по контракту с просьбой создать комиссию для приемки работ (вх. от 30.10.2018 № 6069). На указанные письма Заказчик в установленный срок не ответил, при этом самостоятельно без участия Общества провел обследование объекта, отбор проб асфальтобетона и

передал пробы в ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог РБ» для проведения испытаний. 12.11.2018 Общество повторно направило в адрес Заказчика акты выполненных работ, однако, Заказчик комиссию для приемки не создал, экспертов не привлек, акты не подписал. Таким образом, Общество предприняло все возможные меры для своевременной приемки результатов выполненных работ. Между ГП «Республиканский аналитический центр», Заказчиком и Обществом заключен договор от 22.05.2018 № 29ицс-2018 на оказание лабораторно-технологических услуг по проведению испытаний вырубок плотного мелкозернистого асфальтобетона в соответствии с требованиями ГОСТ 9128-2013, ГОСТ 12801-98, Общество обратилось в ГП «Республиканский аналитический центр» для проведения экспертизы асфальтобетона. Согласно протоколам испытаний № 199-ИЦС, № 200-ИЦС от 06.11.2018 по асфальтобетону плотный (вырубка) по ул. Промышленная, км 1+200, км 0+400, асфальтобетон соответствует требованиям ГОСТ 9128-2013. Аналогичный вывод содержится в протоколе испытаний № 322 от 30.10.2018, выполненном испытательной лабораторией ФКУ «Упрдор «Южный Байкал». 21.11.2018 Общество направило Заказчику претензию № 40 с требованием оплатить задолженность по контракту в размере 6 166 453,50 рублей. На данную претензию Заказчик ответил отказом оплачивать выполненные работы. Заказчик 24.07.2019 предлагал Обществу расторгнуть контракт по соглашению сторон, однако, Общество отказалось, так как стоимость неоплаченных Заказчиком работ является значительной для подрядчика и отказываться от данной суммы за выполненные работы не мог.

Поскольку Общество качественно и в полном объеме (и сверх указанного в контракте объема) выполнил работы и передал их в установленный срок Заказчику, вина Общества в том, что Заказчик не принял работы и не подписал акты выполненных работ, отсутствует. В том же время Заказчик подписал акт сверки расчетов на полную сумму контракта. Следовательно, поведение Общества является добросовестным, в связи с чем полагает, что основания для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Заказчиком, Обществом, установила следующее.

Дата размещения на официальном сайте в Единой информационной системе извещения о проведении Аукциона – 30.01.2018. Изменения внесены 02.02.2018. Начальная (максимальная) цена контракта – 24 210 000,00 рублей. Дата аукциона – 26.02.2018.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 01.03.2018 в соответствии с частью статьи 69 Закона о контрактной системе, в результате рассмотрения вторых частей заявок на участие в электронном аукционе, аукционная комиссия приняла решение признать победителем аукциона Участника с порядковым номером заявки 15 (ООО «Гарант Строй+»), предложившего наиболее низкую цену контракта и заявка на участие в аукционе которого соответствует требованиям, установленным документацией.

Муниципальный контракт между Заказчиком и Обществом заключен 21.03.2018 на сумму 17 000 000,00 рублей.

Согласно пункту 5.1 контракта сроки выполнения работ по объекту: со дня подписания контракта по 30.10.2018г.

Заказчиком на основании п 15.4 контракта принято решение (уведомление) об одностороннем отказе от исполнения контракта от 14.08.2019 № 1743. В уведомлении указано о том, что Заказчиком установлено, что работы по контракту генеральным подрядчиком выполнены не в полном объеме. Приемка и оплата работ осуществлялась поэтапно в соответствии с выставленными счетами на оплату генеральным подрядчиком и актами приемки работ, подписанных сторонами, в общей сумме работы выполнены Обществом и оплачены в размере 12 524 536,50 рублей. На оставшуюся сумму в размере 5 305 853,50 рублей Заказчик работы не принял и не оплатил Обществу в связи с нарушением технологии выполнения работ в частности не приняты работы на одном из участков автомобильной дороги по ул. Промышленная с Тарбагатай Тарбагатайского района, в связи с наличием протокола ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» от 13.11.2018 № 285-2018, согласно которому следует, сто дорожное покрытие (асфальт) на указанном участке дороги не соответствует требованиям ГОСТ 9128-2013. Как указано в уведомлении в адрес Общества Заказчиком неоднократно направлялись претензионные письма о нарушении сроков выполнения работ, а также необходимостью разрешения сложившейся ситуации по участку дороги по адресу: ул. Промышленная, однако, со стороны Общества никаких действий не предпринималось (письма возвращались с истекшим сроком хранения).

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством. В пункте 15.4 контракта содержится аналогичные основания расторжения контракта.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 20.09.2019, следовательно, дата расторжения контракта – 20.09.2019.

Частями 12, 13 статьи 95 Закона о контрактной системе 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 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. 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.

Порядок одностороннего отказа от исполнения контракта Заказчиком соблюден – решение размещено на официальном сайте в ЕИС – 14.08.2019, направлено заказным письмом с уведомлением 15.08.2019.

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

На заседании Комиссии по рассмотрению обращения представитель Общества не согласилась с принятым Заказчиком решением об одностороннем отказе от исполнения контракта (представила возражения и подтверждающие документы).

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях ООО «Гарант Строй+» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснениями Общества, а также копиями представленных документов.

Установлено, что Обществом предпринимались меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта, работы Обществом по контракту выполнялись, оплата Заказчиком производилась (оплачена сумма в размере 12 524 536,50 рублей), переписку Общество вело с Заказчиком. Заказчик не принимал участие в заседании Комиссии по рассмотрению данного обращения, не представил документы, подтверждающие недобросовестность поведения Общества.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об ООО «Гарант Строй+» в реестр недобросовестных поставщиков не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении подписанного контракта.

Комиссией Бурятского УФАС России установлено, что Заказчиком в нарушение части 6 статьи 104 Закона о контрактной системе, несвоевременно направлено обращение о включении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков в антимонопольный орган.

Согласно части 6 статьи 104 настоящего закона в случае расторжения контракта по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта заказчик в течение трех рабочих дней с даты расторжения контракта направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, информацию, предусмотренную частью 3 настоящей статьи, а также копию решения суда о расторжении контракта или в письменной форме обоснование причин одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Дата расторжения контракта - 20.09.2019, обращение в антимонопольный орган направлено лишь 16.06.2020. За указанное нарушение предусмотрена административная ответственность по части 2 статьи 7.31 КоАП РФ.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и Постановлением Правительства Российской Федерации от 25.11.2013 № 1062 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

р е ш и л а:

1. Сведения об обществе с ограниченной ответственностью «Гарант Строй+» *(ИНН 0323369028, КПП 032301001, юридический адрес: 670049, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, микрорайон 113, д. 4А, кв. 16)* в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.
2. Передать материалы обращения должностному лицу Бурятского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении по части 2 статьи 7.31 КоАП РФ.

Дата признания уклонившимся	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел			Общая итоговая просрочка в днях (I+II+III разделы)
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по разделу I		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения в ЕИС	Итого просрочка в днях по разделу III	
20.09.2019	20.09.2019 – 25.09.2019	16.06.2020	265	16.06.2020	23.06.2020	23.06.2020	-	23.06- 29.06.2020	29.06.2020	-	-

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.