

Заказчику –

МБДОУ «Детский сад «Колокольчик»
пгт. Краскино Хасанского
муниципального округа»

ул. Ново-Киевская, д. 9, пгт.
Краскино, Хасанский р-н,
Приморский край, 692715

ООО «Эстетика Красоты»

ул. Днепровская, д. 29, оф.1,

г. Владивосток, Приморский край,
690089

РЕШЕНИЕ РНП № 25-479/04-2023

комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов о включении сведений в реестр
недобросовестных поставщиков

25 декабря 2023 года г. Владивосток

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по
Приморскому краю по контролю торгов (далее – Комиссия Приморского
УФАС России) в составе:

Заместитель председателя комиссии: <...> – начальник отдела контроля
торгов и органов власти;

Члены комиссии:

<...>– ведущий специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов
власти;

<...> – специалист-эксперт отдела контроля торгов и органов власти,

рассмотрев обращение МБДОУ «Детский сад «Колокольчик» пгт.
Краскино Хасанского муниципального округа» о включении сведений об
ООО «Эстетика Красоты» в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: представитель не прибыл;

от ООО «Эстетика Красоты»: <...> – представители по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение МБДОУ «Детский сад «Колокольчик» пгт. Краскино Хасанского муниципального округа» о включении сведений об ООО «Эстетика Красоты» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на проведение капитального ремонта системы отопления здания МБДОУ «Колокольчик» пгт. Краскино, расположенного по адресу: Приморский край, Хасанский р-н, пгт. Краскино, ул. Ново-Киевская, д. 9 (извещение № 0320300037323000036).

В назначенное время на заседании Комиссии Приморского УФАС России были рассмотрены документы, представленные сторонами.

Изучив материалы дела, выслушав пояснения сторон, Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

20.09.2023 Заказчиком размещено извещение № 0320300037323000036 о проведении электронного аукциона на проведение капитального ремонта системы отопления здания МБДОУ «Колокольчик» пгт. Краскино, расположенного по адресу: Приморский край, Хасанский р-н, пгт. Краскино, ул. Ново-Киевская, д. 9 .

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 02.10.2023 № ИЭА1 победителем было признано ООО «Эстетика Красоты».

13.10.2023 года между МБДОУ «Детский сад «Колокольчик» пгт. Краскино Хасанского муниципального округа» (далее – Заказчик) и ООО «Эстетика Красоты» (далее – Подрядчик) был заключен муниципальный контракт № 0320300037323000036 на проведение капитального ремонта системы отопления здания МБДОУ «Колокольчик» пгт. Краскино, расположенного по адресу: Приморский край, Хасанский р-н, пгт. Краскино, ул. Ново-Киевская, д. 9 (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.3. Контракта, Подрядчик принял на себя обязательства по ремонту системы отопления МБДОУ «Колокольчик» пгт. Краскино в соответствии с Техническим заданием (Приложение № 1 к настоящему контракту), Локальным сметным расчетом (Приложение № 2 к настоящему контракту), Проектной документацией (Приложение № 3 к

настоящему контракту), Графиком выполнения работ (Приложение № 4 к настоящему контракту).

В соответствии с пунктом 3.1. Контракта, сроки выполнения работ:

- начало выполнения работ: с момента заключения муниципального контракта;
- окончание выполнения работ: в течении 45 дней с момента заключения муниципального контракта.

В соответствии с графиком выполнения работ (приложение 4 к Контракту) Подрядчик обязан был выполнить работы:

- 1) демонтаж оборудования, трубопроводов с момента заключения контракт по 19.10.2023;
- 2) вынос строительного мусора с 19.10.2023 по 20.10.2023;
- 3) прокладка трубопроводов с 21.10.2023 по 06.11.2023;
- 4) установка радиаторов с 07.11.2023 по 14.11.2023;
- 5) заделка отверстий, отделочные работы, восстановление покрытий пола с 15.11.2023 по 19.11.2023.

ООО «Эстетика Красоты» направило письмо в адрес Заказчика от 13.11.2023 № 01/1311 и 19.11.2023 г. № 01/1911 с замечаниями по проектной документации и предложением об изменении схемы устройства монтажа системы отопления. Заказчик считает невозможным выполнение работ по капитальному ремонту системы отопления здания МБДОУ «Колокольчик» пгт. Краскино, расположенного по адресу: Приморский край, Хасанский район, пгт. Краскино, ул. Ново-Киевская, д. 9, с отклонениями от проектной документацией разработанной ООО «Аркос».

По мнению Заказчика, запроектированная схема системы отопления является надежной в работе, удобной в эксплуатации и обеспечивающей более комфортные условия микроклимата в помещениях.

По состоянию на 4 декабря 2023 работы, предусмотренные контрактом, Подрядчиком не выполнены. 22.11.2023 была выставлена в ЕИС претензия о нарушении сроков выполнения работ по муниципальному контракту.

Согласно части 9 статьи 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.

Согласно пункту 10.6. Контракта, расторжение контракта допускается по соглашению Сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа Стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

В соответствии с частью 12.1 статьи 95 Закона № 44-ФЗ, в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 настоящей статьи решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур:

1) заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе. В случаях, предусмотренных частью 5 статьи 103 настоящего Федерального закона, такое решение не размещается на официальном сайте;

2) решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 настоящей части автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с настоящим пунктом такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель);

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

В соответствии с частью 13 статьи 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.

Кроме того, в соответствии с частью 14 вышеуказанной статьи, Заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем

отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 настоящей статьи. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Согласно сведениям, размещенным в ЕИС:

04.12.2023 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

15.12.2023 – дата расторжения контракта.

Помимо указанных Заказчиком обстоятельств, Комиссией установлено следующее.

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.

13.11.2023 Подрядчик направил в адрес Заказчика письмо о приостановлении выполнения работ по Контракту в связи с обнаруженными несоответствиями Проектной документации Локальному сметному расчету и фактически существующей схеме подключения с просьбой согласовать следующие отклонения от проектной документации:

- фактически существующую схему отопления оставить без изменений, то есть в том виде, в котором она работает в настоящее время и с которой был разработан проект строительства МБДОУ «Детский сад «Колокольчик». Схему отопления, предложенную в проекте - отменить;
- произвести замену всех узлов и труб на армированную полипропиленовую трубу без увеличения цены Контракта;

- с учетом особенностей расстояний между полом и подоконником использовать армированную полипропиленовую трубу меньшего диаметра, а именно для стояков использовать армированные полипропиленовые трубы 40 диаметра, а для горизонтального напольного размещения труб - 32 диаметра. Такой диаметр позволит разместить трубу непосредственно под конвектором не занимая лишнее пространство и не вызывая трудностей при эксплуатации и выполнить подключение конвектора по всем правилам;

- использовать конвектора, закупленные Подрядчиком, согласно мощности, указанной в смете, поскольку она выше, чем мощность, рассчитанная по проекту. Все конвектора имеют защитный кожух с закругленными краями.

20.11.2023 Заказчик в ответ на письмо Подрядчика о приостановлении выполнения работ по Контракту переслал ответ ООО «Аркос» – лица, подготовившего проектную документацию и осуществляющего авторский надзор за исполнением Контракта, в котором отсутствует согласование Заказчиком или отказ в согласовании Заказчиком отклонений от проектной документации.

22.11.2023 Заказчик направил в адрес Подрядчика претензию о нарушении сроков выполнения работ по Контракту, в котором указал, что Заказчик считает невозможным выполнение работ с отклонениями от проектной документации, разработанной ООО «Аркос».

23.11.2023 Подрядчик направил в адрес Заказчика письмо о согласовании одного из вариантов, указанных ниже:

Вариант 1. Выполнение работы строго по проектной документации, для чего необходимо:

- увеличение сметной стоимости строительства на 504 993,78 руб. путем замены предусмотренных сметой труб на армированные, как указано в проекте;

- отключение МБДОУ «Детский сад «Колокольчик» от теплоносителя на период проведения работ сроком на 30 дней.

Вариант 2. Изменение проектной документации путем приведения ее в соответствие по материалам, используемым в локальном-сметном расчете и повторному прохождению государственной экспертизы измененного проекта, в связи с использованием материала более низкого качества.

В этом же письме Подрядчик напомнил, что до согласования одного из вышеперечисленных вариантов Заказчиком работы считаются

приостановленными Подрядчиком с 13.11.2023 (день, когда Подрядчик впервые сообщил Заказчику о непригодности технической документации).

Ответ Заказчика на письмо Подрядчика от 23.11.2023 не представлен.

12.12.2023 Подрядчик направил Заказчику возражения на решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, указал, что у Подрядчика отсутствовала возможность устранения нарушений условий Контракта, послуживших основанием для принятия решения, поскольку Заказчик не согласовал ни один из вариантов исполнения Контракта согласно письму от 23.11.2023.

Комиссией установлено, что Подрядчик своевременно приступил к исполнению своих обязательств по контракту, осуществил закупку всех необходимых материалов, предусмотренных Локальным сметным расчетом.

Нарушение сроков выполнения работ обусловлено приостановлением выполнения работ в связи с необходимостью получения от Заказчика скорректированной проектной документации, заключения дополнительного соглашения к контракту, поскольку в случае корректировки проекта изменения коснулись бы конкретных видов и объемов работ.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения.

Следовательно, исходя из презумпции добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений и общего принципа доказывания лицо, от которого требуются разумность или добросовестность при осуществлении права, признается действующим разумно и добросовестно, пока не доказано обратное. Бремя доказывания лежит на лице, утверждающем, что управомоченный употребил свое право исключительно во зло другому лицу.

С учетом изложенного контрольный орган в сфере закупок при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения

о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Исходя из этого, для возникновения таких правовых последствий, как признание общества недобросовестным подрядчиком, контролирующий орган в сфере закупок обязан выяснить все обстоятельства, определить вину лица, характер его действий, и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

В то же время заказчиком не представлено бесспорных доказательств, из содержания которых становится очевидным, что действия Общества свидетельствуют в пользу недобросовестного поведения последнего.

В соответствии с пп. «а» п. 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) Орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр в случае если при рассмотрении обращения, направленного в связи с расторжением контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, и при проведении 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 принятия заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, направления его поставщику (подрядчику, исполнителю) и размещения в единой информационной системе;

- заказчиком не подтверждены факты существенного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта;

- поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта;

надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств, в том числе в связи с мобилизацией в Российской Федерации, введением санкций и (или) мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения

контракта по причине введения санкций и (или) мер ограничительного характера в отношении заказчика.

При этом в соответствии с разъяснениями Конституционного Суда РФ, изложенными в Постановлениях 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, в том числе штрафного характера должны отвечать требованиям Конституции РФ, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ и правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) утвержденными Постановлением Правительства Российской Федерации о порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) от 30 июня 2021 года № 1078, Комиссия Приморского УФАС России

РЕШИЛА:

Не включать сведения об ООО «Эстетика Красоты» в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя Комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в судебном порядке.

