

## РЕШЕНИЕ № 003/10/104-850/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«25» декабря 2023 года

г. Улан-Удэ

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

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

при участии посредством видеоконференцсвязи представителя муниципального общеобразовательного учреждения «Гильбиринская средняя общеобразовательная школа» (далее – МОУ «Гильбиринская СОШ», Заказчик) <...> (доверенность б/н от 25.12.2023),

в отсутствие общества с ограниченной ответственностью «САРСТРОЙ15» ИНН 1500011789 (далее – ООО «САРСТРОЙ15», Подрядчик),

рассмотрев обращение МОУ «Гильбиринская СОШ» (вх. № 5091-ЭП/23 от 18.12.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «САРСТРОЙ15» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на выполнение работ по ремонту ограждения, ИКЗ – 233030800478403080100100190014329244, номер извещения – 0302300022323000005, и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными 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» (далее – Правила ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

### **у с т а н о в и л а:**

Из обращения Заказчика и представленных документов следует, что по результатам запроса котировок в электронной форме 20.11.2023 между МОУ «Гильбиринская СОШ» и ООО «САРСТРОЙ15» заключен контракт № 0302300022323000005 на выполнение работ по устройству ограждения на сумму 2 040 000 рублей (далее – Контракт). Срок выполнения работ – в течение 30 календарных дней с даты заключения Контракта, т.е. до 20.12.2023 (включительно).

В соответствии с пунктом 2.5 Контракта 29.11.2023 Заказчиком Подрядчику выплачен аванс в размере 30 % от суммы Контракта – 612 000 рублей. После получения авансового платежа Подрядчик не выходит на связь, на звонки не отвечает, к выполнению обязательств по Контракту не приступил.

На основании части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 05.12.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

ООО «САРСТРОЙ15» на рассмотрение дела не явилось, каких-либо пояснений и документов, свидетельствующих об отсутствии недобросовестного поведения, не представило.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы (информацию), пришла к следующим выводам.

03.11.2023 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0302300022323000005 о проведении запроса котировок в электронной форме на выполнение работ по устройству ограждения. Начальная (максимальная) цена контракта – 2 599 947,64 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 15.11.2023 победителем электронного запроса котировок признается участник закупки идентификационный № 115304513.

20.11.2023 между Заказчиком и ООО «САРСТРОЙ15» заключен контракт № 0302300022323000005 (реестровый номер – 03023000223230000050001).

В соответствии с пунктом 1.1 Контракта Подрядчик обязуется выполнить работы по устройству ограждения (далее – работы), по заданию Заказчика с использованием своих материалов, а Заказчик обязуется принять результат и оплатить на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

Общая стоимость работ, выполняемых по настоящему контракту, составляет 2 040 000 (два миллиона сорок тысяч) рублей 00 копеек, НДС не облагается (пункт 2.1. Контракта).

Все расходы Подрядчика, в том числе расходы на перевозку, страхование, уплату таможенных пошлин, налогов и других обязательных платежей, а также затраты, связанные с выполнением обязательств по контракту включены Подрядчиком в цену контракта (пункт 2.2. Контракта).

Согласно пункту 4.1.1 Контракта Подрядчик обязан выполнить работы, предусмотренные пунктом 1.1 настоящего контракта в объеме, предусмотренном в Приложении № 1, являющимся неотъемлемой частью настоящего Контракта.

Срок начала выполнения работ: в течение 30 календарных дней с даты заключения контракта (пункт 3.2 Контракта).

Таким образом, Подрядчику необходимо было выполнить работы в срок не позднее 20.12.2023.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным ГК РФ для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом.

Пунктом 12.2 Контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

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, в том числе:

- если Подрядчик не приступает своевременно к исполнению контракта или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, Заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения убытков (часть 2 статьи 715 ГК РФ);

- 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 исполнения контракта (часть 3 статьи 715 ГК РФ);

- если отступления в работе от условий контракта или иные недостатки результата работы в установленный Заказчиком разумный срок не были устранены, либо являются существенными и неустранимыми, Заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения причиненных убытков (часть 3 статьи 723 ГК РФ).

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Так, частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Комиссией установлено, что решение о расторжении контракта размещено в ЕИС 05.12.2023 12:48 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 05.12.2023.

Согласно части 13 статьи 95 Закона о контрактной 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.

Таким образом, с учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу 18.12.2023.

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 (часть 14 статьи 95 Закона о контрактной системе).

До вступления решения в силу ООО «САРСТРОЙ15» не устранило нарушение условий Контракта, послужившее основанием для принятия решения – обязательства по Контракту не исполнены.

Согласно части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик не позднее двух рабочих дней, следующих за днем вступления в силу решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательств, предусмотренных контрактом, направляет в соответствии с порядком, предусмотренным пунктом 1 части 10 статьи 104 настоящего Федерального закона, обращение о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

В соответствии с вышеуказанной нормой Заказчиком 18.12.2023 направлено обращение в антимонопольный орган о включении информации об ООО «САРСТРОЙ15» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Таким образом, в действиях Заказчика по расторжению контракта с Подрядчиком в одностороннем порядке и направлению сведений в отношении ООО «САРСТРОЙ15» в антимонопольный орган нарушение Закона о контрактной системе не установлено.

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.

Согласно нормам законодательства о контрактной системе по результатам рассмотрения представленных информации и документов, и проведения проверки выносится решение. В случае подтверждения достоверности указанных фактов уполномоченный орган выносит решение о включении информации о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр. В ином случае уполномоченный орган выносит решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр (часть 7 статьи 104 Закона о контрактной системе, подпункт «б» пункта 13 Постановления Правительства РФ № 1078).

Как следует из определений Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12 и от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, реестр недобросовестных поставщиков является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного заказа обязательств. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица.

Данная мера связана с возложением на нарушителя негативных последствий – наличие в свободном доступе информации о лице как о ненадежном поставщике (подрядчике, исполнителе), ненадлежащим образом, исполнившим принятое на себя обязательство и, как следствие, подрыв деловой репутации и возможное уменьшение в будущем количества заключенных сделок, а также выгоды от осуществления предпринимательской деятельности.

В ходе исследования документов (информации), представленных Заказчиком, Комиссия установила следующее.

Как следует из пояснений Заказчика, на основании пункта 2.5 Контракта ООО «САРСТРОЙ15» направило в адрес МОУ «Гильбиринская СОШ» счет на выплату авансового платежа. Заказчик внес авансовый платеж в размере 612 000 рублей на счет Подрядчика, что подтверждается платежным поручением № 204365 от 29.11.2023.

Из электронной переписки сторон в мессенджере следует, что до получения аванса Подрядчик взаимодействовал с Заказчиком, обещал отправить рабочую бригаду, прислал график выполнения работ. Вместе с тем, после получения аванса ООО «САРСТРОЙ15» продолжило обещать выполнить работы, бригада не была направлена.

06.12.2023 Заказчик сообщил Подрядчику о необходимости вернуть оплаченный аванс ввиду отставания от сроков выполнения работ, отсутствия какого-либо его выполнения.

Подрядчик сообщил о необходимости решить данный вопрос с юристами, в последующем, с 14.12.2023 прекратил выходить на связь с Заказчиком.

15.12.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта, поскольку ООО «САРСТРОЙ15» не предпринимались попытки приступить к выполнению работ.

Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела, приходит к выводу, что при исполнении Контракта Подрядчик проявил недобросовестное поведение по отношению к Заказчику, не исполнил в установленные сроки обязательства по Контракту – работы по устройству ограждения Подрядчиком не выполнены.

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.

В силу статьи 2 ГК РФ предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность.

При этом, участие лиц в государственных и муниципальных закупках, проводимых в рамках Закона о контрактной системе, является добровольным, следовательно, прежде чем подать заявку на участие в такой закупке и принять участие в ее проведении, лицо должно оценить свои возможности по исполнению контракта, а также проанализировать наличие у него необходимых ресурсов для исполнения контракта, в случае, если данное лицо будет признано победителем закупки.

Подрядчик, не исполнивший обязательства по контракту, образует существенное нарушение условий контракта, поскольку Заказчик лишился того, на что рассчитывал при размещении закупки и заключении настоящего Контракта.

Учитывая, что МОУ «Гильбиринская СОШ» является социально-важным объектом, Комиссия приходит к выводу о виновности участника закупки в ненадлежащем исполнении своих обязательств, предусмотренных Контрактом, о недобросовестном характере его поведения.

Согласно пункту 3 статьи 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Сложившаяся правоприменительная практика относит к непреодолимой силе такие чрезвычайные события, как землетрясение, извержение вулкана, наводнение, засуха, ураган,

цунами, сель, а также военные действия, эпидемии, крупномасштабные забастовки, техногенные аварии и другие обстоятельства, при наличии которых нормальный ход развития экономических и правовых отношений невозможен.

Если иное не предусмотрено законом, обстоятельство признается непреодолимым, если любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Не могут быть признаны непреодолимой силой обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, например, отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей.

Указанная позиция изложена в пункте 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств».

Также по мнению Верховного суда РФ под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непреодолимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Доказательства, свидетельствующие о невозможности Подрядчиком выполнить работы в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ООО «САПСТРОЙ15» не представлены.

Наличие иных не зависящих от Подрядчика причин, препятствовавших ему надлежащим образом исполнить свои обязательства по Контракту, в ходе рассмотрения обращения не установлено.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что ООО «САПСТРОЙ15» не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях ООО «САПСТРОЙ15» как лица, профессионально занимающегося предпринимательской деятельностью, поведения виновного и недобросовестного характера, о не проявлении надлежащей осмотрительности и заботливости относительно прав и законных интересов Заказчика, об отсутствии действий по принятию всех необходимых мер для исполнения предусмотренных контрактом обязанностей.

Учитывая соблюдение Заказчиком процедуры расторжения Контракта, а также принимая во внимание поведение ООО «САПСТРОЙ15», выразившееся в ненадлежащем исполнении принятых на себя обязательств, что привело к неисполнению в установленный срок Контракта, и, как следствие, к неэффективному использованию бюджетных средств, принимая во внимание обращение Заказчика, произведя анализ документов, всесторонне исследовав все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника закупки, ущерб, нанесенному Заказчику и руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), Комиссия Бурятского УФАС России,

**р е ш и л а:**

1. Включить сведения об обществе с ограниченной ответственностью «САПСТРОЙ15» ИНН 1500011789, адрес (местонахождение): 362003, Республика Северная Осетия - Алания, г.о.

город Владикавказ, г. Владикавказ, пр-кт Коста, д. 179, помещ. 3, его учредителе и директоре Назаренко Раисе Андреевне ИНН 233803805877, в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года.

2. Датой включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в Единой информационной системе.

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