

Заказчику –

АО «Дальневосточный завод  
«Звезда»

ул. Степана Лебедева, д. 1,

г. Большой Камень, Приморский  
край, 692801

ООО «Авангардстрой - М»

ул. Донская, д. 6, стр. 1, пом. 2/П,

вн. тер. г. Муниципальный округ  
Якиманка, г. Москва, 119049

#### **Р Е Ш Е Н И Е РНП № 25-196/04-2024**

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

6 июня 2024 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:

<...> – специалист-эксперт отдела кадров и делопроизводства;

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

рассмотрев обращение АО «Дальневосточный завод «Звезда» о  
включении сведений об ООО «Авангардстрой - М» в реестр  
недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

от Заказчика: <...>, <...> – представители по доверенности;

от ООО «Авангардстрой - М»: <...>, <...>, <...> – представители по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение АО «Дальневосточный завод «Звезда» о включении сведений об ООО «Авангардстрой - М» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на выполнение работ по объекту «Реконструкция производственного объекта № 70 включая приобретение: двух подвижных азотных установок с разработкой узла сопряжения; блочно-модульных компрессорных станций низкого давления и высокого давления; ФППП-17» по проекту «Строительство и реконструкция вспомогательных производств для обеспечения ремонта ДПЛ, АПЛ третьего и четвертого поколений АО «Дальневосточный завод «Звезда», г. Большой Камень, Приморский край» в рамках реализации инвестиционного проекта «Комплексная программа реконструкции АО «ДВЗ «Звезда» для обеспечения ремонта ДПЛ, АПЛ, третьего и четвертого поколения г. Большой Камень, Приморского края», Государственной программы Российской Федерации «Развитие оборонно-промышленного комплекса», подпрограмма 2 (извещение № 0420100000622000008).

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.

26.12.2022 Заказчиком размещено извещение № 0420100000622000008 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по объекту «Реконструкция производственного объекта № 70 включая приобретение: двух подвижных азотных установок с разработкой узла сопряжения; блочно-модульных компрессорных станций низкого давления и высокого давления; ФППП-17» по проекту «Строительство и реконструкция вспомогательных производств для обеспечения ремонта ДПЛ, АПЛ третьего и четвертого поколений АО «Дальневосточный завод «Звезда», г. Большой Камень, Приморский край» в рамках реализации инвестиционного проекта «Комплексная программа реконструкции АО

«ДВЗ «Звезда» для обеспечения ремонта ДПЛ, АПЛ, третьего и четвертого поколения г. Большой Камень, Приморского края», Государственной программы Российской Федерации «Развитие оборонно-промышленного комплекса», подпрограмма 2.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 25.04.2023 № ИЭА1 победителем было признано ООО «Авангардстрой - М».

22.05.2023 года между АО «Дальневосточный завод «Звезда» (далее – Заказчик) и ООО «Авангардстрой - М» (далее – Подрядчик) был заключен контракт № 411 на выполнение работ по объекту «Реконструкция производственного объекта № 70 включая приобретение: двух подвижных азотных установок с разработкой узла сопряжения; блочно-модульных компрессорных станций низкого давления и высокого давления; ФППП-17» по проекту «Строительство и реконструкция вспомогательных производств для обеспечения ремонта ДПЛ, АПЛ третьего и четвертого поколений АО «Дальневосточный завод «Звезда», г. Большой Камень, Приморский край» в рамках реализации инвестиционного проекта «Комплексная программа реконструкции АО «ДВЗ «Звезда» для обеспечения ремонта ДПЛ, АПЛ, третьего и четвертого поколения г. Большой Камень, Приморского края», Государственной программы Российской Федерации «Развитие оборонно-промышленного комплекса», подпрограмма 2 (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 2.1. Контракта, Подрядчик принял на себя обязательства выполнить по заданию Заказчика собственными силами и средствами, работы по объекту: «Реконструкция производственного объекта № 70 включая приобретение: двух подвижных азотных установок с разработкой узла сопряжения; блочно-модульных компрессорных станций низкого давления и высокого давления; ФППП-17» по проекту «Строительство и реконструкция вспомогательных производств для обеспечения ремонта ДПЛ, АПЛ третьего и четвертого поколений АО "Дальневосточный завод "Звезда", г. Большой Камень, Приморский край» в рамках реализации инвестиционного проекта «Комплексная программа реконструкции АО «ДВЗ «Звезда» для обеспечения ремонта ДПЛ, АПЛ, третьего и четвертого поколения г. Большой Камень, Приморского края», Государственной программы Российской Федерации «Развитие оборонно-промышленного комплекса», подпрограмма 2(далее по тексту – Объект), согласно Технического задания (Приложение № 1) и в соответствии с Графиком выполнения работ (Приложение № 6), и передать результаты Работ Заказчику в порядке, установленном Контрактом.

В соответствии с пунктами 6.1., 6.2. Контракта, сроки выполнения работ:

- начало выполнения работ определяется Графиком выполнения работ. При этом срок выполнения работ должен начинаться не позднее 20 рабочих дней с даты заключения Контракта.

- окончание Работ определяется Графиком выполнения работ.

В соответствии с Графиком выполнения работ (Приложение № 6 к Контракту), срок выполнения работ по контракту не должен превышать 390 календарных дней с даты начала выполнения работ.

Таким образом, работы должны быть выполнены не позднее 14.07.2024.

На дату принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта работы по этапу I «Подготовка территории строительства» не завершены (начало выполнения работ - июнь 2023 года, окончание - июль 2023 года, в соответствии с Графиком выполнения работ). К выполнению работ по этапам II, III, IV и V Контракта Подрядчик не приступил. Также нарушены промежуточные сроки выполнения работ по этапам.

Конъюнктурный анализ цен на оборудование и материалы, подлежащие приобретению в рамках реализации контракта, ООО «Авангардстрой - М» не выполнен, на согласование Заказчику не представлен. Отсутствие согласованного конъюнктурного анализа цен, а соответственно и отсутствие договоров поставки на оборудование и материалы, влечет срыв сроков выполнения работ по Контракту.

С учетом изложенного, Заказчик пришел к выводу, что окончание работ Подрядчиком к сроку становится не возможным, и руководствуясь статьей 715 ГК РФ, принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

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 20.1. Контракта, расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда или в связи с односторонним отказом 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:

16.05.2024 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

28.05.2024 – дата расторжения контракта.

Помимо вышеуказанных обстоятельств Комиссия Приморского УФАС России установила следующее.

Разрешение на строительство было направлено Заказчиком в адрес Подрядчика 16.02.2024 письмом исх. № 3237/109е.

Согласно пункту 10.1.8 Контракта, Заказчик обязан передать Подрядчику Исходные данные в соответствии с Перечнем Исходных данных, в том числе часть Исходно-разрешительной документации (включая разрешение на строительство), Документы о выполненных инженерных изысканиях, Проектную, Рабочую документацию в определенные настоящим Контрактом сроки, а также контролировать получение дополнительной Исходно-разрешительной документации Подрядчиком, которая необходима для производства Работ по настоящему Контракту.

При этом, Перечень Исходных данных, утвержденный Приложением № 4 к Контракту, передается Подрядчику в соответствии с согласованным графиком приема-передачи рабочей документации (7.3.4.1.)

Согласно пункту 7.3.4.1. Контракта, после подписания Контракта Заказчик предоставляет Подрядчику согласованный график приема-передачи рабочей документации.

Указанный график, предусматривающий передачу разрешения на строительство, спустя 9 месяцев после заключения контракта, не представлен.

Акт приема-передачи строительной площадки, освобожденный от имущества Заказчика и третьих лиц, отключенный от сетей инженерного обеспечения, подписан между сторонами 05.03.2024.

При этом, согласно пункту 10.1.1. Контракта, Заказчик обязан передать Подрядчику **в течение 7 (семи) рабочих дней** со дня подписания сторонами настоящего Контракта по акту приема-передачи документацию (шифр 01171, разработанную ООО ДПИ «Востокпроектверфь» (далее – Документация) и строительную площадку, пригодную для производства Работ и на весь период производства Работ.

Таким образом, просрочка передачи строительной площадки составила

287 дней.

Подрядчик не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора в соответствии с пунктом 3 статьи 405, пунктом 1 статьи 406 ГК РФ.

При таких обстоятельствах срок выполнения работ продлевается на период, соответствующий просрочке кредитора-заказчика.

Согласно пункту 8.3. Контракта, Заказчик производит авансовый платеж Подрядчику на открытый лицевой счет в территориальном органе Федерального казначейства в размере 20 % от НМЦ контракта, что составляет 164 201 930 (сто шестьдесят четыре миллиона двести одна тысяча девятьсот тридцать) руб. 33 коп., включая НДС 20 % - 27 366 988 (двадцать семь миллионов триста шестьдесят шесть тысяч девятьсот восемьдесят восемь) руб. 39 коп. в течение 45 (сорока пяти) календарных дней со дня приемки Заказчиком согласованного с Заказчиком плана использования Авансового платежа (по форме Приложения № 17), на основании счёта выставленного Подрядчиком, а также при условии предоставления Подрядчиком обеспечения исполнения Контракта в соответствии с главой 16 Контракта.

Подрядчиком был предоставлен план использования авансового платежа, согласованный Заказчиком (письмо исх. № 15388/109е от 02.08.2024) и выставлен соответствующий счет на оплату аванса.

Авансовый платеж Подрядчику Заказчиком не был произведен, в связи с несоответствием привлекаемого субподрядчика ООО «СМУ-8», о чем Подрядчик Заказчик уведомил письмом исх. № 17292/109е от 28.08.2023, и в письме исх. № 4868/109 от 12.03.2024 Заказчик указал Подрядчику на недействительность согласованного плана использования авансового платежа.

Вместе с тем, до согласования плана использования авансового платежа, письмом исх. № 14840/109е от 25.07.2023 Заказчик согласовал привлечение ООО «СМУ-8» в качестве субподрядчика.

Подрядчик указывает, что письмо Заказчика исх. № 17292/109е от 28.08.2023 в его адрес не поступало.

Кроме того, технические условия на подключение строительной площадки к сетям водоснабжения и электроснабжения были переданы Подрядчику только 29.11.2023.

Следовательно, нарушение срока исполнения договорных работ было обусловлено ненадлежащим исполнением заказчиком встречных обязательств по получению и передаче разрешения на строительство,

передаче строительной площадки, технических условий.

При этом Обществом совершались действия, направленные на исполнение контракта, о чем свидетельствует в том числе исполнительная документация, фото- и видеоматериалы.

В свою очередь Заказчиком не представлены доказательства, бесспорно свидетельствующие о недобросовестном поведении Подрядчика.

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) утверждёнными 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 «Авангардстрой - М» в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены комиссии: <...>