

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-755/2023

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«30» октября 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 представителя Муниципальное бюджетное образовательное учреждение «Сосново-Озерская средняя общеобразовательная школа № 1» (далее – МБОУ «СОСОШ № 1», Заказчик) <...> (доверенность от 30.10.2023), в отсутствие общества с ограниченной ответственностью «Витим» ИНН 0326553339 (далее – ООО «Витим», Генподрядчик, Общество), уведомленного о времени и месте рассмотрения обращения письмом № ИБ/2767/23 от 24.10.2023,

рассмотрев обращение МБОУ «СОСОШ № 1» (вх. № 4039-ЭП/23 от 23.10.2023) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «Витим» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта на строительство школы на 450 мест в с. Сосново-Озерское, Еравнинского района, Республики Бурятия, ИКЗ – 223030500230903050100100070014120464, номер извещения – 0102200001622000294, 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 МБОУ «СОСОШ № 1» и представленного к нему решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 10.10.2023 следует, что 10.03.2022 между МБОУ «СОСОШ № 1» и ООО «Витим» заключен муниципальный контракт на строительство школы на 450 мест в с. Сосново-Озерское, Еравнинского района, Республики Бурятия (далее – Контракт), по условиям которого ООО «Витим» обязалось выполнить работы на 523 430 041,16 руб. 30.08.2023 заключено дополнительное соглашение № 18 к Контракту, в соответствии с которым общая стоимость работ подлежит уменьшению на сумму 46 689 542,40 руб. и составляет 476 740 498,76 руб. Конечный срок выполнения работ – 01.11.2023 (дополнительное соглашение № 17 к Контракту от 29.06.2023).

Как указывает Заказчик, ООО «Витим» ненадлежащим образом выполняются работы, по состоянию на 10.10.2023 Обществом в значительном объеме не выполнены строительные работы, нарушены промежуточные сроки выполнения работ. До настоящего времени не предъявлены к приемке акты выполненных работ по строительству объекта, свидетельствующие об эффективном исполнении Контракта. На объекте сократилось

количество работников до трех человек, при этом ООО «Витим» не отработан в значительной степени выплаченный Заказчиком аванс.

К настоящему обращению Заказчиком представлено 6 претензионных писем, направленных в адрес ООО «Витим».

В соответствии с пунктом 2 статьи 715 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе, пунктом 18.7 Контракта Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Учитывая изложенные обстоятельства, Заказчик настаивает на включении Общества в реестр недобросовестных поставщиков.

ООО «Витим» 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.

07.02.2022 Заказчиком на официальном сайте единой информационной системы в сфере закупок (далее – ЕИС) в сети Интернет <http://zakupki.gov.ru> размещено извещение № 0102200001622000294 о проведении электронного аукциона: «Строительство школы на 450 мест в с. Сосново-Озерское, Еравнинского района, Республики Бурятия». Начальная (максимальная) цена контракта – 496 598 693,00 рублей.

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 18.02.2022 по результатам рассмотрения заявок на участие в закупке комиссия по осуществлению закупки отклонила все заявки. В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 52 Закона о контрактной системе электронный аукцион признан несостоявшимся.

На основании решения проведения внеплановой проверки инспекцией МКУ «Финансово-экономический комитет Администрации МО «Еравнинский район» № 07-05/1 от 25.02.2022 между Заказчиком и ООО «Витим» 10.03.2022 заключен контракт (реестровый номер – 3030500230922000001).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта Генподрядчик обязуется выполнить работы по строительству школы на 450 мест в с. Сосново-Озерское, Еравнинского района, Республики Бурятия (далее – Объект), а также иные Работы, определенные в Контракте и Технической документации, и сдать результат Работ Муниципальному заказчику в сроки, предусмотренные контрактом в соответствии с графиком выполнения работ по строительству, который является приложением №4 к Контракту и его неотъемлемой частью, а Муниципальный заказчик обязуется принять и оплатить результат Работ в порядке, предусмотренном Контрактом.

Согласно пункту 1.5 Контракта результатом выполненной работы по контракту, предметом которого является строительство объекта капитального строительства, в отношении которого получено заключение органа государственного строительного надзора о соответствии построенного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов, и заключение федерального государственного экологического надзора в случаях, предусмотренных частью 7 статьи 54 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Описание и основные характеристики Объекта, обязательные для Генподрядчика требования к выполнению Работ и результату Работ установлены в Технической документации, под которой подразумевается комплект документов, определяющих объем и содержание Работ и предъявляемые к ним требования, Проектную документацию, Исходно-разрешительную

документацию и Организационно-технологическую документацию (пункт 1.4 Контракта).

В силу пункта 1.5 Контракта результатом выполненной работы по контракту, предметом которого являются строительство объекта капитального строительства, является построенный объект капитального строительства, в отношении которого получено заключение органа государственного строительного надзора о соответствии построенного объекта капитального строительства требованиям технических регламентов и проектной документации, в том числе требованиям энергетической эффективности и требованиям оснащенности объекта капитального строительства приборами учета используемых энергетических ресурсов, и заключение федерального государственного экологического надзора в случаях, предусмотренных частью 7 статьи 54 Градостроительного кодекса Российской Федерации.

Объем и содержание Работ определяется в соответствии с Технической документацией и Контрактом (пункт 2.1 Контракта).

Согласно пункту 2.2 Контракта к Технической документации в соответствии с Контрактом относятся:

2.2.1. Исходно-разрешительная документация для строительства Объекта, передаваемая Муниципальным заказчиком Генподрядчику, в том числе:

а) Проектная документация, получившая положительное заключение государственной экспертизы проектной документации и государственной экологической экспертизы, если законодательством Российской Федерации предусмотрено проведение такой экспертизы;

б) результаты инженерных изысканий, получившие положительное заключение государственной экспертизы;

в) разрешение на строительство;

г) градостроительный план земельного участка;

д) технические условия подключения (технологического присоединения) Объекта к сетям инженерно-технического обеспечения и СТУ (при наличии);

е) иная Исходно-разрешительная документация, указанная в Приложении № 1 к Контракту.

2.2.2. Организационно-технологическая документация, разрабатываемая и утверждаемая Подрядчиком на основе Исходно-разрешительной документации, переданной Муниципальным заказчиком Генподрядчику в порядке, установленном в настоящем разделе Контракта.

В соответствии с пунктом 5.7 Контракта оплата по Контракту производится Муниципальным заказчиком, исходя из объема работ и цены контракта, в соответствии с графиком оплаты работ, графиком выполнения работ (Приложения № 3, № 4 к Контракту) в следующем порядке:

5.7.1. Муниципальный заказчик обязан произвести предоплату (оплатить аванс) Генподрядчику в размере 30 % от цены контракта не позднее 180 календарных дней с даты заключения контракта на основании выставленного Генподрядчиком счета, если иной срок не установлен законодательством Российской Федерации. В связи с подписанием дополнительного соглашения № 9/1 от 25.11.2022 размер авансового платежа составил 50 %.

Генподрядчик обязан использовать авансовый платеж путем целевого расходования сумм авансовых платежей на приобретение оборудования, запасных частей к оборудованию, материалов, а также на выполнение работ. Нецелевое использование авансовых платежей Генподрядчиком запрещено (пункт 5.9 Контракта).

В силу пункта 5.10 Контракта непогашенный авансовый платеж подлежит возврату Генподрядчиком Муниципальному заказчику в течение 10 (десяти) дней со дня получения Генподрядчиком от Муниципального заказчика соответствующего уведомления.

Муниципальный заказчик вправе в одностороннем порядке провести зачет авансовых платежей в счет уменьшения платежей, причитающихся Генподрядчику на основании Актов приемки выполненных работ и Справок о стоимости выполненных работ и затрат по форме № КС-3, до полного погашения авансовых платежей, в случае нарушения срока, установленного п. 5.10 Контракта (пункт 5.11 Контракта).

Согласно пункту 10.1 Контракта для учета выполненных работ и целей осуществления текущей оплаты работ в порядке, предусмотренном Контрактом, Генподрядчик ежемесячно не позднее 25 числа текущего календарного месяца направляет Муниципальному заказчику следующие отчетные документы:

- подписанные со своей стороны Акт о приемке выполненных работ, Общий журнал работ по форме № КС-6 и Справку по форме КС-3 в 6 (шести) экземплярах;
- исполнительную документацию на выполненные в полном объеме работы в составе и объеме, предусмотренных Контрактом;
- иную отчетную документацию, предусмотренную Контрактом.

На основании пункта 5.12 Контракта приемка и оплата выполненных работ, в том числе их отдельных этапов, осуществляется на основании первичных учетных документов, подтверждающих их выполнение, составленных после завершения выполнения конструктивных решений (элементов), комплексов (видов) работ (этапов работ) на основании Сметы контракта, графика выполнения работ и графика оплаты работ, условиями контракта, в соответствии с ГК РФ.

В рамках исполнения настоящего контракта документом о приемке, предусмотренным частью 7 статьи 94 Закона о контрактной системе, является Акт о приёмке выполненных работ.

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.

В силу пункта 18.5 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 порядке, предусмотренном Законом о контрактной системе.

Контракт может быть прекращен Сторонами досрочно путем заключения ими соглашения о расторжении Контракта. Контракт может быть расторгнут досрочно на основании решения суда в случаях и в порядке, предусмотренном Контрактом и законодательством Российской Федерации, в том числе при установлении факта предоставления недостоверной (поддельной) независимой гарантии или содержащихся в ней сведений, а также представление независимой гарантии, не соответствующей требованиям Закона о контрактной системе.

На основании пункта 18.7 Контракта Муниципальный заказчик вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Контракта по основаниям и в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, предварительно уведомив об этом Генподрядчика за 10 (десять) дней. В частности, Муниципальный заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе в следующих случаях:

- если Генподрядчик не приступает своевременно к исполнению контракта или выполняет

работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, Муниципальный 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, Муниципальный заказчик вправе назначить Генподрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении Генподрядчиком 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 Муниципальным заказчиком разумный срок не были устранены, либо являются существенными и неустранимыми, Муниципальный заказчик вправе отказаться от исполнения контракта и потребовать возмещения причиненных убытков (часть 3 статьи 723 ГК РФ);

- при нарушении конечного срока выполнения работы, а также иных установленных контрактом сроков (часть 3 статьи 708 ГК РФ).

Порядок расторжения контракта в одностороннем порядке урегулирован частью 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе – 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 10.10.2023 16:00 (МСК).

Таким образом, датой надлежащего уведомления Поставщика о расторжении контракта с учетом положений части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе является 10.10.2023.

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.

С учетом положений части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, а указанный контракт расторгнут 23.10.2023.

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).

Однако, до вступления решения в силу нарушения условий Контракта Подрядчиком не были устранены.

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).

На основании вышеуказанной нормы Заказчиком 23.10.2023 в антимонопольный орган направлено обращение о включении информации об ООО «Витим» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

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 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)).

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

Комиссия Бурятского УФАС России отмечает, что принимая решение об участии в процедуре размещения государственного и муниципального заказа и подавая соответствующую заявку, хозяйствующий субъект несет риск наступления неблагоприятных для него последствий, предусмотренных Законом о контрактной системе закупок, в случае совершения им действий (бездействия) в противоречие требованиям указанного закона. Действуя в рамках заключенного контракта, участник должен осознавать то обстоятельство, что он вступает в правоотношения по расходованию публичных финансов на социально значимые цели, что требует от него большей заботливости и осмотрительности при исполнении своих обязательств.

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 контракта.

При рассмотрении вопроса о включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольный орган не разрешает гражданско-правовой спор между участниками сделки, а оценивает поведение исполнителя на предмет его добросовестности и направленности действий на фактическое исполнение контракта.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что МБОУ «СОСОШ № 1» приняты работы от ООО «Витим» на общую сумму 201 811 724,16 руб. при выплаченном авансе в размере 355 751 501,98 руб. Вместе с тем, в ходе исполнения Контракта Общество систематически нарушало промежуточные сроки выполнения работ, о чем также свидетельствуют представленные на Комиссию письма Заказчика. Письмом № 308 от 30.10.2023 в дополнение к ранее направленным материалам представлен единственный ответ ООО «Витим» на претензионные письма МБОУ «СОСОШ № 1», в частности, дан ответ на претензию № 217 от 13.07.2023.

На дату расторжения Контракта ООО «Витим» выплаченный аванс не отработан в полном объеме, не исполнены обязательства по Контракту: не выполнены благоустройство территорий и утепление зданий, не осуществлены внутренние работы.

В ходе изучения переписки сторон Комиссией установлено следующее:

15.03.2023 письмом № 177 Заказчик сообщил Подрядчику об отставании от графика выполнения работ и о возможных последствиях таких действий ООО «Витим», просил принять безотлагательные меры по ликвидации отставания и завершению работ в установленные в Контракте сроки, а также предоставить гарантийное обязательство по выполнению работ. Ответ не получен.

24.03.2023 письмом № 180 Заказчик вновь сообщил Подрядчику об отставании от графика выполнения работ, также указано на невыполнение протокольных поручений, данных на совещаниях от 15, 16 и 23 марта 2023 года с участием представителей заказчика, подрядных организаций: ООО «Витим» предоставить с УКС обновленный график выполнения работ (срок 15.03.2023); ООО «Витим» увеличить число работников для выполнения обязательств по графику, организовать двухсменный режим работы на объекте (срок – 16.03.2023); ООО «Витим» предоставить гарантийное письмо с обязательствами по выполнению работ в установленные контрактом сроки (срок – 17.03.2023); ООО «Витим» представить документы, подтверждающие поставку материалов (срок – до 20.03.2023); ООО «Витим» рассмотреть вопрос об увеличении численности рабочих в том числе направленных с УФСИН (срок – до

21.03.2023).

В данном письме Заказчик сообщил о выезде на строительный участок, во время которого установлено отсутствие лица, несущего ответственность за организацию работ, поскольку пояснения по этапам строительства, поставкам материалов, количестве работников дают разные люди, при этом цифры и объемы разнятся. Кроме того, Заказчик указал на недоукомплектованность работниками на Объекте и отсутствие решения вопроса по фасадным и кровельным материалам: на каждом совещании звучат различные даты поставки без документального подтверждения.

Учитывая изложенные обстоятельства, Заказчик просил в срок до 28.03.2023 принять безотлагательные меры по выполнению протокольных решений, ликвидировать отставание от утвержденного графика выполнения работ и обеспечить завершение работ в сроки, установленные в контракте.

На вышеуказанное письмо ответ ООО «Витим» Заказчиком не получен.

13.06.2023 письмом № 197 вновь указал Подрядчику на отставание от графика выполнения работ и о возможных последствиях таких действий ООО «Витим», просил в срок до 20.06.2023 принять безотлагательные меры по ликвидации отставания и завершению работ в установленные в Контракте сроки, а также предоставить гарантийное обязательство по выполнению работ. Ответ не получен.

13.07.2023 письмом № 217 Заказчик сообщил о значительном отставании от графика выполнения работ, не выполнены работы: насосная пожарных резервуаров (срок – до августа 2022 года), наружные сети канализации и выгреб объемом 100 куб.м. (срок – до сентября 2022 года), гараж на 3 машиноместа (срок – до ноября 2022 года) и т.д.

Заказчик сообщил о невыполнении работ по перекрытию крыши школы в связи с дождями в населенном пункте в течение 2 недель.

Учитывая изложенные обстоятельства, Заказчик просил в срок до 28.03.2023 принять безотлагательные меры и предоставить гарантийное обязательство по выполнению работ.

14.07.2023 письмом № В-151 ООО «Витим» на письмо Заказчика № 217 от 13.07.2023 сообщило, что перекрытие крыши здания будет завершено в срок не позднее 18.07.2023.

Из пояснений представителя Заказчика установлено, что крыша Подрядчиком была перекрыта гораздо в поздний срок.

27.09.2023 письмом № 269 Заказчик сообщил Подрядчику о задолженности ООО «Витим» перед МБОУ «СОСОШ № 1» по электроэнергии на сумму 407 519,96 руб., о необходимости оплаты которой сообщалось в августе и сентябре 2023 года. В связи с чем Заказчик просил Общество срочно оплатить данную задолженность и предоставить гарантийное обязательство по оплате. Ответ не получен.

10.10.2023 письмом № 282 Заказчик указал Подрядчику на невыполнение работ по Контракту, не смотря на выплаченные авансы на сумму 476 376 969,64 руб., в связи с чем требовал возместить неотработанный аванс в размере 142 907 767,48 руб.

Данное письмо 11.10.2023 в 11:30 получено учредителем и директором ООО «Витим» Дашицыреновым С.Ч., о чем свидетельствует его подпись и расшифровка подписи, указанные на письме.

10.10.2023 письмом № 281 Заказчик посредством Единой информационной системы направил Подрядчику решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 280.

До вступления решения в силу нарушения условий Контракта Подрядчиком не были

устранены, доказательства обратного ООО «Витим» не представлены.

С учетом вышеизложенных обстоятельств, Комиссия приходит к выводу об отсутствии намерения Подрядчика исполнять Контракт в соответствии с его условиями и в сроки, предусмотренные Контрактом.

Комиссией проведен анализ Единой информационной системы с целью установления иных заключенных ООО «Витим» контрактов. Так, помимо настоящего Контракта, Обществом 26.12.2022 был заключен государственный контракт с государственным казенным учреждением Республики Бурятия «Управление капитального строительства правительства Республики Бурятия» (далее – Государственный заказчик) на выполнение работ по проектированию и строительству объекта «Государственное бюджетное учреждение здравоохранения «Еравнинская центральная районная больница» Поликлиника», номер извещения – 0102200001622004949.

По данному контракту Государственный заказчик также направил в антимонопольный орган обращение о включении ООО «Витим» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), по результатам рассмотрения обращения 19.09.2023 Комиссия Бурятского УФАС России приняла решение № 003/10/104-678/2023 о включении сведений об Обществе, его учредителе и директоре в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сроком на два года. Кроме того, как следует из материалов по вышеуказанному обращению, Общество ранее не имело опыта исполнения государственных контрактов в сфере строительства объектов государственной и муниципальной собственности. В качестве подтверждения опыта был представлен договор на строительные работы по объекту частной собственности, который в настоящее время проверяется правоохранительными органами на предмет достоверности, поскольку указанный документ позволил ООО «Витим» стать победителем в нескольких процедурах закупок.

Также следует отметить, что согласно информации, отраженной в Единой информационной системе, сведения об ООО «Витим» ранее дважды включены в реестр недобросовестных поставщиков (реестровые записи от 22.09.2023, 06.10.2023).

Комиссия, исследовав фактические обстоятельства дела и представленные материалы (информацию), приходит к выводу о виновности ООО «Витим» в ненадлежащем исполнении своих обязательств, при исполнении Контракта Общество проявило недобросовестное поведение по отношению к Заказчику: не исполнены в полной мере принятые обязательства по Контракту, промежуточные сроки выполнения работ значительно нарушены, выплаченный Заказчиком аванс не отработан в полном объеме.

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 непреотвратимым, 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 непредотвратимость (определение Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2015 № 306-ЭС14-7853 по делу № А65-29455/2013).

Безусловных и убедительных доказательств, свидетельствующих о невозможности Подрядчиком осуществить работы в соответствии с условиями Контракта либо доказательства того, что невозможность исполнения Контракта стала следствием непреодолимой силы, противоправных действий третьих лиц, ООО «Витим» не представлено.

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 «Витим» не исполнены надлежащим образом обязанности, предусмотренные Контрактом в отсутствие обстоятельств непреодолимой силы и объективно препятствующих причин, что однозначно свидетельствует о наличии в действиях ООО «Витим» 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 «Витим», выразившееся в неисполнении принятых на себя обязательств, а также обращение Заказчика, произведя анализ документов, всесторонне исследовав 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 «Витим» ИНН 0326553339 (юридический адрес: 670017, Республика Бурятия, г. Улан-Удэ, ул. Банзарова, д. 24, офис 2), его учредителе и директоре Дашицыренове Солбоне Чимитовиче ИНН 030502270105 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.