

Заключение по делу №018/10/5-860/2023

10 ноября 2023 года г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике по рассмотрению жалоб на нарушение процедуры проведения торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия Удмуртского УФАС России) в составе:

председатель Комиссии: <...>. – врио руководителя управления;

члены Комиссии: <...>. – старший государственный инспектор отдела контроля закупок, <...>. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля закупок, кворум соблюден,

рассмотрев дело №018/10/5-860/2023 по обращению АУК УР «Государственный цирк Удмуртии» (далее – Заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении ООО «Строительный расчет» (ИНН 1832162238) в связи с принятием заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по итогам проведения электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по переустройству зоны «В» производственного корпуса «Комплекса цирка и гостиницы в г. Ижевске» под «Школу креативных индустрий со студией звукозаписи и современной электронной музыки и студии фото и видео производства» (номер извещения в ЕИС – 32312466802, далее – Аукцион),

на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 08.11.2023

в присутствии:

представителя Заказчика АУК УР «Государственный цирк Удмуртии»: <...> (доверенность от 08.11.2023 б/н),

в отсутствие:

ООО «Строительный расчет» (далее – Общество), уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

на заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 10.11.2023

в присутствии:

представителя Заказчика АУК УР «Государственный цирк Удмуртии»: <...> (доверенность от 08.11.2023 б/н),

в отсутствие:

ООО «Строительный расчет» (далее – Общество), уведомленного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения настоящего дела,

у с т а н о в и л а:

В Удмуртское УФАС России на основании части 2 статьи 5 Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами

юридических лиц» (далее – Закон о закупках) 31.10.2023 (вх.№8143-ЭП/23) поступило обращение Заказчика о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении Общества в связи с принятием заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по итогам проведения электронного аукциона.

На заседании Комиссии представитель Заказчика пояснил, что на основании заключенного контракта Общество взяло на себя обязательства по выполнению строительно-монтажных работ по переустройству комплекса цирка и гостиницы, в соответствии с техническим заданием в срок до 01.10.2023. Однако, на момент принятия решения об одностороннем отказе строительно-монтажные работы не выполнены, акт выполненных работ в адрес Заказчика не поступал.

07.06.2023 Заказчик разместил в Единой информационной системе извещение о проведении аукциона.

В соответствии с итоговым протоколом поступило три заявки на участие, победителем признано ООО «Строительный расчет».

25.10.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с неисполнением Обществом условий контракта.

Комиссия Удмуртского УФАС России, рассмотрев заявление Заказчика, письменные и устные пояснения лиц, участвующих в деле, осуществив проверку факта уклонения участника закупки от заключения договора, установила следующее.

В соответствии с частью 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договора, а также поставщиках (исполнителях, подрядчиках), с которыми договоры по решению суда расторгнуты в связи с существенным нарушением ими договора.

Антимонопольный орган вправе принять решение о включении в Реестр недобросовестных поставщиков сведений об участнике закупки, уклонившимся от исполнения договора только в случае, если в ходе рассмотрения дела подтвердится недобросовестность поведения такого участника, намеренное его уклонение от заключения договора.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в неправомерном нарушении положений Закона о закупках.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлениях от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного понуждения должны применяться с учётом характера совершенного правонарушения, размера причинённого 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 защищаемым Конституцией

Российской Федерации целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

С учётом изложенного, при рассмотрении вопроса о признании участника закупки уклонившимся от исполнения договора уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дать оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

В соответствии с ч. 2 ст. 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 Закона о закупках, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Таким образом, закупочная деятельность Заказчика регулируется Положением о закупке товаров, работ, услуг автономного учреждения культуры Удмуртской Республики «Государственный цирк Удмуртии», утв. Протоколом от 18.10.2021 №8 Наблюдательного совета (далее – Положение).

Так, на основании Положения, закупочной документации Заказчика, Закона о закупках между Заказчиком и ООО «Строительный расчет» был заключен договор №349-23/08-01 от 09.08.2023 на выполнение строительно-монтажных работ, в соответствии с техническим заданием.

Согласно п. 5.1.1 договора Подрядчик обязан качественно, своевременно, и в полном объеме выполнить работы, являющиеся предметом договора.

Срок выполнения работ определен п. 3.2 договора – с момента подписания договора по 01.10.2023 (включительно).

В соответствии с п. 4.1 договора по окончании выполнения работ Подрядчик обязан направить Заказчику письменное уведомление о готовности работ к сдаче. Подрядчик представляет результаты работ вместе с актами сдачи-приемки работ с приложением документов, подтверждающих их выполнение.

При этом, договором также предусмотрена выплата аванса в размере 50% от цены договора в размере 3 033 650,00 рублей.

Во исполнение требований п. 2.3 договора Заказчиком платежным поручением от 14.08.2023 №326897 был перечислен аванс в размере, указанном в договоре.

На основании представленных графиков производства работ (раздел 3 Технического задания) Подрядчик в августе должен был выполнить работы по демонтажу, заливку стяжки, устройству перегородок и коробов, установке лотков, прокладке кабелей; в сентябре – оштукатуриванию стен, шпаклеванию стен, покраске стен, устройству линолеума, керамогранита, установке окон, дверей и т.д.; в октябре – работы по облицовке стен, покраске потолков, утеплению фасада и др. (графики имеются в материалах дела).

23.08.2023 Заказчик направлял в адрес Подрядчика письмо с указанием на то, что

работы на объекте не ведутся, работы по демонтажу выполнены не в полном объеме.

В ответ на указанное письмо Общество 23.08.2023 направило ответ, согласно которому работы не ведутся в связи с проблемами переноса электрощита вентиляции, 24.08.2023 электрик произведет перенос электрощита.

Опровергая довод Общества о производстве работ на объекте, Заказчик направил 24.08.2023 письмо об отсутствии электрика, работы по прокладке кабеля не производились.

В связи с несоблюдением графика производства работ, Заказчик 22.09.2023, 25.09.2023 требует предоставить откорректированный план производства работ (график).

При этом, 05.10.2023 Заказчиком был составлен акт об отсутствии работников подрядной организации на объекте №1.

07.10.2023 Общество направило Заказчику письмо, согласно которому во время производства работ были выявлены работы, не учтенные в смете, либо требовалось заменить материал.

При этом, каких-либо доказательств, подтверждающих реальную необходимость выполнения таких работ не представил.

Отвечая на указанные письма (от 07.10.2023) Заказчик в письме от 10.10.2023 указал, что изменения по производству работ вносились в журнал авторского надзора и журнал производства работ.

25.10.2023, 31.10.2023 заказчик выставил требование об уплате штрафа (пеней).

25.10.2023 Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения договора.

Комиссия изучив представленные документы и пояснения, а также учитывая изложенные обстоятельства по делу, пришла к выводу о наличии оснований для включения Общества в реестр недобросовестных поставщиков, поскольку ООО «Строительный расчет» не исполнило взятые на себя обязательства по договору, работы не выполнило.

Кроме того, в адрес антимонопольного органа Общество не привело мотивированной позиции, опровергающей доводы Заказчика, а также не представило документы, свидетельствующие о реальной невозможности исполнить обязательства по договору в полном объеме.

Также Комиссией отмечено и то обстоятельство, что Заказчиком был выплачен аванс согласно п. 2.3 договора в размере более чем 3 млн. рублей, однако ни один из этапов (по представленному графику) работ не был передан Заказчику в соответствии с п. 4.1 договора по акту приема-передачи, фактически работы остановились на этапе демонтажа объекта, которые также не сданы Заказчику в соответствующем порядке.

Руководствуясь статьей 5 Федерального закона от 18.07.2011

№ 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», Приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13, Комиссия Удмуртского УФАС России,

з а к л ю ч и л а:

1. Основания для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков в отношении ООО «Строительный расчет» (ИНН 1832162238) в связи с принятием заказчиком решения об одностороннем отказе от исполнения контракта по итогам проведения электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по переустройству зоны «В» производственного корпуса «Комплекса цирка и гостиницы в г. Ижевске» под «Школу креативных индустрий со студией звукозаписи и современной электронной музыки и студии фото и видео производства» (номер извещения в ЕИС – 32312466802) установлены.

2. Направить копию настоящего заключения в ФАС России для принятия решения о включении либо отсутствии оснований для включения сведений об ООО «Строительный расчет» (ИНН 1832162238) в реестр недобросовестных поставщиков.

В соответствии с частью 6 статьи 5 Закона о закупках включение сведений об участнике закупки, уклонившемся от заключения договора, о поставщике (исполнителе, подрядчике), с которым договор расторгнут в связи с существенным нарушением им договора, в реестр недобросовестных поставщиков или содержание таких сведений в реестре недобросовестных поставщиков может быть обжаловано заинтересованным лицом в судебном порядке.