

ЗАКЛЮЧЕНИЕ по делу № 077/10/5-8443/2024 о проверке сведений необходимости включения в реестр недобросовестных поставщиков 26.06.2024 г. Москва Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе: рассмотрев обращение о проведении проверки по факту расторжении ОАО «РЖД» договора с ООО «Элит Строй», поданное в соответствии со ст. 5 Федерального закона от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Закон о закупках), Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее — Постановление №1211), УСТАНОВИЛА: В Московское УФАС России поступило обращение ОАО «РЖД» (далее — Заказчик) о включении сведений в отношении ООО «Элит Строй» (далее — Общество, Подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением договора, заключенного по результатам открытого конкурса в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на право заключения договора на выполнения строительно-монтажных работ на объекте Московской дирекции инфраструктуры (контракт № 669/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 от 19.07.2023). Комиссия Московского УФАС России в результате осуществления проверки сведений, представленных ОАО «РЖД», установила следующее. Закон о закупках устанавливает общие принципы закупки товаров, работ, услуг и основные требования к закупке товаров, работ, услуг юридическими лицами, указанными в части 2 статьи 1 Закона о закупках. Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, Законом о закупках, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 статьи 2 Закона о закупках правовыми актами, регламентирующими правила закупки. Закупочная деятельность Заказчика регламентируется положением о закупке товаров, работ, услуг для нужд ОАО «РЖД» (далее — Положение). На основании части 2 статьи 5 Закона о закупках в Реестр включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских 2024-29746 3 юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров. В соответствии с пунктом 9 (1) Правил ведения Реестра, установленных Постановлением № 1211, сведения о недобросовестном поставщике (исполнителе, подрядчике) не включаются в реестр в случае, если в результате проведения проверки, выявлено, что надлежащее исполнение договора оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными

государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, 2023-44101 3 граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (исполнителя, подрядчика) от исполнения договора по причине введения в отношении заказчика указанных санкций и (или) мер ограничительного характера. По результатам закупочной процедуры между ОАО «РЖД» и ООО «Элит Строй» заключен Договор № 669/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 от 19.07.2023 на выполнения строительно-монтажных работ на объекте Московской дирекции инфраструктуры (далее – Договор). Согласно п. 6.1. Договора: «Сроком начала выполнения Работ по настоящему Договору является дата подписания Сторонами настоящего Договора. Срок окончания выполнения Работ по настоящему Договору - 29 декабря 2023 года.». В соответствии с п. 18.1 Договора Заказчик вправе расторгнуть настоящий Договор (отказаться от исполнения настоящего Договора) до завершения Работ без возмещения Подрядчику убытков, расходов в случаях: задержки Подрядчиком начала выполнения Работ более чем на 30 (тридцать) календарных дней по причине или обстоятельствам, независящим от Заказчика; вследствие признания нецелесообразным дальнейшего выполнения Работ по вине Подрядчика; невыполнения Подрядчиком Календарного графика производства Работ более чем на 30 (тридцать) календарных дней; 2024-29746 4 неоднократных нарушений Подрядчиком условий настоящего Договора и неисполнения указаний представителя Заказчика, направленных Подрядчику в форме предписания или записи в журналах производства Работ; несоблюдения Подрядчиком строительных норм и правил в части качества выполняемых Работ; выявления дефектов и Работ, выполненных с отступлением от проектно-сметной документации, без согласования таких отступлений с представителем Заказчика; при остановке Подрядчиком производства Работ на срок более 30 (тридцать) календарных дней по независящим от Заказчика причинам; неоднократных грубых нарушений проектно-сметной документации, правил ведения строительства и выполнения отдельных видов Работ; не устранения недостатков Работ в срок более чем 2 (два) месяца, с даты проведения экспертизы недостатков выполненных Работ согласно пункту 19.3 настоящего Договора; несоблюдения Подрядчиком или субподрядными организациями, привлекаемыми Подрядчиком, требований пожарной безопасности, охраны окружающей среды, санитарных нормативов и уровня шума, выявленных надзорными и контролирующими органами исполнительной власти; прекращения действия свидетельства о допуске к видам работ, которые оказывают влияние на безопасность Объектов капитального строительства, выданного Подрядчику; объявления Подрядчика банкротом в установленном законом порядке, наложения ареста на его имущество и блокирования расчетных счетов, введения внешнего управления; не предоставления Подрядчиком информации, указанной в подпункте 4.3.35 настоящего Договора; повреждения (порчи) Подрядчиком, либо привлеченными им третьими лицами инженерных коммуникаций (в том числе устройств СЦБ, связи, электроснабжения), сооружений и устройств железнодорожного пути, подвижного состава, а также иного имущества Заказчика, расположенного в пределах территории, на которой производятся Работы в рамках настоящего исполнения настоящего Договора. На основании п. 20.5 Договора Сторона, решившая расторгнуть настоящий Договор (отказаться от исполнения настоящего Договора)

в одностороннем порядке, направляет письменное уведомление об этом другой Стороне не позднее, чем за 30 (тридцать) календарных дней до даты предполагаемого расторжения настоящего Договора. Настоящий Договор считается расторгнутым с даты, указанной в уведомлении о расторжении настоящего Договора. 2024-29746 5 15.02.2024 вышеуказанное уведомление направлено заказным письмом в адрес Общества посредством АО «Почта России». Обществом 21.02.2024 получено вышеуказанное уведомление. Представитель Заказчика на заседании Комиссии Управления пояснил, что в связи с нарушением календарного графика выполнения работ за сентябрь 2023 г. в адрес ООО «Элит Строй» направлена претензия от 10 октября 2023 г. № ИСХ12363/МОСК ДИ на сумму 651 012 рублей о невыполнении Работ и оплате неустойки. В связи с отсутствием оплаты по данной претензии по истечении 30 календарных дней, Заказчик инициировал взыскание неустойки в судебном порядке. По итогам рассмотрения искового заявления о взыскании неустойки по Договору вынесено решение Арбитражного суда г. Москвы в пользу ОАО «РЖД». Заказчиком в связи с систематическими нарушениями Подрядчиком условий Договора направлены письма о представлении планируемого объема и стоимости выполненных работ в октябре, ноябре и декабре 2023 г. (письма от 17 октября 2023 г. №ИСХ-943 МДИСЗ, от 22 ноября 2023 г. №ИСХ-1064 МДИСЗ, от 12 декабря 2023 г. №ИСХ-1120 МДИСЗ). Ответы на данные письма Подрядчиком не направлены. Согласно акту выполненных работ формы КС-2 и справке о стоимости выполненных Работ и затрат формы № КС-3 от 30 января 2024 г. по состоянию на 30 декабря 2023 г. Исполнителем выполнена часть Работ только по главе 1 Календарного графика «Подготовка территории строительства» на общую сумму 19 647 501 46 рублей без учета НДС. В связи с вышеизложенным, Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от Исполнения Контракта. Представитель Общества на заседании Комиссии Управления пояснил, что в связи с нарушением процедуры проведения торгов, Подрядчик был вынужден обратиться в Московское УФАС России с соответствующей жалобой, которая признана антимонопольным органом частично обоснованной на основании Решения от 01 июня 2023г. по делу № 077/07/00-6873/2023. Также 01 июня 2023г. Заказчику вынесено Предписание УФАС России устранить нарушения при проведении открытого конкурса: определить новую дату рассмотрения заявок и подведения итогов Закупки, провести пересмотр заявок на участие в Закупке. 30 июня 2023г. указанное Предписание исполнено Заказчиком. Согласно протоколу подведения итогов №669/ОКЭ-ЦДИ ЦП/23 (лот 1) Подрядчик признан победителем открытого конкурса. В связи с устранением нарушений, допущенных при проведении конкурсных процедур, срок подписания Договора был сдвинут на 2 месяца, но при этом срок окончания выполнения Работ по договору скорректирован не был. Получив проектную документацию в августе 2023г. для получения акта2024-29746 6 допуска на выполнение работ, Подрядчик разрабатывал и согласовывал проект производства работ (далее — ППР) для чего обращался в Московский инженерный центр административно-хозяйственного центра Московской железной дороги – филиала ОАО «РЖД» (МИЦ ОАО «РЖД»). Следовательно, Подрядчик мог в полной мере приступить к выполнению работ на объекте только после согласования заказчиком ППР. В связи с длительным согласованием ППР, о чем указано в письме ОАО «РЖД» №13498/МОСКДИ от 01.12.2023г. основной этап выполнения работ Подрядчик выполнял в крайне неблагоприятных погодных условиях отрицательных температур, в которые разработка траншеи была затруднена, а укладка кабеля невозможна, и при возникновении возможности незамедлительно нарастил темпы работ, и выполнил

переустройство трассы кабелей на Объекте – «Участок Жудилово – Рассуха, 1 путь, 106 км пк 1 – 118 км пк 10». Кроме того, получив документацию для разработки ППР Подрядчик провел анализ рыночной стоимости работ и материалов, в результате чего было установлено, что фактические затраты существенно превышают сметную стоимость работ по Договору в связи с чем, в дальнейшем, письмом №16/10-1 от 16.10.2024г. Подрядчик обратился к Заказчику об исключении части работ. По итогам этого обращения, на проведенном совместном совещании 23.10.2023г. при участии исполнительного директора ООО «ЭЛИТ СТРОЙ» Сазонова А. А. было принято решение об исключении объемов работ по ремонту искусственных сооружений, устройству дорог на 109,111 км на участке ЖудиловоРассуха 106 км пк 1-111 км пк 1 и сопутствующих работ. Протокол совещания Подрядчику предоставлен не был. В дальнейшем от Филиала ОАО РЖД Московской дирекции инфраструктуры получено письмо исх.№-12557/МОСК ДИ «о заключении дополнительного соглашения, в ответ на которое ООО «ЭЛИТ СТРОЙ» выразило согласие письмом исх. №22/11-2 от 22.11.2023г. в связи с чем Подрядчик добросовестно полагал, что стороны пришли к соглашению, т.к. Договор был подписан именно Московской дирекцией инфраструктуры – филиала ОАО «РЖД». Однако, в дальнейшем дополнительное соглашение в адрес ООО «ЭЛИТ СТРОЙ» так и не поступило. На совещании, проведенном 01.03.2024г. представители службы Заказчика сообщили Подрядчику, что дополнительное соглашение не было согласовано Центральной дирекцией инфраструктуры. Изучив представленные материалы, а также выслушав пояснения представителей Заказчика, Общества, Комиссией Управления установлено, что Подрядчиком совершались активные действия, направленные на соблюдение условий Договора, тем самым явно выражая намерение к его исполнению. 2024-29746 7 Следует отметить, что при рассмотрении вопроса о наличии у Заказчика оснований для включения хозяйствующего субъекта в реестр недобросовестных поставщиков, с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом Заказчика от исполнения контракта, антимонопольный орган обязан не только убедиться в наличии оснований для расторжения контракта и соблюдении порядка его расторжения заказчиком, но и установить недобросовестный характер действий поставщика (подрядчика, исполнителя), что предполагает отсутствие у последнего реального намерения исполнить контракт надлежащим образом и в установленные сроки. Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. В рассматриваемом случае Комиссия Управления полагает, что обстоятельства дела в совокупности с представленными доказательствами не свидетельствуют о том, что действия Исполнителя направлены на умышленное несоблюдение условий Договора. По общему правилу при привлечении лица к публично-правовой ответственности государственным органом должна быть установлена вина этого лица в нарушении закона. В то же время такая вина не установлена. Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица, выразившееся в намеренном ненадлежащем исполнении контракта.

Обстоятельств, подтверждающих намеренное ненадлежащее исполнение Подрядчиком условий Договора, Комиссией Управления не установлены. Таким образом, руководствуясь статьей 5 Закона о закупках, постановлениями Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 331 «Об утверждении положения о Федеральной антимонопольной службе», от 22.11.2012 № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках», приказом ФАС России от 18.03.2013 № 164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом о закупках», Комиссия Управления 2024-29746 8 ЗАКЛЮЧИЛА: Не рекомендовать включение сведений об ООО «Элит Строй» (ИНН: 7723487251) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Законом о закупках.