

Заявитель:

АО «Ч»

Единственный подрядчик:

ООО «Р»

Дело № 023/10/5-350/2024

РЕШЕНИЕ

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков

05 февраля 2024 года г. Краснодар

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению жалоб на действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов № 2 (далее – Комиссия) в составе:

председатель комиссии:

– заместитель руководителя Управления;

члены комиссии:

- начальник отдела контроля органов власти Управления;

- специалист 1 разряда отдела контроля органов власти Управления;

с участием посредством видеоконференцсвязи представителя ООО «РЬ» , представителя АО «Ч» ,

рассмотрев заявление акционерного общества «Черномортранснефть» (вх. № 2918-ЭП/24 от 26.01.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Р», с которым по результатам осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заключен контракт от 21.04.2023 № ЧТН-756/2023 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту 04-ТПР-002-022807 «РВС-3000 № 2 ЛПДС «Хадыженская». Реконструкция»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) поступило заявление акционерного общества «Ч» (вх. № 2918-ЭП/24 от 26.01.2024) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «РемСтройМонтажКубань», с которым по результатам осуществления закупки у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) заключен контракт от 21.04.2023 № ЧТН-756/2023 на выполнение строительно-монтажных работ по объекту 04-ТПР-002-022807 «РВС-3000 № 2 ЛПДС «Хадыженская». Реконструкция».

Информация о рассмотрении заявления размещена на официальном сайте Краснодарского УФАС России www.krasnodar.fas.gov.ru.

Рассмотрение заявления состоялось 05 февраля 2024 года в 12 часов 30 минут (мск) посредством видеоконференцсвязи.

Комиссия Краснодарского УФАС России при рассмотрении сведений, установила следующее.

Заключен контракт от 21.04.2023 № ЧТН-756-2023 по Объекту 04-ТПР-002-022807 «РВС-3000 № 2 ЛПДС «Хадыженская». Реконструкция» (подписание актов по форме КС-11 – 14.11.2023 и КС-14 – 30.11.2023) на выполнение строительно-монтажных работ стоимостью 206 490 025,45 рублей с учётом НДС.

Согласно пунктам 1, 2 статьи 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации предоставленное данным кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ

от договора (исполнения договора) может быть осуществлено уполномоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора).

Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено данным кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

Право на односторонний отказ стороны от исполнения контракта предусмотрено пунктом 34.2 контракта, согласно которому уведомление об одностороннем отказе от исполнения Контракта или его части по основаниям, оговоренным в пункте 34.1, вручается Подрядчику не менее чем за 20 (двадцать) календарных дней до предполагаемой даты расторжения Контракта с указанием в уведомлении об одностороннем отказе от исполнения Контракта или его части даты расторжения Контракта или его части.

Письмом № ЧТН-01-37-06-04/34677 от 14.12.2023 (почтовый идентификатор 80091791332681) в адрес Подрядчика ООО «Р» направлено уведомление об отказе от исполнения Контракта в одностороннем порядке с указанием даты расторжения - 20 календарных дней с даты вручения. Дата вручения уведомления об отказе от исполнения контракта в одностороннем порядке – 19.12.2023. Дата расторжения контракта – 09.01.2024.

Порядок включения информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) установлен статьей 5 Федерального закона «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» от 18.07.2011 № 223-ФЗ (далее - Закон о закупках) и постановлением Правительства РФ от 22 ноября 2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

Согласно части 2 статьи 5 Закона о закупках в реестр недобросовестных поставщиков 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 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - Положение о закупке).

В силу части 2 статьи 2 Закона о закупках Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок определения и обоснования начальной (максимальной) цены договора, цены договора, заключаемого с единственным поставщиком (исполнителем, подрядчиком), включая порядок определения формулы цены, устанавливающей правила расчета сумм, подлежащих уплате заказчиком поставщику (исполнителю, подрядчику) в ходе исполнения договора (далее - формула цены), определения и обоснования цены единицы товара, работы, услуги, определения максимального значения цены договора, порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупке товаров, работ, услуг ПАО «Т», утвержденное решением Совета директоров ПАО «Т» от 05 апреля 2019 года (далее - Положение о закупке).

Контракт между АО «Ч» и ООО «Р» от 21.04.2023 № ЧТН-756-2023 заключен в порядке пункта 11.1.19 Положения о закупке, согласно которому заказчик, организатор закупки в исключительных случаях, руководствуясь принципами, предусмотренными Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ, при необходимости осуществляет закупку товаров, работ, услуг у единственного поставщика (исполнителя,

подрядчика) если осуществляется закупка товаров, работ, услуг, являющихся предметом договора, расторгнутого заказчиком в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств поставщиком (исполнителем, подрядчиком).

Политические или экономические санкции, меры ограничительного характера в отношении АО «Ч» введены.

Вместе с тем, Закон о закупках не содержит безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Согласно правовой позиции, выраженной в постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П по смыслу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации, введение ответственности за правонарушение и установление конкретной санкции, ограничивающей конституционное право, исходя из общих принципов права, должно отвечать требованиям справедливости, быть соразмерным конституционно закрепляемым целям и охраняемым законным интересам, а также характеру совершенного деяния.

Применяемые государственными органами санкции должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

В силу части 3 статьи 17, части 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации исходящее из принципа справедливости конституционное требование соразмерности установления правовой ответственности предполагает в качестве общего правила ее дифференциацию в зависимости от тяжести содеянного, размера и характера причиненного ущерба, степени вины правонарушителя и иных существенных обстоятельств, обуславливающих индивидуализацию при применении взыскания.

Внесение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры закупки обязательств.

При этом одним из последствий такого включения (в качестве санкции за допущенное нарушение) может являться ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в процедурах по закупкам.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о включении единственного в реестр недобросовестных поставщиков уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться формальным установлением факта нарушения Закона о закупках, закупочной документации, положения заказчика о закупках товаров, работ, услуг, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущербу, нанесенному заказчику.

Учитывая, что включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о закупках, комиссия при принятии решения о включении либо не включении сведений об организации в реестр недобросовестных поставщиков не ограничивается формальной констатацией ненадлежащего исполнения участником закупки тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда Российской Федерации изложенной в Постановлении от 18.07.2008 №10-П, федеральный законодатель, обладая достаточной свободой усмотрения в определении конкретных видов государственного контроля (надзора), оснований, форм, способов, методов, процедур, сроков его проведения, состава мер государственного принуждения, применяемых по итогам контрольных мероприятий, а также конкретного порядка финансового обеспечения, вместе с тем связан общими конституционными принципами организации системы органов государственной власти, а осуществляемое им регулирование должно соответствовать юридической природе и характеру общественных отношений, складывающихся в сфере государственного контроля (надзора), вводимые же ограничения прав и свобод граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью, - быть соразмерными конституционно значимым целям и во всяком случае не создавать препятствий их экономической самостоятельности и инициативе.

В рамках исполнения Контракта, подрядчиком заключены и согласованы договоры субподряда:

- 1) № 4/2023 от 25.06.2023 с ООО «Г» на предоставление услуг по обращению с отходами;
- 2) № 982-ИЛ/23 от 26.04.2023 с ООО «Н» на проведение испытаний строительных материалов;

3) № 4ТН-756-СУБ-2023 от 29.06.2023 с ООО «С» на выполнение строительных работ при строительстве, реконструкции, ремонте объектов организаций системы «Т».

На текущий момент заказчиком подписано КС-2, КС-3 на сумму 16776113,77 руб.

Рассмотрев в совокупности представленные АО «Ч» и ООО «Р» документы, сведения и пояснения, оценив обстоятельства дела, комиссия приходит к выводу об отсутствии достаточных доказательств и сведений, подтверждающих умышленное недобросовестное поведение ООО «Р», связанное с нарушением сроков выполнения работ.

В рассматриваемом случае комиссия не имеет достаточных оснований для включения сведений в отношении ООО «Р» в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, комиссия Краснодарского УФАС России, руководствуясь ст. 5 Закона о закупках, 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»,

РЕШИЛА:

Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Р» (ИНН: , ОГРН:) в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Решение может быть обжаловано в Арбитражный суд Краснодарского края в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Председатель комиссии

Члены комиссии

2024-3287