

Заказчику –

Администрация Арсеньевского
городского округа

ул. Ленинская, д. 8, г. Арсеньев,
Приморский край, 692337

ООО «Дальневосточная
строительная компания»

ул. Ленина, д. 22, г. Дальнереченск,
Приморский край, 692132

Р Е Ш Е Н И Е РНП № 25-46/04-2024

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

20 февраля 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:

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

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

рассмотрев обращение Администрации Арсеньевского городского
округа о включении сведений об ООО «Дальневосточная строительная
компания» в реестр недобросовестных поставщиков,

в присутствии:

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

от ООО «Дальневосточная строительная компания»: <...> – представитель по доверенности,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Приморскому краю поступило обращение Администрации Арсеньевского городского округа о включении сведений об ООО «Дальневосточная строительная компания» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с тем, что Заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта на выполнение работ по строительству автомобильной дороги на объекте: «Проезды к земельным участкам в жил массиве в районе ул. Пограничная, ул. 25 лет Арсеньеву, ул. Партизанская в г. Арсеньеве» (извещение № 0120300004423000052).

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.

20.12.2021 Заказчиком размещено извещение № 0120300004423000052 о проведении электронного аукциона на выполнение работ по строительству автомобильной дороги на объекте: «Проезды к земельным участкам в жил массиве в районе ул. Пограничная, ул. 25 лет Арсеньеву, ул. Партизанская в г. Арсеньеве».

Согласно протоколу подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 31.07.2023 № ИЭА1 победителем было признано ООО «Дальневосточная строительная компания».

11.08.2023 года между Администрацией Арсеньевского городского округа (далее – Заказчик) и ООО «Дальневосточная строительная компания» (далее – Подрядчик) был заключен государственный контракт № 0120300004423000052_88114 на выполнение работ по строительству автомобильной дороги на объекте: «Проезды к земельным участкам в жил массиве в районе ул. Пограничная, ул. 25 лет Арсеньеву, ул. Партизанская в г. Арсеньеве» (далее – Контракт).

В соответствии с пунктом 1.1. Контракта, Подрядчик принял на себя обязательства на выполнение работ по строительству автомобильной дороги на объекте: «Проезды к земельным участкам в жилмассиве в районе ул. Пограничная, ул. 25 лет Арсеньеву, ул. Партизанская в г. Арсеньеве» (далее – работы, объект) в сроки, предусмотренные Контрактом, в соответствии с описанием объекта закупки (Приложение № 1 к Контракту), сметой контракта (Приложение № 2 к Контракту),

проектной документацией (Приложение № 4 к Контракту) с учетом графика выполнения строительно-монтажных работ (Приложение № 3 к Контракту).

В соответствии с пунктом 5.1. Контракта, срок выполнения работ: с 08 сентября 2023 года по 09 октября 2023 года, в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ (Приложение № 3 к настоящему Контракту).

Согласно отчету строительного контроля ООО «ДОКА», за период с 01.09.2023 по 30.09.2023 в нарушение пункта 4.1.12 на месте производства работ отсутствует общий журнал работ.

Согласно предписания строительного контроля ООО «ДОКА» об устранении нарушений правил производства строительно-монтажных работ от 07.12.2023 № 2-12/23, производство работ по отсыпке слоев дорожной одежды из фракционного щебня автомобильной дороги выполнялось без устройства выравнивающего слоя, в нарушение требований п. 4.9, п. 8.1 СП 48.13330.2019; п.5.1 СП 78.13330.2012; РД 1716/ПИР-РД, лист 18.

Предписания об устранении нарушений правил производство строительно-монтажных работ, направленные строительным контролем ООО «ДОКА», не исполнены в нарушение пункта 4.1.17 Контракта.

В нарушение пункта 4.1.19 по завершении работ по Контракту Подрядчиком в адрес Заказчика не предоставлен комплект исполнительной документации на все фактически выполненные работы.

Постоянное несоблюдение Подрядчиком графиков производства строительно-монтажных работ на протяжении всего срока строительства, отступление от проектной документации привели к неполной реализации проекта.

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 10.2. Контракта, расторжение Контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны Контракта от исполнения Контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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:

31.01.2024 Заказчиком было принято решение об одностороннем отказе.

13.02.2024 – дата расторжения контракта.

Помимо указанных Заказчиком обстоятельств, Комиссией установлено следующее.

В действующих нормативно-технических документах отсутствуют требования и характеристики материала «высевка щебня».

В связи с чем, Подрядчик письмом от 25.10.2023 исх. № 25.10А1 предложил Заказчику использовать щебень фракции 20-40 мм, который по своим свойствам и характеристикам отвечает функциональному назначению выравнивающего слоя согласно требованиям СП 34.13330.2012 и СП 78.13330.2012.

Вопреки доводу Заказчика о том, что Подрядчиком выравнивающий слой из высевок щебня не выполнен, данные работы для освидетельствования не предъявлялись; ООО «Дальневосточная строительная компания» представлен акт освидетельствования скрытых работ № 4 от 01.11.2023.

Заказчиком приняты и оплачены выполненные работы на сумму 19336461,49 рублей, что составляет 65% от общего объема, предусмотренного контрактом.

Материалами дела подтверждено совершение Подрядчиком действий, направленных на исполнение принятых на себя обязательств, выполнения работ, предусмотренных контрактом, которые приняты Заказчиком.

Заказчиком не представлено доказательств, свидетельствующих о намеренном уклонении Подрядчика от исполнения принятых на себя обязательств.

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 «Дальневосточная строительная компания» в реестр недобросовестных поставщиков.

Заместитель председателя комиссии: <...>

Члены комиссии:<...>

