

Заключение № 039/10/5-389/2024

Заявитель (Заказчик):

АО «Россети Янтарь»

ООО «СВТК-СТРОЙ»

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам проверки сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках, необходимых для включения в реестр недобросовестных поставщиков в соответствии с Федеральным законом от 18.07.2011 №223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

23 мая 2024 года № 039/10/5-389/2024 г. Калининград

Комиссия Калининградского УФАС России (далее – Комиссия) по проверке сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках), направляемых территориальным антимонопольным органом в федеральный орган исполнительной власти (ФАС России), уполномоченный на ведение Реестра недобросовестных поставщиков, в соответствии с Правилами, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211, в составе:

Ведущий заседание:

Члены Комиссии:

Калининградского УФАС России;

Калининградского УФАС России;

при участии представителей:

АО «Россети Янтарь»: по доверенности

ООО «СВТК-строй»,

рассмотрев заявление от 13.05.2024 (вх. № 3612/24) АО «Россети Янтарь» (ИНН 3903007130; далее – Заявитель), о включении сведений в отношении ООО «СВТК-СТРОЙ» (ИНН 6319208332; далее - ответчик) в реестр недобросовестных поставщиков, предусмотренный Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон о закупках), уклонившегося от исполнения договора с Заказчиком на оказание услуг по разработке рабочей документации и выполнение строительно-монтажных работ с поставкой оборудования по лоту «Объекты Приморского РЭС, лот под ключ 7.113лкз» (извещение № 32211424024 на официальном сайте Единой информационной системы в сфере закупок <http://zakupki.gov.ru/>),

УСТАНОВИЛА:

13.05.2024 в соответствии со статьей 5 Закона о закупках, Правилами направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 № 1211 (далее – Правила) в ФАС России поступило заявление (вх. № 3612/24) АО «Россети Янтарь», о включении сведений об ООО «СВТК-строй»

Закупочная деятельность Заказчика при проведении запроса котировок в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, регламентируется Законом о закупках, Единым стандартом закупок ПАО «Федеральная сетевая компания-Россети» (далее – Положение о закупках), документацией о закупке (далее – Документация), извещением о закупке.

Комиссия Калининградского УФАС России в результате осуществления проверки представленных Заказчиком документов, содержащих сведения, предусмотренные пунктами 2-4 Правил, установила следующее.

В соответствии с частью 5 статьи 4 Закона о закупках при осуществлении закупки на официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»

для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг (www.zakupki.gov.ru) размещается информация о закупке, в том числе извещение о закупке, документация о закупке, проект договора, являющийся неотъемлемой частью извещения о закупке и документации о закупке, изменения, вносимые в такое извещение и такую документацию, разъяснения такой документации, протоколы, составляемые в ходе закупки, а также иная информация, размещение которой на официальном сайте предусмотрено Законом о закупках и Положением о закупке.

Информация о проведении закупки (извещение № 32211424024) размещена 28.05.2022 г. в Единой информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» www.zakupki.gov.ru.

В соответствии с протоколом подведения итогов запроса котировок в электронной форме участниками которого могут быть субъекты малого и среднего предпринимательства № 32211424024-01 от 22.06.2022 на право заключения договора на разработку рабочей документации и выполнение строительно-монтажных работ с поставкой оборудования по лоту «Объекты Приморского РЭС, лот под ключ 7.113лз» победителем торгов было признано ООО «СВТК-строй».

Между АО «Россети Янтарь» и ООО «СВТК-строй» был заключён договор подряда № 7.113лз от 10.07.2022 г. (далее- Договор, Договор подряда)

1.

1.

1. Пунктами 9.2.3. и 9.2.5. Положения о закупках предусмотрено, что расторжение договора допускается по основаниям и в порядке, предусмотренном гражданским законодательством и договором, при этом в случае расторжения договора по решению суда, в связи с существенным нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) условий договора Заказчик направляет сведения о таком участнике (поставщике (исполнителе, подрядчике) в реестр недобросовестных поставщиков в порядке, предусмотренном действующим законодательством.

Согласно пункту 2.1. Договора, срок выполнения работ - 90 (девяносто) календарных дней с момента его подписания, в соответствии с Календарным планом выполнения работ (приложение №3 Договора).

Первый этап (проектно-изыскательские работы) 45 дней с момента подписания договора - до 24.08.2022г., второй этап (строительно-монтажные работы) - 45 дней с момента окончания срока выполнения работ по первому этапу - 10.09.2022г.

В нарушение положений, установленных разделами 2 и 3 Договора, Подрядчик своевременно не исполнил своих обязательств в соответствии с техническими заданиями документации и сроком установленным Календарным планом.

21.09.2022 в связи с неисполнением обязательств по Договору, Заказчиком в адрес Подрядчика была направлена претензия № ЯЭ/60/1470 (вручена адресату 13.10.2022).

26.10.2022 в адрес Подрядчика письмом № ЯЭ/60/1699 было направлено

соглашение о расторжении договора (вручено адресату 25.11.2022).

Поскольку Подрядчик не подписал соглашение о расторжении Договора и не предоставил ответа на предложение о расторжении Договора по соглашению сторон, Заказчик обратился в арбитражный суд с иском о расторжении Договора в судебном порядке (определение арбитражного суда Калининградской области №А21-15639/2022 от 27.12.2022).

11.12.2023 Арбитражным судом Калининградской области вынесено решение по делу № А21-15639/2022 о расторжении договора №7.113лкз от 10.07.2022 заключенного между АО «Россети Янтарь» и ООО «СВТК-СТРОЙ» и отказе АО «Россети Янтарь» в расторжении договора №7.113лкз от 10.07.2022 с 25.08.2022.

06.05.2024 постановлением Тринадцатого Арбитражного Апелляционного суда решение Арбитражного суда Калининградской области от 11.12.2023 по делу № А21-15639/2022 оставлено без изменения, апелляционная жалоба - без удовлетворения.

Подрядчик представил Комиссии пояснения от 21.05.2024 (вх. № 3872-ЭП/24) и от 22.05.2024 (вх. № 3949-ЭП/24) о причинах нарушения сроков выполнения Договора, об отсутствии с его стороны уклонения от исполнения договора, и что Подрядчиком предпринимались все возможные меры для его исполнения вплоть до подачи встречного искового заявления в Арбитражный суд Калининградской области в ходе рассмотрения дела № А21-15639/2022 к Заказчику о признании недействительным решения об одностороннем отказе от исполнения договора.

Нарушение сроков исполнения первого этапа (проектно-изыскательские работы) Договора Подрядчик пояснил несвоевременным получением исходных данных для разработки проекта предусмотренных разделом № 17 технических заданий к Договору от Заказчика, о чём может свидетельствовать переписка в период с 06.07.2022 до 15.08.2022 с Заказчиком о предоставлении необходимых исходных данных Подрядчику, а также проводимыми в этот период мероприятиями по частичной мобилизации (в т.ч. временный запрет на выезд за пределы Самарской области), объявленной Указом Президента Российской Федерации от 21.09.2022 № 647 и приказом военного комиссариата Самарской области от 21.09.2022 № 188 «Об объявлении мобилизации». В сложившейся ситуации, Обществом были предприняты меры для полного выполнения своих обязательств и завершения работ по объекту Заказчика, а именно в оперативном порядке были наняты сотрудники, проживающие на территории Калининградской области.

По условиям договора сбор необходимых для проектирования исходных данных осуществляется от имени Заказчика, и Подрядчик действует как лицо, уполномоченное Заказчиком.

В отсутствие документа, подтверждающего такие полномочия, Подрядчик был лишён права на представление интересов Заказчика и сбора исходных данных от имени Заказчика. Письмом от 27.07.2022 №22-167 Подрядчик запросил у Заказчика оформления соответствующей доверенности на право представления Заказчика в органах исполнительной власти с целью подачи и получения документов, касающихся разрешений на использование земельных участков под строительство ЛЭП которая была выдана Заказчиком и передана представителю Подрядчика только 22.09.2022, сама доверенность датирована 26.08.2022.

При этом, Подрядчик обратил внимание на то, что Заказчиком в ходе выполнения работ регулярно нарушались сроки согласования проектно-сметной документации.

Кроме того, Заказчиком в адрес Подрядчика были направлены письма №ЯЭ/60/1976 от 28.11.2022 и № ЯЭ/60/1746 от 31.10.2022 с просьбой о продолжении работ, а согласование проектно-сметной документации ответственными подразделениями Заказчика, осуществлялись и после направления Заказчиком соглашения о расторжении Договора № ЯЭ/60/1727 от 27.10.2022.

В силу изложенных обстоятельств, Подрядчик передал Заказчику разработанную проектно-сметную документацию письмами №22-500 от 14.12.2022, №530 от 26.12.2022 и №22-535 от 26.12.2022.

Согласно п. 10.3. Договора подряда приемка выполненных работ 1 этапа, осуществляется Заказчиком *в течение 5 (пяти) рабочих дней* с момента получения согласованной рабочей документации по объекту от Подрядчика. В указанный срок Заказчик обязан принять выполненные работы и подписать завизированные соответствующими районными электрическими сетями, осуществляющими технический надзор за объектом, Акты приема-передачи выполненных работ по первому этапу по объекту, либо направить Подрядчику мотивированный отказ от приемки работ по этапу.

Письмом № ЯЭ/60/61 от 19.01.2023 Заказчик уведомил Подрядчика о том, что в связи с неисполнением обязательств, 21.09.2022 в адрес Подрядчика направлена претензия № ЯЭ/60/1470, а также соглашение о расторжении договора (исх. № ЯЭ/60/1699 от 26.10.2022), и, так как в установленный срок Подрядчиком не были предприняты действия, свидетельствующие о намерении продолжить исполнение Договора, а проектно-сметная документация была направлена Подрядчиком уже после обращения Заказчика в арбитражный суд Калининградской области с требованием о расторжения Договора и после длительного нарушения срока, установленного Договором, данная документация не может быть принята Заказчиком.

Однако, в отсутствие четко сформулированного в письме исх. №ЯЭ/60/1699 от 26.10.2022 отказа Общества от исполнения Договора, Договор не может считаться расторгнутым в несудебном порядке, а обязательства сторон – прекратившимися (решение арбитражного суда Калининградской области по делу № А21-15639/2022 от 11.12.2023).

Следовательно, Заказчик в силу Договора подряда обязан был рассмотреть проектно-сметную документацию, соответственно до 21.12.2022 (включительно) и 09.01.2023 (включительно). В указанные сроки Заказчик не рассмотрел и не принял акты выполненных работ по первому этапу, мотивированный отказ от приемки работ также не направил Подрядчику.

Комиссия обращает внимание на то, что своим письмом № ЯЭ/60/61 от 19.01.2023 Заказчик подтверждает, что несмотря на нарушение сроков, установленных Договором, Подрядчиком была разработана и направлена в адрес Заказчика на согласование проектно-сметная документация (первый этап), а Заказчиком, соответственно, данная документация была получена.

Действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные Заказчиком сведения о Поставщике в соответствующий реестр без оценки добросовестности ее действий в каждом конкретном случае.

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков по существу является санкцией за недобросовестное поведение данного лица. 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.

Комиссия считает, что в рассматриваемом случае возможно применение по аналогии правовой позиции, сформулированной в Определениях Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 17.09.2012 № ВАС-11617/12, от 12.07.2013 № ВАС-8371/13, согласно которой включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является санкцией за недобросовестное поведение участника, выражающееся в намеренном и умышленном неисполнении своих договорных обязательств.

По смыслу действующего законодательства ведение реестра недобросовестных поставщиков призвано обеспечивать защиту заказчиков от действий (бездействия) недобросовестных поставщиков при заключении и исполнении договоров (контрактов). В то же время включение в реестр недобросовестных поставщиков 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 может являться ограничение прав лица на участие в течение установленного срока в закупках товаров, работ, услуг.

В соответствии с разъяснениями Конституционного Суда Российской Федерации, изложенными в постановлениях от 30.07.2001 № 13-П и от 21.11.2002 № 15-П, меры государственного принуждения 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 Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Исходя из представленных Комиссии пояснений и доказательств следует, что Подрядчик предпринимал меры для исполнения Договора с Заказчиком и не имел умышленного намерения уклониться от его исполнения.

Комиссия считает, что Подрядчик не совершал каких-либо действий направленных на уклонение от исполнения договора, а наоборот всеми способами пытался его исполнить, предпринимая все возможные для этого меры.

При вышеизложенных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, о том, что фактические обстоятельства дела и представленные Заказчиком доказательства, не свидетельствуют о доказанности в рассматриваемом случае умышленных

недобросовестных действий со стороны Подрядчика. Следовательно, правовые основания для включения сведений об ООО «СВТК-строй» в реестр недобросовестных поставщиков отсутствуют.

На основании изложенного Комиссия приняла

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об отсутствии оснований для направления в ФАС России сведений об участнике закупки ООО «СВТК-СТРОЙ», для включения в реестр недобросовестных поставщиков.

Ведущий заседание комиссии

Члены комиссии:

и

2024-2769