об отказе во включении сведений в реестр недобросовестных поставщиков

Администрация Копейского городского округа
456618, г. Копейск, ул. Ленина, д. 52

Муниципальное учреждение Копейского городского округа «Управление строительства»
456618, Челябинская область,

г. Копейск, пр. Ильича, д.6, пом. 2/2

ООО «Строительное транспортное предприятие Союз» (ООО «СТРОЙТРАНССОЮЗ»)

Генеральному директору, участнику ООО «СТРОЙТРАНССОЮЗ»
456618, г. Копейск, ул. Борьбы, 37

РЕШЕНИЕ № 074/10/104-3194/2022 (№ РНП-74-535/2022)

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 23 ноября 2022 года

В полном объеме решение изготовлено 28 ноября 2022 года

Комиссия по контролю в сфере закупок для государственных и муниципальных нужд Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии: <...>

Членов Комиссии: <...>

<...>

рассмотрев обращение Муниципального учреждения Копейского городского округа «Управление строительства», действующего от имени заказчика (Администрация Копейского городского округа) на основании переданных полномочий согласно соглашение № 3 от 12.02.2021, о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об ООО «СТРОЙТРАНССОЮЗ», о его участнике, генеральном директоре в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Детский сад на 220 мест по ул. Грибоедова, 15 в г. Копейске Челябинской области, в том числе проектно-изыскательские работы» (извещение № 0369300372021000011), при участии в заседании Комиссии в дистанционном режиме:

- представителей ООО «СТРОЙТРАНССОЮЗ» (общество, подрядчик) <...>, действующих на основании доверенностей от 25.10.2022 № 1, от 25.08.2022,

в отсутствие представителей Муниципального учреждения Копейского городского округа «Управление строительства» (далее – заказчик, МУ КГО «Управление строительства»), надлежащим образом уведомленного о месте и времени заседания Комиссии, в том числе публично, путем размещения информации в Единой информационной системе в сфере закупок на официальном сайте www.zakupki.gov.ru, и направившего ходатайство о рассмотрении обращения в отсутствие представителей МУ КГО «Управление строительства» (от 23.11.2022 № 29003-ж),

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с частью 4 статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе) в Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило обращение заказчика о включении сведений об ООО «СТРОЙТРАНССОЮЗ», о его участнике, генеральном директоре в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта, заключенного по результатам электронного аукциона на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Детский сад на 220 мест по ул. Грибоедова, 15 в г. Копейске Челябинской области, в том числе проектно-изыскательские работы» (извещение № 0369300372021000011) (далее – закупка, аукцион).

Согласно представленным документам 25.11.2021 заказчик и подрядчик заключили контракт на выполнение строительно-монтажных работ по объекту: «Детский сад на

220 мест по ул. Грибоедова, 15 в г. Копейске Челябинской области, в том числе проектно-изыскательские работы» по цене 167 645 933,00 рублей.

Как следует из содержания решения об одностороннем отказе от исполнения контракта, заказчик отказался от исполнения контракта в связи с крайне низкими темпами строительно-монтажных работ по строительству детского сада на 220 мест по ул. Грибоедова, 15 в г. Копейске Челябинской области, большим отставанием от графика выполнения работ (Приложение № 2 к контракту), что привело к срыву сроков строительства объекта и ввода его в эксплуатацию в установленные контрактом сроки.

Сведения о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены заказчиком в антимонопольный орган 16.11.2022.

Изучив представленные документы, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, пришла к следующим выводам.

Согласно части 9 статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Частью 8 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе, информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт был расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном настоящим Федеральным законом порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

При этом в силу части 2 статьи 104 Закона о контрактной системе в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов.

В соответствии с пунктом 14.2 контракта заказчиком предусмотрен односторонний порядок отказа стороны от исполнения контракта в качестве основания расторжения контракта.

Таким образом, контрактом предусмотрена возможность заказчика расторгнуть контракт в одностороннем порядке в соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе.

Согласно части 12.1. статьи 95 Закона о контрактной системе 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.

Согласно части 13 статьи 95 Закона о контрактной системе 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, информация о котором размещается заказчиком в единой информационной системе в течение пяти рабочих дней с даты расторжения контракта.

Так, заказчиком 01.11.2022 с использованием единой информационной системы сформировано решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, которое вступило в силу 14.11.2022.

Информация о расторжении контракта размещена в единой информационной системе в сфере закупок 16.11.2022 в разделе «информация об исполнении (расторжении) контракта».

Сведения об одностороннем отказе от исполнения контракта направлены заказчиком в антимонопольный орган 16.11.2022.

На дату заседания Комиссии антимонопольного органа, согласно сведениям, размещенным в единой информационной системе в сфере закупок, контракт считается расторгнутым.

При рассмотрении вопроса о включении общества в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) антимонопольным органом установлено

следующее,

Между заказчиком и ООО «СТРОЙТРАНССОЮЗ» 25.11.2022 заключен контракт № 370-2021 (далее – контракт).

Пунктом 1.1 контракта предусмотрено, что «1.1 «Заказчик» (далее – Заказчик) поручает, а «Подрядчик» (далее – Подрядчик) принимает на себя обязательства выполнить строительно-монтажные работы по объекту: «Детский сад на 220 мест по ул. Грибоедова, 15 в г. Копейске Челябинской области, в том числе проектно-изыскательские работы» (далее – Объект), предусмотренные Техническим заданием (Приложение №1 к Контракту)в объеме, согласно проектно-сметной документации (Приложение №6 к Контракту), в сроки, предусмотренные контрактом: в соответствии с графиком выполнения строительно-монтажных работ (Приложение №2 к Контракту), которые являются его неотъемлемой частью».

В соответствии с пунктом 1 статьи 766 Гражданского кодекса РФ (далее - ГК РФ) государственный или муниципальный контракт должен содержать условия об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы, сроках ее начала и окончания, размере и порядке финансирования и оплаты работ, способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

Согласно пункту 1 статьи 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

В соответствии с пунктом 2 статьи 702 ГК РФ к отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Пунктом 1 статьи 703 ГК РФ предусмотрено, что договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

Таким образом, к договору подряда для государственных и муниципальных нужд применяются общие нормы, регулирующие отношения по договору подряда.

В силу пункта 1 статьи 708 ГК РФ в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Таким образом, с учетом положений статей 702, 708, 766 ГК РФ существенными условиями государственного (муниципального) контракта являются предмет и сроки выполнения работ.

В пункте 4.1. контракта заказчиком указан срок выполнения работ:

«Срок выполнения работ: в соответствии с графиком выполнения строительно-

монтажных работ (Приложение №2 к Контракту) и детализированным Графиком выполнения строительно-монтажных работ (составленном в порядке, предусмотренном Контрактом, и по форме, установленной Приложением №2.1 к Контракту).

Начальный этап: с момента заключения контракта. Конечный этап: 31.10.2022».

Как следует из содержания решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта от 01.11.2022, дополнительным соглашением от 11.05.2022 № 2 к контракту в целях исключения возможности задержки строительных работ на объекте стороны предусмотрели возможность внесения аванса в размере не более 30 % от цены контракта. Заказчик оплатил аванс (платежные поручения №№ 96943, 97037 от 03.12.2021 и №№ 40918, 40927 от 12.05.2022). Строительная готовность объекта: «Детский сад на 220 мест по ул. Грибоедова, 15 в г. Копейске Челябинской области, в том числе проектно-изыскательские работы» на 01.11.2022 составляет 30%. Крайне низкие темпы строительно-монтажных работ, с большим отставанием от графика выполнения работ (Приложение № 2 к Контракту), привели к гарантированному срыву сроков строительства объекта и ввода его в эксплуатацию в установленные контрактом сроки. Учитывая социальную значимость возводимого объекта, а также общественные интересы при реализации государственной программы Челябинской области «Поддержка и развитие дошкольного образования в Челябинской области», заказчик принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 14.2 контракта, в соответствии со статьей 717 ГК РФ.

Пунктом 2 статьи 715 ГК РФ предусмотрено, что если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Согласно пункту 3 статьи 715 ГК РФ если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков.

Представители подрядчика на заседании Комиссии указали на отсутствие у общества намерения уклониться от исполнения контракта и пояснили, что мнение заказчика «низкие темпы строительно-монтажных работ по строительству детского сада» является субъективным, так как заказчику доподлинно известно, что в ходе выполнения работ подрядчик обращался в адрес заказчика о необходимости согласования:

- выполнить вынос ВЛ0, 4 кВ (высоковольтная линия) (письмо исх. № 3151 от 02.12.2021);

- забивки свай (динамические испытания пробных свай) (письма исх. № 3218 от 10.01.2022, исх№ 3229 от 19.01.2022, исх.№ 3238 от 21.01.2022);

- замена подбетонки на щебеночное основание или устройство ростверка цельным монолитом (письмо исх.№ 3278 от 17.02.2022);

- устройство кровли (проектные решения) (письмо исх. №3571 от 15.09.2022);

- устройство тамбуров (письмо исх. №3516 от 12.08.2022).

Представители подрядчика отметили, что проектно-сметной документацией предусмотрено выполнение работ силами заказчика, а именно:

1) система наружного электроснабжения;

2) наружные сети канализации;

3) наружные сети водоснабжения;

4) вынос существующей сети водоснабжения.

Однако данные виды работ заказчиком не выполнены. Об указанных обстоятельствах подрядчик проинформировал заказчика письмом исх. № 3618 от 17.10.2022. Ответа от заказчика не последовало.

Вместе с тем, согласно пояснениям подрядчика невыполнение заказчиком своих обязательств по контракту существенно влияет на ход выполнения работ подрядчиком на объекте в целом и ставит в зависимость последнего от действий (бездействий) заказчика.

Сторонами в материалы дела, помимо озвученной представителями общества переписки, представлены письма о необходимости корректировки сметной документации (от 01.02.2022 № 3253), о рассмотрении варианта применения лидирующих скважин (от10.02.2022 № 3267, от 11.02.2022 № 3322-ж), о замечаниях к проектной документации (от 06.07.2022 № 3450, от 19.07.2022 № 16722-ж), о согласовании кладки наружных стен и парапета (от 20.07.2022 № 3469, от 21.07.2022 №№ 16995-ж, 17059-ж, от 21.07.2022 № 210-22), о согласовании замены плит перекрытия (от 03.08.2022 № 3502, от 08.08.2022 № 18578-ж, от 17.08.2022 № 19475-ж, от 17.08.2022 № 230-22), о согласовании замены монолитных ж/б ступеней входов в техподполье № 1, 2, 3 на сборные ж/б ступени по металлическому каркасу (от 01.08.2022 № 3496, от 03.08.2022 № 18160-ж, от 16.08.2022 № б/н, от 17.08.2022 № 19410-ж, 19477-ж, от 17.08.2022 № 231-22), о согласовании замены кирпича внутренних стен (от 23.08.2022 № 3526, от 24.08.2022 № 20189-ж, от 25.08.2022 № 20283-ж, от 24.08.2022 № 247-22), о согласовании марки кирпича (от 25.08.2022 № 3535,), о согласовании марки плит перекрытия (от 30.08.2022 № 3540), о замечаниях к проектно-сметной документации (от 30.08.2022 № 3540, от 31.08.2022 № 21022-ж, от 08.09.2022 № 3555, от 09.09.2022 № 22004-ж, от 14.09.2022 № 268-22, от 15.09.2022 № 22427-ж), о предоставлении недостающей технической документации по температурному шву (от 12.09.2022 № 3564, от 22.09.2022 № 23082-ж), о замене железобетонных плит (от 04.2022 № 3589, от 05.10.2022 № 24108-ж).

В единой информационной системе в сфере закупок размещены документы, свидетельствующие о приемке части выполненных работ (акты КС-2 от 17.12.2021 №№ 1, 2, 3, 4, 5, от 16.02.2022 № 6, от 31.03.2022 №№ 7, 8, 9, 10, от 31.05.2022 №№ 11, 12, 13, от 26.07.2022 №№ 14, 15, от 10.08.2022 №№ 16, 17, 18, от 05.09.2022 №№ 19, 20, 21, 22, 23, 24, 25, от 12.10.2022 №№ 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, от 11.11.2022 №№ 33, 34, 35, 36, 37, 38) и об оплате (платежные поручения от 22.12.2021 №№ 106401, 106439, от 28.02.2022 №№ 13463, 13486, от 20.04.2022 №№ 33828, 33631, от 28.06.2022 №№ 59262, 59275, от 25.08.2022 №№ 79916, 79962, от 07.09.2022 №№ 83738, 83741, от 22.09.2022 №№ 89588,

89666).

Таким образом, переписка сторон, представленная в материалы дела, сведения и документы, размещенные в единой информационной системе, подтверждают выполнение работ на объекте.

Вместе с тем, к сроку окончания работ (31.10.2022) объект в полной готовности с комплектом необходимой исполнительно-технической документации и с возможностью использовать объект по назначению заказчику не предъявлен.

Заказчиком в адрес подрядчика направлено требование (от 02.11.2022 № 27077-ж) об уплате неустойки по контракту в связи с просрочкой исполнения обязательств по контракту.

Положения Закона о контрактной системе, Правила, утвержденные постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, не содержат безусловной обязанности антимонопольного органа включать представленные заказчиком сведения о подрядчике в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителе) без оценки его действий в каждом конкретном случае. При рассмотрении вопроса о признании подрядчика уклонившимся от исполнения контракта, антимонопольный орган не должен ограничиваться формальным установлением факта неисполнения контракта, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, с учетом оценки действий подрядчика и заказчика.

В каждом конкретном случае необходимо решить вопрос о законности, справедливости и целесообразности соответствующей меры гражданско-правовой ответственности в отношении поставщика (подрядчика, исполнителя) исходя из значимого комплекса обстоятельств, баланса частных и публичных прав (интересов).

Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является специальной мерой государственного принуждения, установленной законодателем в целях обеспечения добросовестного исполнения участником закупки принятых на себя в рамках контрактной системы обязательств.

Одним из последствий такого включения является ограничение прав такого лица на участие в течение установленного срока в государственных и муниципальных закупках.

Другим немаловажным последствием является умаление деловой репутации, поскольку фактом включения юридического лица в федеральный реестр недобросовестных поставщиков опровергается презумпция добросовестности такого лица как участника гражданских правоотношений. При этом реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) служит инструментом, направленным на развитие конкуренции и предотвращение злоупотреблений в сфере закупок и, следовательно, является механизмом защиты публичных интересов.

Конституционный Суд Российской Федерации в своих судебных актах неоднократно указывал, что применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, в том числе соответствовать принципу юридического

равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения (Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 30.07.2001 № 13-П, от 21.11.2002 №15-П).

Основанием для включения в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) является только такое уклонение лица от заключения контракта или от исполнения условий контракта, которое предполагает его недобросовестное поведение, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона о контрактной системе, в том числе приведшее к невозможности заключения контракта с этим лицом как победителем торгов либо нарушающее права заказчика относительно условий и срока исполнения контракта.

Для возникновения таких правовых последствий как признание недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган обязан определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиком, исполнителем).

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта необходимо установить направленность воли подрядчика и его недобросовестный характер поведения.

Рассмотрев все обстоятельства дела, Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить, что из документов и сведений, представленных в распоряжение Комиссии, не следует вывод о наличии у подрядчика намерения отказаться от исполнения контракта либо о совершении им умышленных действий, направленных на неисполнении контракта, на нарушение его условий.

При рассмотрении материалов дела Комиссией установлено, что общество приступило к выполнению работ, подрядчиком принимались меры и совершались действия с целью выполнения работ, являющихся предметом контракта. Из материалов дела усматривается, что общество проявляло заинтересованность в исполнении контракта, в материалы дела представлена переписка между подрядчиком и заказчиком по поводу исполнения контракта, факт просрочки исполнения обязательств по контракту не является однозначным свидетельством недобросовестного поведения подрядчика.

Согласно пункту 15 Правил, утвержденных постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078, орган контроля принимает решение об отказе во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) (если основанием для направления обращения является расторжение контракта в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта) в реестр, если поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

С учетом изложенного, проанализировав обстоятельства дела в совокупности и

взаимосвязи, Комиссия Челябинского УФАС России не усматривает достаточных оснований для принятия решения о включении сведений об ООО «СТРОЙТРАНССОЮЗ», о его участнике, генеральном директоре в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

С учетом изложенного, Комиссия, руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе и постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации»,

РЕШИЛА:

Сведения, представленные Муниципальным учреждением Копейского городского округа «Управление строительства» об ООО «СТРОЙТРАНССОЮЗ» (ИНН 7411019138), его участнике, генеральном директоре в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не включать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

2022-16028