

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков

«27» июля 2021 года                      город Улан-Удэ

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия Бурятского УФАС России) в составе: <...>,

в присутствии посредством видеоконференцсвязи представителей: ФКУ «Управление Федеральных автомобильных дорог «Южный Байкал» Федерального дорожного агентства» (далее – Заказчик) <...> (доверенность от 23.12.2020 №101-20), ООО «ТОН» (далее – Общество) <...> (доверенность от 26.07.2021 №18),

рассмотрев обращение ФКУ «Управление Федеральных автомобильных дорог «Южный Байкал» Федерального дорожного агентства» о согласовании заключения контракта с единственным поставщиком (вх. № 4744 от 20.07.2021) о включении в реестр недобросовестных поставщиков ООО «ТОН» в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения государственного контракта от 23.04.2021 №06-21-ф «Содержание действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения: Ликвидация деформаций и повреждений дорожного покрытия на автомобильной дороге Р-258 «Байкал» Иркутск-Улан-Удэ-Чита на участках: км 148+000- км 172+000, Иркутская область.», заключенного по результатам электронного аукциона номер извещения – 0302100003021000006 (далее – Аукцион), и в результате осуществления проверки информации и документов на наличие фактов, подтверждающих недобросовестность подрядчика в соответствии с частью 7 статьи 104, а также проведения внеплановой проверки, предусмотренной пунктом 5 части 15 статьи 99 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), Правилами ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденными Постановлением Правительства РФ от 30.06.2021 N 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",

у с т а н о в и л а:

Из обращения Заказчика следует, что 23.04.2021 между Заказчиком и Обществом заключен государственный контракт №06-21-ф на содержание действующей сети автомобильных дорог общего пользования федерального значения: Ликвидация деформаций и повреждений дорожного покрытия на автомобильной дороге Р-258 «Байкал» Иркутск-Улан-Удэ-Чита на участках: км 148+000- км 172+000, Иркутская область (далее – Контракт). Цена Контракта – 10 627 611, 19 руб.

В соответствии с календарным графиком в мае 2021 года Общество должно было выполнить работы на сумму 5 393,4 тыс. руб. 25.05.2021 Заказчиком выдано предписание в требовании ликвидировать отставание от календарного графика производства подрядных работ по контракту в срок до 31.05.2021. 01.06.2021 заказчиком проведена проверка исполнения, по результатам которой установлено, что ООО «ТОН» не приступило к работам. 02.06.2021 принято решение Заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Решение направлено 02.06.2021 электронной почтой, заказным письмом с уведомлением, факсом, а также размещено 02.06.2021 в Единой информационной системе.

Руководствуясь статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил обращение на

рассмотрение в антимонопольный орган о включении сведений об ООО «ТОН» в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Представитель ООО «ТОН» представил письменные пояснения, согласно которым отсутствует недобросовестность в поведении Общества. В целях исполнения Контракта Общество заключило договор на аренду дорожно-строительной техники, копия договора представлена Заказчику, договор на доставку техники к месту выполнения работ, произведена заявка на закупку дорожных знаков, труб для стоек и битума, подготовлены проект производства работ и схема организации движения. Во время исполнения контракта Общество неожиданно столкнулось с проблемой поставки на объект асфальтобетонной смеси марки А16ВН. В непосредственной близости от объекта расположены два асфальтобетонных завода (ООО СтатусСиб и АО Дорожник), которые могут обеспечить поставку смеси с надлежащим соблюдением температурного режима.

Ранее ООО «ТОН» являлось контрагентом АО Дорожник при выполнении государственного контракта на строительство гостиничного комплекса в п. Танхой и рассчитывало приобрести смесь на условиях предыдущего контракта. Однако, при заключении договора АО Дорожник поставил условие о сроке готовности товара к отгрузке в течение 15 рабочих дней с момента стопроцентной предоплаты за товар, что делает невозможным исполнение контракта в установленные календарным графиком сроки. Второй производитель предложил товар по цене, которая является экономически нецелесообразной. 17.05.2021 ООО «ТОН» уведомило заказчика о трудностях по исполнению контракта и предложило его расторгнуть по соглашению сторон. 24.05.2021 подрядчик уведомил Заказчика о невозможности надлежащего выполнения работ в связи с низкой суточной температурой и постоянными осадками. Общество работает на рынке с 2011 года, выполнило множество муниципальных заказов. Просит не включать сведения в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия, исследовав и оценив в совокупности представленные документы, пришла к следующим выводам.

В силу 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.

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).

Частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что 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 14.6 Контракта Стороны вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации, для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств в порядке и сроки, определенные статьей 95 Федерального закона о контрактной системе.

02.06.2021 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта. Указанное решение размещено в Единой информационной системе 02.06.2021 и направлено 02.06.2021 заказным письмом с уведомлением, электронной почтой. Требования,

предусмотренные частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе Заказчиком соблюдены.

08.07.2021 письмо возвратилось Заказчику в связи с истечением срока хранения.

Решение вступило в силу 19.07.2021.

При рассмотрении указанного обращения представлены материалы и переписка, свидетельствующие об отсутствии недобросовестного поведения поставщика.

В соответствии с пунктом 5.1 Контракта Календарные сроки выполнения работ определяются Календарным графиком производства подрядных работ (Приложение № 2 к Контракту).

Начало выполнения работ – с даты заключения государственного контракта, Окончание работ - в части выполнения строительно-монтажных работ **до 01.09.2021** года включительно. В части выполнения приемочных работ и оформления документации по вводу в эксплуатацию объекта **до 05.10.2021** года.

В соответствии Календарным графиком производства подрядных работ необходимо выполнить в мае работы: Срезка поверхностного слоя а/б дорожных покрытий, толщиной 5 см Устройство выравнивающего слоя из горячей асфальтобетонной смеси: с применением укладчиков асфальтобетона, толщиной 5 см (работа на одной половине проезжей части) Устройство а/б покрытия, толщиной 5 см (работа по одной половине проезжей части) на сумму 5393404,6 руб. и 5234206,59 руб. в июне 2021 года.

Как следует из представленной переписки, начало выполнения работ запланировано на 17.05.2021.

В рамках исполнения контракта ООО «ТОН» 13.05.2021 заказаны дорожные знаки (счет на оплату от 13.05.2021), 14.05.2021 заключен договор 14052021 аренды спецтехники с обслуживающим персоналом с ООО Дорстройсфера.

14.05.2021 ООО «ТОН» обратилось в АО Дорожник для заключения договора поставки асфальтобетонной смеси.

17.05.2021 получен ответ о заключении договора на следующих условиях:

- сроки поставки: отдельная партия товара должна быть готова к отгрузке на производственной базе поставщика не позднее 15 рабочих дней с момента поступления предоплаты за отдельную партию.

- отгрузка товара осуществляется через 15 рабочих дней после с момента поступления суммы предоплаты в размере 100 % на расчетный счет Поставщика.

- общая стоимость товара указана в спецификации и составляет 5878595 руб. за 1504 т.

17.05.2021 подрядчик письмом № 52 проинформировал Заказчика о ситуации по поставке асфальтобетонной смеси, что не позволяет соблюсти сроки выполнения работ и предложил Заказчику расторгнуть Контракт по соглашению сторон.

ООО «ТОН» 24.05.2021 уведомил Заказчика о неблагоприятных погодных условиях, в связи с чем работы не начаты.

02.06.2021 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения Контракта.

Представленные документы свидетельствуют о том, что ООО «ТОН» предприняты меры и совершены действия, направленные на исполнение контракта.

Как указано в Определениях Конституционного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2011 года N 1811-О-О и от 24 сентября 2012 года N 1807-О, статья 19 Закона о размещении заказов направлена на обеспечение добросовестной конкуренции среди участников размещения государственного заказа.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года N 13-П и от 21 ноября 2002 года N 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 должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в аукционах, административным органом наряду с фактом уклонения от заключения контракта, должно быть установлено, что участник размещения заказа отказался от заключения контракта немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника заказа.

Из материалов дела усматривается отсутствие недобросовестного поведения **ООО «ТОН»**, выраженного в умышленном неисполнении условий контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснениями Общества, а также копиями представленных документов.

Размещение сведений об исполнителе в реестре недобросовестных поставщиков осуществляется лишь в случае, если антимонопольный орган в результате проведенной проверки установит факт уклонения исполнителя от исполнения контракта и выявит обстоятельства, свидетельствующие о направленности его действий на несоблюдение условий контракта или уклонение от его исполнения. Основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является только такое уклонение от исполнения контракта, которое предполагает недобросовестное поведение лица.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и подпунктом "в" пункта 15 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей),

#### **р е ш и л а:**

отказать во включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) **ООО «ТОН»** (ИНН 0323358690, юридический адрес: 664049, Иркутская область, г. Иркутск, мкр. Юбилейный, дом 69, кв. 60) в связи с тем, что поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Настоящее решение может быть обжаловано в арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.