

РЕШЕНИЕ № 036/10/104-1185/2021

об отказе во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «АГАВА СТРОЙ»

25.11.2021 года

г. Воронеж

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по контролю в сфере закупок (далее - Комиссия) в составе:

Логошин А.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Рощупкина Ю.В. - заместитель председателя Комиссии, начальник отдела;

Сисева Н.И. - член Комиссии, заместитель начальника отдела;

Яковлева Е.Л. - член Комиссии, государственный инспектор,

в присутствии представителей:

заказчика - администрации городского поселения город Лиски Лискинского муниципального района Воронежской области <...>,

ООО «АГАВА СТРОЙ» <...>,

рассмотрев обращение заказчика – администрации городского поселения город Лиски Лискинского муниципального района Воронежской области о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «АГАВА СТРОЙ» (ИНН 3665814703) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона: Выполнение работ по вертикальной планировке улицы имени полковника Уткина в г. Лиски Воронежской области (номер извещения - 0131300045121000019) (Идентификационный код закупки -213365200848836520100100350014312244),

у с т а н о в и л а:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (Воронежское УФАС России) поступило обращение заказчика — администрации городского поселения город Лиски Лискинского муниципального района Воронежской области (далее - заказчик) о включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «АГАВА СТРОЙ» (далее - подрядчик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, заключенного по итогам электронного аукциона: Выполнение работ по вертикальной планировке улицы имени полковника Уткина в г. Лиски Воронежской области (номер извещения - 0131300045121000019) (Идентификационный код закупки - 213365200848836520100100350014312244) (далее — аукцион).

19.03.2021 года в единой информационной системе в сфере закупок (далее — ЕИС) размещено извещение о проведении аукциона. Начальная (максимальная) цена контракта – 908268, 41 рублей. Торги проводятся на электронной торговой площадке ЭТП ТЭК-Торг.

Согласно протоколу подведения итогов электронного аукциона от 31.03.2021 года № 0131300045121000019 победителем аукциона признано ООО «АГАВА СТРОЙ».

12.04.2021 года между администрацией городского поселения город Лиски Лискинского муниципального района Воронежской области и ООО «АГАВА СТРОЙ» № 020-21-ЭА (далее — контракт), цена контракта — 726 614, 81 руб.

Согласно п.1.1. контракта:

1.1. Подрядчик обязуется выполнить работы по вертикальной планировке улицы имени полковника Уткина в г. Лиски Воронежской области в соответствии с условиями контракта, техническим заданием, сметным расчетом, которые являются неотъемлемыми частями настоящего контракта

1.2. Сроки выполнения работ – с даты заключения муниципального контракта до 01 июля 2021 года.

Согласно Техническому заданию (приложение №1 к контракту) требования к

качественным, техническим и функциональным характеристикам работ.
Требования к объемам выполняемых работ:

№ п/п	Наименование работ	Единица измерения	Объем работ
1	2	3	4
	Раздел 1. Подготовительные работы		
1.	Валка деревьев в городских условиях: (липа, сосна, кедр, тополь) диаметром до 300 мм	1 складочный м ³ кряжей	204,8 1024*0,2
2.	Сгребание срезанного или выкорчеванного кустарника и мелколесья кустарниковыми граблями на тракторе мощностью 79 кВт (108 л.с.) с перемещением до 20 м, кустарник и мелколесье: редкие	1 га	8,64 720*120/10000
3.	При перемещении на каждые последующие 10 м добавлять: к расценке 01-02-116-03	1 га	8,64 720*120/10000
4.	Корчевка пней в грунтах естественного залегания корчевателями-сборателями на тракторе мощностью 79 кВт (108 л.с.) с перемещением пней до 5 м, диаметр пней: до 24 см	100 пней	10,24 1024 / 100
5.	При перемещении пней на каждые последующие 10 м добавлять: к расценке 01-02-105-01	100 пней	10,24 1024 / 100
6.	Погрузочные работы при автомобильных перевозках: леса круглого	1 т груза	143,36 204,8*0,7
7.	Погрузочные работы при автомобильных перевозках: дров	1 т груза	80,72 1024*0,03+50
8.	Перевозка грузов автомобилями-самосвалами грузоподъемностью 10 т, работающих вне карьера, на расстояние: до 7 км I класс груза	1 т груза	224,08 143,36+80,72
	Раздел 2. Вертикальная планировка		
9.	Разработка грунта с перемещением до 10 м бульдозерами мощностью: 96 кВт (130 л.с.), группа грунтов 1	1000 м ³ грунта	12,681 12681 / 1000
10.	При перемещении грунта на каждые последующие 10 м добавлять: к расценке 01-01-031-01	1000 м ³ грунта	12,681 12681 / 1000
11.	Планировка площадей бульдозерами мощностью: 132 кВт (180 л.с.)	1000 спланированной поверхности за 1 проход бульдозера	86,4 (720*120) / 1000

12.	Планировка площадей бульдозерами мощностью: 132 кВт (180 л.с.)	1000 спланированной поверхности за проход бульдозера	м ² 86,4 (720*120) / 1000

Порядок сдачи и приемки работ установлен пунктом 5 контракта, в том числе:

- 5.1. При завершении выполнения Работ Подрядчик сообщает об этом Заказчику и организации, осуществляющей строительный (технический) контроль, путем направления извещения (в произвольной форме) о завершении выполнения Работ.
- 5.2. Сдача результатов Работ производятся в соответствии с гражданским законодательством и оформляются соответствующими документами о приемке выполненных работ, подписываемыми обеими Сторонами:

акты о приемке выполненных работ (форма КС-2),

справки о стоимости выполненных работ (форма КС-3),

акты освидетельствования скрытых работ,

паспорта и сертификаты на материалы,

Приемка объекта осуществляется после подготовки Подрядчиком в полном объеме исполнительно-технической документации. Работы принимаются Заказчиком и организацией, осуществляющей строительный (технический) контроль в течение 10 (десяти) рабочих дней с момента получения Заказчиком вышеуказанных документов. В случае выявления несоответствия результатов выполненных работ условиям настоящего контракта Заказчик не подписывает акт выполненных работ и незамедлительно уведомляет об этом Подрядчика, составляет акт устранения недостатков с указанием сроков их исправления и направляет его Подрядчику. Подрядчик обязан в течение десяти дней со дня получения указанного акта устранить выявленные недостатки за свой счет.

- 5.11. Заказчик вправе отказать Подрядчику в приемке работ и оплате, если их объем, стоимость или качество не подтверждается исполнительной и другой технической документацией, в связи с чем Подрядчику выдается мотивированный отказ.
- 5.12. В случае установления Заказчиком при приемке работ несоответствия качества выполненных Подрядчиком работ требованиям настоящего Контракта, Акт выполненных работ Заказчиком не подписывается до момента устранения выявленных нарушений.

Согласно п. 11.6 контракта расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

29.09.2021 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с ненадлежащим исполнением условий контракта.

29.09.2021 года данное решение размещено в ЕИС и направлено заказным письмом с уведомлением в адрес подрядчика.

Заказчиком не получено подтверждения о вручении подрядчику решения об отказе об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Таким образом, дата по истечении тридцати дней с даты размещения в ЕИС решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта является датой надлежащего уведомления поставщика об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта - 30.10.2021 года.

Дата по истечению десяти дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика – 12.11.2021 года. В указанный срок решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, контракт считается расторгнутым.

На рассмотрении дела представители заказчика пояснили, что срок выполнения работ – до 01.07.2021 года; 28.06.2021 года подрядчиком сдана, а заказчиком принята и оплачена часть работ на сумму: 514 551, 90 руб. (акт о приемке выполненных работ №1 от 28.06.2021 года, платежное поручение от 19.07.2021 года № 2052). По состоянию на 29.09.2021 года подрядчиком не выполнены работы следующие работы:

№ позиции по смете	Наименование вида работ, ед. изм.	Объем работ по контракту	Выполнено ООО «АГАВА СТРОЙ»	Остаток работ, %
9	Разработка грунта с перемещением до 10 м бульдозерами мощностью: 96 кВт (130 л.с.), группа грунтов 1, 1000 м ³	12,681	7,608	40
10	При перемещении грунта на каждые последующие 10 м добавлять: к расценке 01-01-031-01 (добавлять до 50 м), 1000 м ³	12,681	7,608	40
11	Планировка площадей бульдозерами мощностью: 132 кВт (180 л.с.) за 2 раза, 1000 м ² спланированной поверхности за 1 проход бульдозера	86,4	51,84	40
12	Планировка площадей бульдозерами мощностью: 132 кВт (180 л.с.) Окончательная планировка поверхности бульдозерами по нивелировочным отметкам, 1000 м ² спланированной поверхности за 1 проход бульдозера	86,4	0	100

Заказчиком в адрес подрядчика были направлены претензии: от 09.08.2021 года № 1856, от 14.09.2021 года № 2188; 29.09.2021 года заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в связи с неисполнением условий контракта. Письмом от 06.10.2021 года, направленным по электронной почте, подрядчик проинформировал заказчика о выполнении работ на сумму 212 062, 91 руб., с приложением акта от 27.08.2021 года №2 выполненных работ, счета-фактуры

от 27.08.2021 года №2. Письмом от 11.10.2021 года № 2401 заказчик ответил подрядчику отказом в приемке работ по основаниям: представление акта выполненных работ не по установленной форме, непредставление установленных пунктом 5.2 контракта документов: акт о приемке выполненных работ (форма КС-2), справка о стоимости выполненных работ (форма КС-3), акты освидетельствования скрытых работ, паспорта и сертификаты на материалы. Подрядчик 22.10.2021 года направил на электронный адрес заказчика документы: акт по форме КС-2 №4 от 27.08.2021 года, акт по форме КС-3 №3 от 27.08.2021 года, акт об оказании услуг №2 от 27.08.2021 года, счет-фактура №2 от 27.08.2021 года, исполнительная съемка (modell1, modell2). Письмом (уведомление об отказе от подписания акта выполненных работ) от 25.10.2021 года заказчик заявил подрядчику об отказе от подписания акта от 27.08.2021 года выполненных работ в связи с выявлением следующих отступлений подрядчиком от условий контракта: 1. На представленной подрядчиком исполнительной схеме отметки не соответствуют фактическим отметкам грунта по ул. полковника Уткина по состоянию на 18.10.2021 года; 2. Работы выполнены не в полном объеме, не в границах проектируемого участка; 3. В представленном подрядчиком акте выполненных работ КС-2 завышены объемы работ по разработке грунта, при этом не учтены объемы по планировке грунта по нивелировочным отметкам, что противоречит представленной подрядчиком схеме; 4. Представленные подрядчиком документы не оформлены надлежащим образом (направлены электронно, без подписи руководителем и печати организации). Письмо (уведомление об отказе от подписания акта выполненных работ) от 25.10.2021 года отправлено подрядчику по электронной почте и почтой России. Доказательства получения подрядчиком данного письма у заказчика отсутствуют. 12.11.2021 года решение об одностороннем отказе от исполнения контракта вступило в силу, контракт является расторгнутым.

На рассмотрение обращения представитель заказчика, помимо прочего, представил копию документа: исполнительная схема проверки выполненных ООО «АГАВА СТРОЙ» работ с нивелировочными отметками расположения грунта.

На рассмотрении обращения представитель подрядчика с внесением сведений в отношении ООО «АГАВА СТРОЙ» в реестр недобросовестных поставщиков не согласился и пояснил, что 28.06.2021 года подрядчиком сдана, а заказчиком принята и оплачена часть работ на сумму 514 551, 90 руб. В дальнейшем при исполнении контракта имело место отставание по срокам выполнения работ, вместе с тем, по состоянию на 05.10.2021 года подрядчиком выполнены недостающие работы, а именно: разработка грунта с перемещением до 10 м бульдозерами мощностью: 96 кВт - 12,681 м³; планировка площадей бульдозерами мощностью: 132 кВт - 86,4 м², итого на сумму - 212 062, 91 руб., таким образом, контракт в полном объеме исполнен, о чем подрядчик проинформировал заказчика посредством направления на электронную почту письма от 06.10.2021 года с приложением составленного подрядчиком в одностороннем порядке акта от 27.08.2021 года №2 выполненных работ, счета-фактуры от 27.08.2021 года №2. На письмо от 11.10.2021 года № 2401 заказчика об отказе в приемке работ по основанию не представления документов, предусмотренных пунктом 5.2 контракта подрядчик 22.10.2021 года направил на электронный адрес заказчика документы: акт по форме КС-2 №4 от 27.08.2021 года, акт по форме КС-3 №3 от 27.08.2021 года, акт об оказании услуг №2 от 27.08.2021 года, счет-фактура №2 от 27.08.2021 года, исполнительная съемка (modell1, modell2). Письмо от 25.10.2021 года (уведомление об отказе от подписания акта выполненных работ), на которое ссылается заказчик в качестве отказа от подписания акта 27.08.2021 года от выполненных работ в связи с выполнением работ с отступлениями от условий контракта, в адрес подрядчика

не поступало. На основании вышеизложенного односторонний отказ заказчика от исполнения контракта подрядчик считает незаконным и необоснованным, действия подрядчика добросовестными, направленными на исполнение контракта.

Особенности исполнения контракта регламентированы статьей 94 Закона № 44-ФЗ.

Частью 1 указанной статьи установлено: исполнение контракта включает в себя комплекс мер, реализуемых после заключения контракта и направленных на достижение целей осуществления закупки путем взаимодействия заказчика с поставщиком (подрядчиком, исполнителем) в соответствии с гражданским законодательством и настоящим Федеральным законом, в том числе: приемку поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги, включая проведение в соответствии с настоящим Федеральным законом экспертизы поставленного товара.

Приемка результатов отдельного этапа исполнения контракта, а также поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги осуществляется в порядке и в сроки, которые установлены контрактом, и оформляется документом о приемке, который подписывается заказчиком (в случае создания приемочной комиссии подписывается всеми членами приемочной комиссии и утверждается заказчиком), либо поставщику (подрядчику, исполнителю) в те же сроки заказчиком направляется в письменной форме мотивированный отказ от подписания такого документа. В случае привлечения заказчиком для проведения указанной экспертизы экспертов, экспертных организаций при принятии решения о приемке или об отказе в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги приемочная комиссия должна учитывать отраженные в заключении по результатам указанной экспертизы предложения экспертов, экспертных организаций, привлеченных для ее проведения (ч. 7 ст. 94 Закона № 44-ФЗ).

В силу ч. 8 ст. 94 Закона № 44-ФЗ заказчик вправе не отказываться в приемке результатов отдельного этапа исполнения контракта либо поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в случае выявления несоответствия этих результатов либо этих товара, работы, услуги условиям контракта, если выявленное несоответствие не препятствует приемке этих результатов либо этих товара, работы, услуги и устранено поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

В соответствии с ч. 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ расторжение контракта допускается по соглашению сторон, по решению суда, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством.

Согласно ч. 9 ст. 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.

Заказчик вправе провести экспертизу поставленного товара, выполненной работы, оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций до принятия решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с частью 8 ст. 95 Закона № 44-ФЗ (ч. 10 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

Если заказчиком проведена экспертиза поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги с привлечением экспертов, экспертных организаций, решение об одностороннем отказе от исполнения контракта может быть принято заказчиком только при условии, что по результатам экспертизы поставленного товара, выполненной работы или оказанной услуги в заключении эксперта,

экспертной организации будут подтверждены нарушения условий контракта, послужившие основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта. (ч. 11 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

Решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее чем в течение трех рабочих дней с даты принятия указанного решения, размещается в единой информационной системе и направляется поставщику (подрядчику, исполнителю) по почте заказным письмом с уведомлением о вручении по адресу поставщика (подрядчика, исполнителя), указанному в контракте, а также телеграммой, либо посредством факсимильной связи, либо по адресу электронной почты, либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование такого уведомления и получение заказчиком подтверждения о его вручении поставщику (подрядчику, исполнителю). Выполнение заказчиком требований настоящей части считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта. Датой такого надлежащего уведомления признается дата получения заказчиком подтверждения о вручении поставщику (подрядчику, исполнителю) указанного уведомления либо дата получения заказчиком информации об отсутствии поставщика (подрядчика, исполнителя) по его адресу, указанному в контракте. При невозможности получения указанных подтверждения либо информации датой такого надлежащего уведомления признается дата по истечении тридцати дней с даты размещения решения заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта в единой информационной системе (ч. 12 ст. 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 (ч. 13 ст. 95 Закона № 44-ФЗ).

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (абзац четвертый пункта 2 статьи 450 ГК РФ).

В силу статьи 708 ГК РФ существенным условием договора подряда является условие о сроке выполнения работы.

Согласно ч. 2 ст. 104 Закона № 44-ФЗ 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.

По смыслу указанной нормы основанием для включения в реестр недобросовестных поставщиков является нарушение условий контракта подрядчиком, которое предполагает недобросовестное поведение такого подрядчика, совершение им умышленных действий (бездействия) в противоречие требованиям Закона № 44-ФЗ, в том числе, приведших к невозможности исполнения контракта и нарушающих права заказчика относительно его условий.

Включение информации в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией, которая должна применяться уполномоченным на это органом по результатам всесторонней оценки поведения как заказчика, так и исполнителя.

Ознакомившись с материалами дела, пояснениями сторон, Комиссия Воронежского УФАС России пришла к выводу, что заказчиком не представлено безусловных доказательств существенного нарушения условий контракта со

стороны поставщика.

Срок выполнения работ - 01.07.2021 года. Цена контракта — 726 614, 81 руб.

Из материалов дела следует, что фактически работы, необходимые для достижения результата по контракту, выполнены.

Так, 28.06.2021 года подрядчиком сдана, а заказчиком принята и оплачена часть работ на сумму: 514 551, 90 руб. (акт о приемке выполненных работ №1 от 28.06.2021 года, платежное поручение от 19.07.2021 года № 2052).

06.10.2021 года, 22.10.2021 года подрядчик представил заказчику документы, свидетельствующие об исполнении работ на сумму 212 062, 91 руб. (акт по форме КС-2 №4 от 27.08.2021 года, акт по форме КС-3 №3 от 27.08.2021 года, акт об оказании услуг №2 от 27.08.2021 года, счет-фактура №2 от 27.08.2021 года).

Письмом (уведомление об отказе от подписания акта выполненных работ) от 25.10.2021 года заказчик заявил об отказе от подписания акта от 27.08.2021 года выполненных работ в связи с выявлением следующих отступлений подрядчиком от условий контракта: 1. На представленной подрядчиком исполнительной схеме отметки не соответствуют фактическим отметкам грунта по ул. полковника Уткина по состоянию на 18.10.2021 года; 2. Работы выполнены не в полном объеме, не в границах проектируемого участка; 3. В представленном подрядчиком акте выполненных работ КС-2 завышены объемы работ по разработке грунта, при этом не учтены объемы по планировке грунта по нивелировочным отметкам, что противоречит представленной подрядчиком схеме; 4. Представленные подрядчиком документы не оформлены надлежащим образом (направлены электронно, без подписи руководителем и печати организации).

Комиссия Воронежского УФАС России отмечает, что контракт содержит условия в отношении объемов и видов работ, при этом условия о границах проектируемого участка и планировке грунта по нивелировочным отметкам контрактом не установлены, таким образом, указанные в письме от 25.10.2021 года замечания заказчика: «выполнение работ не в границах проектируемого участка», «не учтены объемы по планировке грунта по нивелировочным отметкам» не могут быть отнесены к нарушениям условий контракта и не свидетельствуют о недобросовестности подрядчика.

Экспертиза выполненной работы с привлечением экспертов, экспертных организаций в части содержания и объема выполненных работ не проводилась.

Положения статьи 753 ГК РФ предусматривают возможность составления одностороннего акта сдачи-приемки результата работ, защищая интересы подрядчика, если заказчик необоснованно отказался от надлежащего оформления документов, удостоверяющих приемку.

Односторонний акт сдачи или приемки результата работ может быть признан недействительным лишь в случае, если мотивы отказа от подписания акта признаны им обоснованными (абзац 2 пункта 4 статьи 753 ГК РФ).

При этом в силу правовой позиции, отраженной в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 30.07.2015 № 305-ЭС15-3990, акты выполненных работ, хотя и являются наиболее распространенными в гражданском обороте документами, фиксирующими выполнение подрядчиком работ, в то же время не являются единственным средством доказывания соответствующих обстоятельств.

Из фактических обстоятельств дела следует, что действия подрядчика были направлены на исполнение контракта, выполненные подрядчиком работы имеют потребительскую ценность для заказчика.

Таким образом, Комиссия Воронежского УФАС России не находит оснований для признания действий подрядчика при исполнении обязательств по контракту недобросовестными, что применительно к ч. 2 ст. 104 Закона № 44-ФЗ является

необходимым условием для включения сведений в реестр недобросовестных поставщиков.

На основании вышеизложенного, Комиссия Воронежского УФАС России, руководствуясь статьей 104 Закона № 44-ФЗ, постановлением Правительства РФ от 30 июня 2021 г. N 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)»,

р е ш и л а:

отказать во включении в реестр недобросовестных поставщиков сведений об ООО «АГАВА СТРОЙ» (394048, г. Воронеж, ул. Лазарева д. 31, ИНН 3665814703, генеральный директор <...>).

Резолютивная часть решения объявлена: 25.11.2021 года.

В полном объеме решение изготовлено: 30.11.2021 года.

Настоящее решение может быть обжаловано заинтересованными лицами в судебном порядке в установленный законом срок.

Председатель Комиссии

Заместитель председателя Комиссии

Члены Комиссии

А.В. Логошин

Ю.В. Рощупкина

Н.И. Сисева

Е.А. Яковлева