ЗАКЛЮЧЕНИЕ №Т02-184/24,

принятое по результатам рассмотрения сведений,

представленных заказчиком ПАО "Ростелеком"

о недобросовестном участнике закупки ООО "Сибком"

08 апреля 2024 года Санкт-Петербург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу по рассмотрению жалоб на нарушения процедуры торгов и порядка заключения договоров (далее – Комиссия) в составе:

<...>

с участием представителей ПАО "Ростелеком" (далее – Заказчик) и ООО "Сибком" (далее – Участник закупки, Исполнитель, Подрядчик) путем видеоконференцсвязи до перерыва; с участием представителей ПАО "Ростелеком" путем видеоконференцсвязи после перерыва;

рассмотрев сведения (вх. №7260-ЭП/24 от 21.03.2024) от ПАО "Ростелеком" в отношении ООО "Сибком" (ИНН:4405008647), с которым ПАО "Ростелеком" расторгло договор № 0701/25/2008/23 от 20.10.2023 на строительство сети доступа в Сибирском федеральном округе для нужд Новосибирского филиала ПАО «Ростелеком», заслушав пояснения представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

1. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Санкт-Петербургу (далее - Управление) согласно Правилам направления заказчиками сведений о недобросовестных участниках закупки и поставщиках (исполнителях, подрядчиках) в Федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на ведение реестра недобросовестных поставщиков, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 22.11.2012 №1211 поступили сведения от ПАО "Ростелеком" в отношении ООО "Сибком",

1.1. Наименование юридического лица:

Общество с ограниченной ответственностью "Сибком".

1.2. Сведения о месте нахождения юридического лица:

Юридический адрес – 630108, г. Новосибирск, ул. Станционная, д. 30, корпус А, комната 621;

Почтовый адрес - 630108, г. Новосибирск, ул. Станционная, д. 30, корпус А, комната 621;

1.3. Идентификационный номер налогоплательщика: 5405951148;

1.4. Дата подведения итогов закупки, дата заключения неисполненного или ненадлежащим образом исполненного договора, а также реквизиты подтверждающего документа:

- согласно уведомлению об отказе от исполнения договора в одностороннем порядке от 06.03.2024 № 0701/05/1603/24 заказчик, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции, в одностороннем порядке отказался от исполнения договора, в связи с существенным нарушением поставщиком условий договор;

- предмет договора — строительство сети доступа в Сибирском федеральном округе;

- код по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, продукции и услуг — 61.10 деятельность в области связи на базе проводных технологий;

- валюта договора — российский рубль;

- цена договора – 58 930 000,00 руб. (с учетом НДС);

- - срок исполнения договора – с даты заключения и по 30.04.2025 включительно.

В заседании Комиссии объявлялся перерыв до 14:30 (МСК) 08.04.2024.

2. Согласно протоколу подведения итогов № 32312773226/2 от 03.10.2023, размещенному на сайте электронной торговой площадке

www.roseltorg.ru (далее — ЭТП), ООО "Сибком" было признано победителем Закупки.

20.10.2023 между Заказчиком и Участником закупки был заключен договор № 0701/25/2008/23 (далее - Договор).

В силу п. 1.5. Договора Подрядчик от имени Заказчика осуществляет оформление всех необходимых для выполнения работ согласований, а также в интересах Заказчика от своего имени заключает договоры аренды/субаренды/соглашения об установлении сервитутов с собственниками или правообладателями земельных участков на период строительства и до окончания оказания услуг по оформлению прав с предоставлением документов, указанных в п. 4.4.4 Договора, получает технические условия (далее - ТУ), необходимые для выполнения строительства, а также согласования проектных решений при пересечении коммуникаций третьих лиц (далее - согласование пересечений). Подрядчик самостоятельно оплачивает предусмотренную такими договорами плату и к моменту завершения выполнения работ по соответствующему заказу предоставляет Заказчику отчет о выполнении данного поручения, с приложением оригиналов всех указанных договоров и подтверждением произведенных платежей. СМР по заказу считаются выполненными только после предоставления указанных документов. Заключение договоров и получение Согласований должно производиться в объеме, необходимом для полного сооружения и нормальной эксплуатации Объекта в порядке, предусмотренном действующим законодательством РФ. Плата за выполнение обязательств, предусмотренных в настоящем пункте Договора, включая расходы на оплату по договорам аренды/субаренды и соглашениям об установлении сервитутов на период строительства, а также плата за получение ТУ и согласование пересечений, не указанных в п. 4.1.5. Спецификации Работ (Приложение № 4), входит в стоимость СМР по соответствующему заказу. Возмещение платы за получение ТУ и согласование пересечений, указанных в п. 4.1.5. Спецификации Работ, осуществляется в порядке, предусмотренном в п. 3.2.2. Договора.

Как следует из п. 3.2.1. Договора, предельная цена работ по проектированию и/или СМР в каждом Заказе определяется согласно стоимости за единицу объема работ по проектированию и СМР, указанным в Приложении № 4 к Договору.

Окончательная цена Работ по проектированию и/или СМР определяется исходя из фактически выполненного объема работ по проектированию и/или СМР, указанного в соответствующих актах приемки. Стоимость единицы СМР в актах приемки указывается согласно стоимости за единицу объема работ.

В силу п. 8.2. Договора за необоснованный отказ Подрядчика от заключения какого-либо Заказа, Заказчик вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Договора, направив соответствующее уведомление Подрядчику в порядке, предусмотренном разделом 7 Приложения№1 к Договору, при этом Договор считается прекращенным с момента доставки Подрядчику данного уведомления, если в нем не установлен иной срок, а также вправе взыскать с Подрядчика штраф в размере 20% (двадцати процентов) от цены, указанной в соответствующем проекте Заказа.

Исходя из п. 9.15. Договора, Заказчик вправе направить заказ на электронную площадку «Умные закупки» (интернет-ресурс расположен по адресу https://www.erus.ru/, далее – электронная площадка ERUS), в таком случае применяется иной порядок согласования и подписания Заказа, отличный от указанного в п. 9.12 Договора:

- 9.15.1. Подрядчик обязуется своими силами зарегистрироваться на платформе ERUS и отслеживать поступление Заказов на данной платформе;

- 9.15.2. Подрядчик вправе подать предложение о снижении цены Заказа на электронной площадке ERUS;

- 9.15.3. В случае, если Подрядчик был определён электронной площадкой ERUS исполнителем Заказа автоматически, в том числе, если Подрядчик не подал предложение о снижении цены Заказа, Подрядчик обязуется подписать Заказ в течение 1 (одного) рабочего дня или направить мотивированный отказ от подписания Заказа, который допустим только в случае, если Заказ не соответствует условиям Договора (по форме либо содержанию). Такой мотивированный отказ направляется средствами электронной почты, указанной в п. 9.7.2. Договора, или электронной площадки ERUS. В случае направления Подрядчиком отказа от подписания Заказа, электронная площадка ERUS автоматически определяет иного исполнителя по Заказу и Заказ заключается с иным исполнителем, определенным электронной площадкой ERUS в автоматическом режиме и не зависит от обоснованности отказа Подрядчика.

Если отказ Подрядчика будет признан Заказчиком необоснованным, то к Подрядчику применяются последствия, предусмотренные п. 9.15.4 Договора. Признание Заказчиком, мотивированного отказа Подрядчика обоснованным не влечет для Сторон никаких правовых последствий, в том числе не дает оснований Подрядчику требовать от Заказчика включая, но не ограничиваясь, заключения Заказа, возмещения каких-либо расходов, выплаты неустойки и/или убытков и т.п.

Повышение курса иностранной валюты не рассматривается Сторонами как существенное изменение обстоятельств и не является основанием для отказа от согласования и подписания Заказа. Подрядчик не вправе отказаться от подписания Заказа, если его условия соответствуют условиям настоящего Договора.

- 9.15.4. За нарушение Подрядчиком сроков подписания заказа или в случае необоснованного отказа Подрядчика от подписания заказа, к нему применяется ответственность, предусмотренная п. 8.1, п. 8.2 Договора.

Согласно п. 10.2. Договора в случае нарушения Подрядчиком срока исполнения любого из обязательств по Договору на срок более 10 (десяти) рабочих дней Заказчик будет иметь право отказаться от исполнения Договора в одностороннем внесудебном порядке по письменному уведомлению, направленному за 5 (пять) рабочих дней до предполагаемой даты расторжения.

В силу п. 10.5. Договора Заказчик вправе в одностороннем внесудебном порядке отказаться от исполнения Договора или соответствующего заказа и потребовать возмещения убытков, если Подрядчик своевременно не приступает к выполнению работ или выполняет работы настолько медленно, что окончание их к сроку, указанному в Договоре или заказе, становится явно невозможным. При этом, Подрядчик обязан оплатить Заказчику штраф в размере 20% (двадцать процентов) от цены, указанной в соответствующем Заказе.

Из письменных пояснений Заказчика следует, что в рамках исполнения Договора Подрядчику в работу были переданы следующие заказы:

- №85849 от 13.12.23г. (адрес объекта: обл. Новосибирская, г. Новосибирск, ул. Челюскинцев, д. 24) на сумму 21 356,88 рублей без НДС;

- №85847 от 13.12.23г. (адрес объекта: обл. Новосибирская, г. Новосибирск, ул. Переездная, д. 63/1) на сумму 23 896,43 рублей без НДС;

- №85672 от 12.12.23г. (адрес объекта: обл. Новосибирская, г. Новосибирск, ул. Арбузова, д. 6 корп. 2) на сумму 56 387,25 рублей без НДС;

- №84662 от 05.12.23г. (адрес объекта: обл. Новосибирская, г. Новосибирск, ул. Ученическая, д. 2) на сумму 35 021,63 рублей без НДС;

- №81799 от 22.11.23г. (адрес объекта: обл. Новосибирская, г. Новосибирск, ул. Забалуева, д. 22) на сумму 66 950,65 рублей без НДС.

Также представитель Заказчика пояснил, что переданные в работу заказы со стороны Подрядчика не были подписаны, также отсутствовали мотивированные отказы от их подписания. 16.01.2024 в адрес Подрядчика было направлено письмо №0701/05/203/24 «О невыполнении условий договора», т.к. Подрядчик немотивированно отказался от подписания вышеуказанных заказов. 26.02.2024 от ООО «Сибком» в адрес Заказчика был направлен ответ о том, что ввиду убыточности вышеуказанных заказов отказ от их подписания не может признаваться необоснованным и влекущим наложение неустойки. Однако, при формировании алгоритма расчета начальной (максимальной) цены используется утвержденная сметная документация.

В числе прочего из письменных пояснений Заказчика следует, что Договором предусмотрено, что стоимость любого вида работ и услуг по Договору/Заказу включает в себя причитающееся Подрядчику вознаграждение и компенсацию всех издержек Подрядчика. Подрядчик не вправе требовать дополнительной компенсации любых понесенных издержек. Предельная цена работ по проектированию и/или СМР в каждом заказе определяется согласно стоимости за единицу объема работ по проектированию и СМР, указанным в спецификации работ. Подрядчик при заключении Договора согласился с тем, что цены за единицу работы не должны превышать цены за единицу работы, определенные в спецификации работ. Договором не предусмотрено право Подрядчика на отказ от заключения заказов по основаниям, не предусмотренным договором. Так, в Договоре не содержатся требования к минимальному объему работ в заказе. Соответственно, регулярные отказы Подрядчика от подписания заказов, по причинам, не предусмотренным Договором, являются необоснованными и нарушают договорные обязательства.

11.03.2024 со стороны ПАО «Ростелеком» в адрес Исполнителя было направлено уведомление о расторжении договора № 0701/25/2008/23 от 20.10.2023 в связи существенным нарушением ООО «Сибком» условий Договора (далее - Уведомление).

11.03.2024 Уведомление было получено Исполнителем и Договор был расторгнут.

Исходя из письменных пояснений Исполнителя, установленный в Договоре срок в 1 день не позволяет в полной мере произвести стоимостную оценку и планирование сроков строительно-монтажных работ, так как требует изысканий (определение технических характеристик объекта, наличие возможности подключения, определение покрытия сети) и согласований самого абонента, собственника здания и государственных служб. Только на поиск

контактов может понадобится несколько дней, однако Заказчик до заключения заказа их не предоставляет. Ввиду изложенного, работа с подрядчиками строится на том, что сотрудники Заказчика передают по иным каналам связи информацию по объектам, а после изыскания заключают заказ. То есть о-поручении заказа, его характеристиках подрядчики узнают, получая информацию вне электронной площадки ERUS. В дальнейшем о передаче заказов в работу, через которую подрядчики узнают, получая отдельные сообщения на электронную почту. Таким образом Заказчик может ставить подрядчиков, которые работают по данному и другим договорам в неравные условия, отдавая предпочтение тем компаниям с кем удобно, либо выгодней работать.

Как следует из пояснений Исполнителя, поскольку условие о направлении Заказчиком заказа через электронную площадку ERUS связано с его волеизъявлением и является исключением, а не правилом, то об изменении порядка заключения такого заказа Подрядчик должен быть уведомлен в установленном порядке. Порядок взаимодействия Сторон по обеспечению безопасности информационных ресурсов ПАО «Ростелеком», в том числе посредством электронной площадки ERUS изложен в приложении №15 к Договору. Условия взаимодействия сторон, в том числе при направлении уведомлений и сообщений, установлены разделом 9 Договора, согласно которому, все, что не указано в Договоре, регулируется условиями. Из общих условий следует, что любые уведомления при исполнении Договора оформляются в письменном виде направляются почтовым отправлением, либо посредством электронного документооборота. Таких сообщений в адрес ООО «Сибком» не поступало, о номерах направленных, через электронную площадку ERUS заказов и стоимости каждого из них, в претензии от 21.02.2024 также не указано. Иных сведений в адрес ООО «Сибком» не поступало.

Также из письменных пояснений ООО «Сибком» следует, что единичная расценка представляет собою правило об установлении порядка определения сметной стоимости строительства на величину минимального объема работ, по которому единичная расценка рассчитана. Из изложенного следует, что единичная расценка не является стоимостью самостоятельно единицы работ, покрывающей затрату на ее выполнение в единичном объеме, а представляет собою средний показатель разнесенных затрат и вознаграждения подрядчика на единицу работ в расчете на предельный минимальный объем строительства (удельная стоимость строительства за соответствующий вид работ). Следовательно, условиями Договора не предусмотрено, удельного объема по расценке (за исключением некоторых единичных расценок, как расценка по прокладке кабеля, когда минимальный удельный объем работ должен быть не менее 100 метров). Также,

минимальный гарантированный объем работ по Договору не устанавливается, что не позволяет компенсировать понесенные подрядчиком затраты на работы с малым объемом за счет выполнения работ большего объема работ (процентное соотношение заложенных в единичные расценки затрат), эквивалентного понесенным при строительстве издержкам по Договору в целом. В таких условиях фактическая стоимость работ по дробным (относительно общего объема обязательств по Договору) заказам с малыми объемами работ за счет несоответствия процентной величины заложенных в единичную расценку затрат подрядчика, образует неравноценное встречное исполнение, когда себестоимость работ выше получаемой подрядчиком оплаты.

В этой связи, заключение сторонами Договора заказов, возможно только при условии, когда объем поручаемых работ покрывает издержки подрядчика на величину затрат в расчете процентного соотношения единичных расценок.

В числе прочего представитель Исполнителя пояснил, что поскольку ни Договором, ни закупочной документацией не был предусмотрен объем поручаемых подрядчику работ/услуг, размер понесенных по единичным расценкам затрат на минимальный объем работ, когда такие затраты возмещаются полностью - не известен. Порядок расчета единичных расценок также не публикуется и закупочной документацией не предусмотрен. Коэффициенты, учитывающие усложняющие факторы производства работ по аналогии с Приказом Минстроя России от 04.09.2019 N 519/пр «Об утверждении Методических рекомендаций по применению федеральных единичных расценок на строительные, специальные строительные, ремонтно- строительные, монтаж оборудования и пусконаладочные работы» единичные расценки по договору не предусмотрены. Из чего следует, что при поручении Подрядчику выполнения работ по заказу, критерии ограничений минимально допустимого объема работ/услуг/товаров, по которому разнесены расходы Подрядчика точно установить невозможно. Вместе с тем, по логике Заказчика, любая отдельно взятая единичная расценка покрывает весь объем затрат Подрядчика на единицу порученной работы, в том числе, когда такая единица рассчитана по нормативу трудовых затрат на больший объем работы в разы, превышающий порученную. Так, перечисленные в уведомлении ПАО «Ростелеком» заказы на сумму 203 612,84 рублей (без НДС) в себестоимости затрат (без учета заложенной прибыли) обойдутся Подрядчику в 221 508,16 рублей (без НДС). То есть, по мнению Заказчика Подрядчик обязан принимать заказ на минимальный объем работ, равный стоимости 1 (одной) единицы работы, если такая необходимость возникнет у Заказчика, в противном случае Заказчик расценивает отказ от такого

заказа, как грубое нарушение условий Договора.

3. В соответствии с ч. 2 ст. 5 Федерального закона от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» (далее – Закон № 223-ФЗ) в реестр недобросовестных поставщиков включаются сведения об участниках закупки, уклонившихся от заключения договоров, а также о поставщиках (исполнителях, подрядчиках), договоры с которыми расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика, в отношении которого иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, введены политические или экономические санкции и (или) в отношении которого иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов введены меры ограничительного характера, от исполнения договора в связи с существенным нарушением такими поставщиками (исполнителями, подрядчиками) договоров.

Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России исследовав материалы, с учетом того, что ООО "Сибком" подписав Договор, согласилось со всеми его условиями, а также приняло на себя обязательства, указанные в Договоре, однако не исполнило их надлежащим образом, а также в установленный срок, находит подтверждение наличия факта недобросовестного поведения со стороны ООО "Сибком" в виде существенного нарушения обществом условий Договора, влекущего включение в реестр недобросовестных поставщиков, на основании чего Комиссия по результатам проверки сведений, направленных Заказчиком — ПАО «Ростелеком» о недобросовестном Участнике закупки - ООО "Сибком", руководствуясь п. 2.1 Приказа от 18.03.2013 №164/13 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Законом № 223-ФЗ,

ЗАКЛЮЧИЛА:

направить в Федеральную антимонопольную службу сведения (вх. №7260-ЭП/24 от 21.03.2024) от ПАО "Ростелеком" в отношении ООО "Сибком" (ИНН:4405008647), с которым ПАО "Ростелеком" расторгло договор № 0701/25/2008/23 от 20.10.2023 на строительство сети доступа в Сибирском федеральном округе для нужд Новосибирского филиала ПАО «Ростелеком», для включения в реестр недобросовестных

поставщиков в связи с существенным нарушением договора.

<...>