

РЕШЕНИЕ № 003/10/104-436/2024

по результатам рассмотрения обращения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

«21» июня 2024 года

город Улан-Удэ

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

<...>, председателя Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

<...>, члена Комиссии,

заседание проведено в режиме видеоконференцсвязи при участии представителя ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» <...>, доверенность от 15.05.2024 № 2, в присутствии в зале заседания представителей ООО «Красмост Регион» <...>, <...>, доверенность от 19.02.2024 № 5,

рассмотрев обращение ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» (далее – Заказчик, ГКУ «Бурятрегионавтодор», Учреждение) (вх. от 14.06.2024 № 3266-эп/24) о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Красмост Регион» (далее-ООО «Красмост Регион», Общество, Подрядчик) в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта заключенного по результатам проведенного электронного аукциона на выполнение работ по объекту: "Капитальный ремонт моста на км 35+571 автомобильной дороги Ушхайта-Новокижингинск-граница с Забайкальским краем в Кижингинском районе Республики Бурятия", ИКЗ – 222032647372503260100102220014213243, номер извещения – 0102200001622005258 (далее – Аукцион), в соответствии с статьей 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), 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 представленного обращения Заказчика следует, что 11.01.2023 между Заказчиком и Подрядчиком заключен государственный контракт № 86-р на выполнение работ по объекту: "Капитальный ремонт моста на км 35+571 автомобильной дороги Ушхайта-Новокижингинск-граница с Забайкальским краем в Кижингинском районе Республики Бурятия" (далее – контракт). Дополнительным соглашением сроки выполнения работ по объекту перенесены до 30.07.2024.

Подрядчиком нарушены сроки выполнения отдельных видов работ, а также выполненные работы не соответствуют проектной документации в части устройства покрытия проезжей части моста и подходов к мосту из асфальтобетона.

ГКУ «Бурятрегионавтодор» в адрес Общества 16.04.2024 направлено претензионное письмо № 8/877 об уплате неустойки (штрафа, пени) в связи с просрочкой исполнения (ненадлежащим исполнением) обязательств по контракту, однако требование не исполнено.

Обществом работы не выполнены, в связи с чем, Заказчиком 30.05.2024 принято решение об

одностороннем отказе от исполнения контракта.

Руководствуясь частью 16 статьи 95, статьей 104 Закона о контрактной системе, Заказчик направил настоящее обращение в антимонопольный орган на рассмотрение.

ООО «Красмост Регион» представлены письменные пояснения, из которых следует, что принятое решение Заказчиком об одностороннем отказе от исполнения контракта мотивировано тем, что проектной документацией предусмотрено покрытие проезжей части моста и подходов к мосту из асфальтобетона, при этом данные работы выполнены Подрядчиком из бетона.

Обществом неоднократно направлялось в адрес Заказчика письма и документы по изменению проектного решения в части покрытия моста бетоном. Замена работ предусматривает применение новых технологий (ПСД выполнено в 2013 году по старому ГОСТ), что положительно отразится на эксплуатационных характеристиках моста, вышеуказанные работы неоднократно были выполнены на других искусственных сооружениях в Республике Бурятия и других регионах России (предложена альтернатива на цементно-бетонное покрытие без изменения сметной стоимости, несмотря на удорожание для подрядчика), но несмотря на это и зная, что заводы по производству асфальтобетона вблизи объекта отсутствуют, Заказчик не предпринимал соответствующих решений в части замены покрытия моста. Письмом №19 от 09.10.2023 предложения по изменению конструктива моста направлено в Учреждение, 16.11.2023 данные заменяемые работы были согласованы и дано разрешение на производство работ на совещании в ГКУ «Бурятрегионавтодор», письмом №20 от 28.11.2023 направлен исправленный пакет документов, письмом №25 от 14.12.2023 предоставлены нормативные ссылки, письмом №34 от 05.02.2024 в очередной раз Общество просит созвать технический совет, письмом №40 вновь направлен полный пакет документов.

Исполнительная документация передана 16.02.2024 в Учреждение на проверку, 28.02.2024 Заказчик выдает предписание о приостановке работ, 11.03.2024 Учреждение выдает замечания к исполнительной документации, где работы по покрытию моста и габионам замечаний не содержат. Представители ГКУ «Бурятрегионавтодор» неоднократно посещали объект в конце 2023 года и в начале 2024 года, видели весь процесс производства работ и предписаний об остановке работ как в журнале производства работ, так и письмами, согласно п. 2.3 контракта, не выдавали.

27.03.2024 Подрядчик передал исполнительную документацию с исправленными замечаниями, которая до настоящего времени не рассмотрена.

Согласно п. 6.3 контракта при исполнении контракта стороны руководствуются требованиями СНиП, СП, ГОСТ, ВСН, ОДН и другими нормативно-техническими документами в действующей редакции. Руководствуясь п. 8.1.13, п. 8.1.18, п. 8.1.25 контракта, Подрядчик уведомлял Заказчика:

- о выявленных Генеральным подрядчиком недостатках, неточностях или технических ошибках в предоставленной Заказчиком проектной документации;
- о возможных неблагоприятных для Заказчика последствиях выполнения его указаний о способе выполнения работ;
- об иных, не зависящих от Генерального подрядчика обстоятельствах, угрожающих результатам выполняемой работы либо создающих невозможность ее завершения в срок.
- о ходе исполнения своих обязательств, в том числе о сложностях, возникающих при исполнении контракта.
- организовал контроль качества выполняемых работ и учет всех выявленных нарушений

требований технического регламента о безопасности сооружений и проектной документации.

Заказчик в соответствии п 8.3.4 контракта обязан взаимодействовать с подрядчиком при исполнении, изменении контракта, однако, игнорирование писем Подрядчика, привело к сложившейся ситуации на объекте. 22.04.2024 ООО «Красмост Регион» предложило Заказчику подписать дополнительное соглашение № 6 к государственному контракту №86-Р об изменении видов выполняемых работ без изменения их цены (разместило в ЕИС 22.04.2024 и направило заказным письмом), однако, указанное предложение оставлено без ответа (допсоглашение Заказчиком не подписано).

Учитывая, что Учреждением ранее были установлены работы без согласований и проведения технических советов таких как устройство объездной дороги, изменения конструкции буронабивных свай, увеличение стоимости возмещения ущерба рыбным запасам, а также исходя из ответа в органы прокуратуры 24.11.2023 (выполненные работы в объеме 80 %), а также ПАО «МТС-Банк» 07.12.2024 о выполненных работах без замечаний и претензий, Учреждение не принимает и не оплачивает выполненные работы с улучшенными характеристиками. Работы на объекте выполнены в объеме 90% от цены контракта, оплачено только 34 346 388,94 рублей.

ООО «Красмост Регион» считает, что выполняло работы с надлежащим качеством, а Учреждение необоснованно отказалось от исполнения контракта. В настоящее время Общество направило иск в Арбитражный суд Бурятии о взыскании суммы за выполненные работы.

Подрядчик считает, что в его действиях отсутствует недобросовестное поведение, какое-либо намерение и умысел на неисполнение контракта, все необходимые действия по выполнению работ были предприняты, в связи с чем просит не включать сведения о нем в реестр недобросовестных поставщиков.

Комиссия в результате осуществления проверки факта одностороннего отказа Заказчика от исполнения контракта, изучения материалов, представленных Подрядчиком, Заказчиком представлено только решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (иные документы отсутствуют), установила следующее.

По результатам проведенного Аукциона 11.01.2023 между ГКУ «Бурятрегионавтодор» и ООО «Красмост Регион» заключен государственный контракт № 86-р на выполнение работ по объекту: "Капитальный ремонт моста на км 35+571 автомобильной дороги Ушхайта-Новокижингинск-граница с Забайкальским краем в Кижингинском районе Республики Бурятия» на сумму 62 780 028,09 рублей.

В соответствии с пунктом 1.1 контракта Генеральный подрядчик принимает на себя обязательства по выполнению работ по объекту: "Капитальный ремонт моста на км 35+571 автомобильной дороги Ушхайта-Новокижингинск-граница с Забайкальским краем в Кижингинском районе Республики Бурятия" (далее - Объект) с использованием своих материалов и в соответствии с Проектной документацией (Приложение №1 к контракту) и Сметой контракта (Приложение №3 к контракту), а Заказчик берет на себя обязательства принять работы и оплатить их в соответствии с условиями настоящего Контракта.

Согласно пункту 5.1 контракта сроки выполнения работ по Объекту: со дня подписания контракта по 30.10.2023 г. (Приложение №2 к контракту). Приложением № 2 к контракту предусмотрен график выполнения строительно-монтажных работ.

Заказчиком перечислен Подрядчику аванс в размере 20% от общей стоимости работ по контракту на общую сумму 12 556 005,00 рублей.

Дополнительным соглашением №3 от 24.11.2023 сроки выполнения работ по объекту

перенесены до 30.07.2024.

Фактически в 2023 году работы выполнены на общую сумму 34 346 388,94 рублей, приняты Заказчиком и оплачены, сумма неотработанного аванса составляет 4 881 712,11 рублей.

28.02.2024 Заказчиком выдано предписание Подрядчику о приостановке работ № 03/28/02-24. В результате проведенного обследования выявлено нарушение: устройство покрытия проезжей части моста из монолитного бетона, выполнено укрепление конусов матрасами «Рено». В заключении указано, что в связи с тем, что выявленные в ходе обследования выполненные работы не соответствуют проектной документации по Объекту данное предписание будет служить основанием для ведения претензионной работы. Предписано остановить производство (устройство покрытия проезжей части, устройство покрытия в границах переходных плит) и демонтировать устроенное бетонное покрытие на мосту, армирование в границах переходных плит, укрепление конусов их матрасов «Рено».

На основании части 8 статьи 95 Закона о контрактной системе, пункта 15.4 контракта 30.05.2024 Заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, в связи с тем, что Обществом нарушены сроки выполнения отдельных видов работ, предусмотренных графиком выполнения строительно-монтажных работ, и выполненные работы не соответствуют проектной документации.

В решении Заказчика указано, что по условиям контракта ООО «Красмост Регион» приняло на себя обязательства выполнить работы с использованием своих материалов и в соответствии с проектной документацией. Утвержденной проектной документацией предусмотрено устройство покрытия проезжей части моста и подходов к мосту из асфальтобетона. Предписанием №03/28/02-24 работы приостановлены, так как выполнялись не по проектной документации. Подрядной организации указано на необходимость в срок до 01.04.2024 демонтировать устроенное бетонное покрытие на мосту, армирование в границах переходных плит, укрепление конусов из матрасов «Рено», предписание не исполнено, что противоречит условиям государственного контракта и нормативно-технической документации. Работы на объекте не ведутся.

16.04.2024 в адрес Общества направлено требование об уплате неустойки (штрафа, пени) в связи с просрочкой исполнения (ненадлежащим исполнением) обязательств, предусмотренных контрактом, при осуществлении закупки товара (работы, услуги) исх. №8/877. По состоянию на 30.05.2024 выявленные нарушения не устранены, штрафные санкции в добровольном порядке не перечислены.

Решение об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта размещено в ЕИС 03.06.2024. Порядок расторжения контракта Заказчиком соблюден, 14.06.2024 контракт считается расторгнутым.

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.

Статьей 104 Закона о контрактной системе предусмотрено, что ведение реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) осуществляется в единой информационной системе путем размещения в ней федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление контроля в сфере закупок, информации, предусмотренной настоящей статьей. 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 (часть 2).

Включение сведений о лице в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение поставщика (исполнителя, подрядчика), выразившееся в намеренном неисполнении заключенного контракта.

В соответствии с правовой позицией, выраженной в Постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П и от 21 ноября 2002 года № 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.

Для целей исключения возможности необоснованного ограничения прав лица на дальнейшее участие в закупках, административным органом наряду с фактом неисполнения контракта, должно быть установлено, что участник закупки не исполнил заключенный контракт немотивированно, без наличия к тому веских и объективных оснований, не позволяющих выполнить условия этого контракта; антимонопольному органу следует установить факт недобросовестности и вины участника закупки.

Комиссия Бурятское УФАС России, изучив представленные документы сторон, пришла к выводу, что в действиях ООО «Красмост Регион» отсутствует недобросовестное поведение, выраженное в умышленном неисполнении условий заключенного контракта. Данное обстоятельство подтверждается пояснениями Подрядчика, а также копиями представленных документов.

Установлено, что Подрядчиком предпринимались меры и совершены действия, направленные на исполнение обязательств по контракту, Заказчиком принята часть выполненных Обществом работ и произведена оплата в размере 34 346 388,94 рублей. Заказчиком на представление прокуратуры Кижингинского района дан ответ, что по состоянию на 20.11.2023 объем выполненных Подрядчиком работ на рассматриваемом Объекте составляет 80% (письмо ГКУ «Бурятрегионавтодор» от 24.11.2023 № 3/1953).

Кроме того, общий срок выполнения работ не истек (до 30.07.2024), Подрядчиком велась активная переписка с Заказчиком по урегулированию вопросов в части выполнения отдельных видов работ.

Согласно части 1 статьи 101 Закона о контрактной системе заказчик обязан осуществлять контроль за исполнением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Из пояснений Общества следует, что работы по устройству покрытия проезжей части моста из бетона начаты в ноябре 2023 года, однако предписание Заказчиком выдано только 28.02.2024, следовательно, Заказчиком не осуществлялся надлежащий контроль за ходом исполнения обязательства по контракту. Каких-либо документов, подтверждающих обратное Заказчиком не представлено.

Таким образом, действия Подрядчика свидетельствует об отсутствии недобросовестного поведения и каких-либо намерений причинить вред Заказчику. Следовательно, материалами дела не подтверждается, что Общество совершало недобросовестные действия по умышленному уклонению от исполнения контракта.

Подпунктом «а» пункта 15 Постановления № 1078 установлено, что 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 в результате проведения проверок, предусмотренных подпунктом "а" пункта 13 настоящих Правил:

поставщиком (подрядчиком, исполнителем) представлены информация и документы, подтверждающие:

принятие им мер для надлежащего исполнения условий контракта.

Таким образом, Подрядчиком предприняты меры и совершены действия, направленные на исполнение заключенного контракта, следовательно, в его действиях отсутствует вина, а также недобросовестное поведение.

Статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (ч. 1). Статьей 10 Гражданского кодекса РФ установлено, что добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (ч.5).

Какие-либо доказательства целенаправленного уклонения от исполнения заключенного контракта при имеющейся у него соответствующей возможности надлежащим образом его исполнить, и уклонение лица от исполнения контракта, которое свидетельствует о его недобросовестном поведении, совершении им умышленных действий (бездействия), в материалах дела отсутствуют. Сам по себе факт неисполнения контракта, не свидетельствует о недобросовестном поведении участника закупки, как то понимается в статье 10 ГК РФ, и которая запрещает осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом), поскольку материалы дела не содержат доказательств, что Подрядчик осуществлял свои гражданские права, связанные с исполнением контракта исключительно с намерением причинить вред Заказчику, либо действовал в обход закона с противоправной целью, либо заведомо недобросовестно осуществлял гражданские права (злоупотребление правом).

С учетом изложенного, уполномоченный орган при рассмотрении вопроса о включении или невключении определенного субъекта в реестр недобросовестных поставщиков не может ограничиться только формальной констатацией ненадлежащего исполнения хозяйствующим субъектом тех или иных нормативных требований без выяснения и оценки всех фактических обстоятельств дела в совокупности и взаимосвязи. При этом действующее законодательство не содержит безусловной обязанности уполномоченного органа включать представленные заказчиком сведения о поставщике в соответствующий реестр без оценки его действий в каждом конкретном случае.

Принимая во внимание вышеуказанное, Комиссия Бурятского УФАС России считает, что в рассмотренном случае включение сведений об Обществе в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) не может рассматриваться в качестве необходимой меры ответственности, поскольку не усматривается намерение в неисполнении заключенного контракта.

Комиссия, руководствуясь частью 1 статьи 2, частью 15 статьи 99, статьёй 104 Закона о контрактной системе и пп.«а» п.15 постановления 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"

р е ш и л а:

1. Отказать Заказчику – ГКУ «Управление региональных автомобильных дорог Республики Бурятия» во включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) сведений об Обществе с ограниченной ответственностью «Красмост Регион» (ИНН 2466208488, адрес: 660048, Красноярский край, г. Красноярск, ул. Марчака, д. 120 «а»).

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