

Муниципальное казенное учреждение
Златоустовского городского округа
«Управление жилищно-коммунального
хозяйства»

456200, Челябинская область, г.
Златоуст,

ул. Таганайская, 1

Общество с ограниченной
ответственностью «УРАЛСТРОЙ»

620100, Свердловская область,

г. Екатеринбург, ул. Восточная, д. 160а,
пом. 17/8

Директору и участнику

ООО «УРАЛСТРОЙ»

620100, Свердловская область,

г. Екатеринбург, ул. Восточная, д. 160а,
пом. 17/8

РЕШЕНИЕ № 074/06/104-154/2022 (РНП-74-45/2022)

**об отказе во включении сведений в Реестр недобросовестных
поставщиков (подрядчиков, исполнителей)**

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Резолютивная часть решения оглашена 01.02.2022

В полном объеме решение изготовлено 04.02.2022

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

- | | |
|---------------------------|---|
| Председателя
Комиссии: | заместителя руководителя управления-начальника отдела
- контроля закупок для государственных и муниципальных
нужд Челябинского УФАС России; |
| Членов
Комиссии: | старшего специалиста 1 разряда отдела контроля закупок
- для государственных и муниципальных нужд Челябинского
УФАС России; |
| | ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок
- для государственных и муниципальных нужд Челябинского
УФАС России; |
| | ведущего специалиста-эксперта отдела контроля закупок
- для государственных и муниципальных нужд Челябинского
УФАС России, |

руководствуясь статьями 99, 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в редакции Федерального закона от 02.07.2021 № 351-ФЗ (далее – Закон о контрактной системе), рассмотрев обращение Муниципального казенного учреждения Златоустовского городского округа «Управление жилищно-коммунального хозяйства» (далее – заказчик) о расторжении контракта с Обществом с ограниченной ответственностью «УРАЛСТРОЙ» (далее – ООО «УРАЛСТРОЙ», Общество, участник закупки) в одностороннем порядке по решению заказчика, заключенного по итогам проведения электронного аукциона на выполнение работ по ремонту (асфальтированию) автодороги по ул. Таганайская г. Златоуста (извещение № 0169300003321000043) (далее — аукцион), и о включении сведений об ООО «УРАЛСТРОЙ», его участниках, единоличном исполнительном органе в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта и расторжением контракта № 0169300003321000043 от 15.03.2021, заключенного по итогам проведения аукциона, при дистанционном участии:

- представителей заказчика, действующих на основании доверенностей от 10.01.2022, от 25.03.2021, от 10.01.2022;

- представителей ООО «УРАЛСТРОЙ», действующих на основании доверенностей,

УСТАНОВИЛА:

В Челябинское УФАС России 25.01.2022 поступило обращение заказчика о включении в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей)

ООО «УРАЛСТРОЙ», его участников, единоличного исполнительного органа в порядке, предусмотренном статьей 104 Закона о контрактной системе.

Согласно материалам дела заказчиком объявлен аукцион путем размещения в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru 17.02.2021 извещения о закупке.

Начальная (максимальная) цена контракта – 27 269 059,61 рублей.

Контракт № 0169300003321000043 от 15.03.2021 расторгнут по решению заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта 30.12.2021.

Исходя из обращения Муниципального казенного учреждения Златоустовского городского округа «Управление жилищно-коммунального хозяйства», ООО «УРАЛСТРОЙ» нарушены условия исполнения контракта. В связи с этим, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта в порядке, предусмотренном статьей 95 Закона о контрактной системе.

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

В соответствии с частью 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.

Исходя из содержания абзаца четвертого пункта 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ, 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.

В соответствии с частью 2 статьи 715 Гражданского кодекса РФ, 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.

В силу 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 Законом о контрактной системе порядке в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что 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.

Пунктом 10.2 контракта предусмотрена возможность расторжения контракта путем одностороннего отказа стороны контракта от его исполнения в соответствии с гражданским законодательством.

Частью 12 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что 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.

В соответствии с частью 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.

Материалами дела установлено, что победителем аукциона признано ООО «УРАЛСТРОЙ» с предложением о цене контракта 20 997 175,81 рублей.

Контракт № 0169300003321000043 **заключен между заказчиком и** ООО «УРАЛСТРОЙ» 15.03.2021.

Пунктом 1.2 контракта предусмотрено, что по настоящему контракту подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика подрядные работы, указанные в пункте 1.3 контракта, и сдать результат подрядных работ заказчику, а заказчик принять и оплатить, в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим контрактом.

В силу пунктов 1.4, 1.5 контракта срок начала выполнения работ: с 31.05.2021 г. (с учётом окончанных работ по фрезерованию участка автодороги, подлежащего ремонту). Срок окончания выполнения работ: до 30.09.2021 г.

Исходя из материалов дела, в период с марта 2021 года по сентябрь 2021 года

ООО «УРАЛСТРОЙ» выполнялись работы по ремонту (асфальтированию) автодороги по ул. Таганайская г. Златоуста.

В целях приемки работ, выполненных по контракту, ООО «УРАЛСТРОЙ» в адрес заказчика направлено письмо № 78 от 17.09.2021, в составе которого содержатся счет-фактуры, справки о стоимости выполненных работ, акты о приемке выполненных работ формы КС-2, исполнительная документация. Указанные документы получены заказчиком 21.09.2021, о чем свидетельствует соответствующая отметка (вх. № 282 от 21.09.2021).

В материалах дела содержатся письма МКУ ЗГО «УЖКХ» от 05.10.2021 № 3828/УЖКХ, от 11.10.2021 № 3948/УЖКХ, от 13.10.2021 № 4002/УЖКХ, в соответствии с которыми работы по контракту не могут быть приняты заказчиком пока подрядчиком не будут устранены замечания, указанные ОГКУ «Челябинскавтодор» в письме от 29.10.2021 № 2054. В письме ОГКУ «Челябинскавтодор», осуществляющего функции строительного контроля в рамках рассматриваемого контракта, указано на факт невозможности принять результаты выполненных работ по устройству верхнего слоя покрытия из асфальтобетонной смеси ЩМА-16, поскольку испытания асфальтобетона ЩМА-16 не соответствуют требованиям нормативной документации.

Письма заказчика от 05.10.2021 № 3828/УЖКХ, от 11.10.2021 № 3948/УЖКХ, от 13.10.2021 № 4002/УЖКХ получены ООО «УРАЛСТРОЙ» 05.10.2021, 11.10.2021, 13.10.2021, о чем свидетельствуют соответствующие отметки.

ООО «УРАЛСТРОЙ» в адрес МКУ ЗГО «УЖКХ» направлено письмо № 98 от 13.12.2021, в соответствии с которым 30.11.2021 подрядчиком совместно с представителями лаборатории ОГКУ «ЮУЦДИИ», заказчика и Общества отобраны повторные образцы проб из верхнего слоя покрытия в количестве 5 штук, в местах, имеющих отрицательный результат по предыдущим испытаниям. По результатам исследований 4 из 5 образцов показали соответствие требованиям нормативной документации. Исходя из протоколов лабораторных испытаний, проведенных лабораториями ООО «УралНИИСтром» и ОГКУ «ЮУЦДИИ», следует, что уложенный верхний слой покрытия соответствует требованиям нормативно-технической документации. В связи с этим, заказчику направлены акты выполненных работ КС-2, КС-3 для приемки выполненных работ.

Вместе с тем, ООО «УРАЛСТРОЙ» в материалы дела не представлены протоколы лабораторных испытаний, свидетельствующие о соответствии уложенного верхнего слоя покрытия требованиям нормативно-технической документации. В связи с этим, Комиссии антимонопольного органа не представляется возможным дать объективную оценку письму ООО «УРАЛСТРОЙ» (исх. № 98 от 13.12.2021), направленному МКУ ЗГО «УЖКХ». Следовательно, Комиссии не представляется возможным сделать вывод об устранении ООО «УРАЛСТРОЙ» недостатков, выявленных заказчиком, ОГКУ «ЮУЦДИИ» в части содержания асфальтобетонной смеси, которая использовалась подрядчиком для укладки верхнего слоя покрытия автодороги.

Согласно материалам дела заказчиком совместно с ОГКУ «Челябинскавтодор» выявлены недостатки в исполнительной документации, представленной подрядчиком в рамках приемки работ, выполненных по контракту, о чем свидетельствуют письма МКУ ЗГО «УЖКХ» от 10.11.2021 № 4411/УЖКХ, от 19.11.2021

№ 4580/УЖКХ, от 23.11.2021 № 4636/УЖКХ, письма ОГКУ «Челябинскавтодор» от 13.10.2021 № 2174, от 15.11.2021 № 2408. Указанные документы получены Обществом 10.11.2021, 19.11.2021, 23.11.2021, что подтверждается соответствующими отметками.

Исходя из документов, представленных ООО «УРАЛСТРОЙ» в материалы дела, Обществом осуществлялись действия, направленные на исправление исполнительной документации, представленной заказчику в рамках приемки выполненных работ по контракту, о чем свидетельствуют письма подрядчика, адресованные МКУ ЗГО «УЖКХ» (исх. от 08.11.2021, от 10.11.2021, от 15.11.2021, от 23.11.2021, от 24.11.2021, от 08.12.2021).

В соответствии с имеющимся в материалах дела заключением от 02.12.2021 по результатам проведенных исследований ОГКУ «Челябинскавтодор» пришел к выводу о соответствии условиям контракта результатов работ, выполненных ООО «УРАЛСТРОЙ», в части работ по розливу вяжущего материала, устройству выравнивающего слоя из крупнозернистой пористой асфальтобетонной смеси М II.

Исходя из материалов дела, заказчиком оплачены качественно выполненные Обществом работы на сумму 11 408 691,00 рублей.

При этом, по мнению заказчика, подрядчиком выполнены некачественно работы на сумму 9 588 484, 81 рублей (в результате проведения лабораторных испытаний ООО «УралНИИСтром» получены отрицательные результаты вырубок асфальтобетона). В связи с этим, заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта (исх. № 4923/УЖКХ от 13.12.2021).

В соответствии с пояснениями представителей ООО «УРАЛСТРОЙ» заказчиком принималось решение об одностороннем отказе от исполнения контракта 07.12.2021.

Вместе с тем, указанное решение не представлено сторонами в материалы дела. Более того, исходя из пояснений представителей заказчика, решение от 07.12.2021 не размещалось в единой информационной системе. Следовательно, Комиссии не представляется возможным дать объективную оценку действиям заказчика по принятию решения об одностороннем отказе от исполнения контракта 07.12.2021.

Решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 4923/УЖКХ от 13.12.2021 **размещено заказчиком 16.12.2021 в единой информационной системе www.zakupki.gov.ru**, в разделе «Дополнительная информация о закупках, контрактах». **Данный документ направлен ООО «УРАЛСТРОЙ» 13.12.2021 заказным письмом на адрес, указанный в контракте.**

По истечении десяти дней с момента надлежащего уведомления (15.12.2021) заказчиком 30.12.2021 в Реестре контрактов размещены сведения о расторжении контракта в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта.

Как следует из части 16 статьи 95 Закона о контрактной системе информация о поставщике (подрядчике, исполнителе), с которым контракт расторгнут в связи с односторонним отказом заказчика от исполнения контракта, включается в установленном Законом о контрактной системе порядке в реестр

недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей).

Сведения о включении в реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) направлены в антимонопольный орган – 25.01.2022.

При этом частью 4 статьи 104 Закона о контрактной системе установлено, что заказчик направляет в федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, обращение о включении информации об участнике закупки или о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков не позднее чем через три рабочих дня с даты расторжения контракта.

Таким образом, заказчиком нарушен срок подачи обращения о включении информации о поставщике (подрядчике, исполнителе) в реестр недобросовестных поставщиков, в связи с чем в действиях виновных должностных лиц содержатся признаки состава административного правонарушения, предусмотренного главой 7 КоАП РФ.

Комиссия Челябинского УФАС России, рассматривающая вопрос о внесении сведений в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта одностороннего отказа заказчика, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства.

Необходимо отметить, что Комиссия антимонопольного органа не обладает полномочиями по разрешению гражданско-правовых разногласий и оценке обстоятельств, связанных с качеством выполненных работ по контракту, по следующим основаниям.

Согласно статье 118 Конституции Российской Федерации правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. По смыслу данной статьи во взаимосвязи со статьей 10 Конституции Российской Федерации, именно суду принадлежит исключительное полномочие принимать окончательные решения в споре о праве, что, в свою очередь, означает недопустимость подмены иными органами государственной власти компетенции суда посредством юрисдикционного акта административного органа.

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 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).

Такой правовой подход подлежит применению и в данном случае, тем более что последствия по наложению санкции в виде включения сведений о лице в Реестр недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) могут иметь серьезный экономический характер.

Для возникновения таких правовых последствий как признание заявителя недобросовестным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) антимонопольный орган не вправе ограничиваться формальным установлением факта несоблюдения положений законодательства, а в рамках выполнения возложенной на него функции обязан выяснить все обстоятельства, определить вину, характер действий и лишь после установления всех перечисленных обстоятельств решать вопрос о наличии или отсутствии оснований для включения победителя аукциона в реестр недобросовестных поставщиков.

Таким образом, для включения в реестр недобросовестных поставщиков, в том числе в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения договора, помимо факта нарушения подрядчиком существенных условий договора о сроке выполнения работ (оказания услуг), необходимо установить направленность его воли и недобросовестный характер поведения.

Рассмотрев все обстоятельства дела, Комиссия антимонопольного органа считает необходимым отметить следующее.

ООО «УРАЛСТРОЙ» совершались действия, направленные на исполнение контракта, на устранение недостатков, выявленных заказчиком, ОГКУ «Челябинскавтодор» в рамках рассматриваемого контракта, что подтверждается письмами Общества, адресованными МКУ ЗГО «УЖКХ» (исх. от 08.11.2021, от 10.11.2021, от 15.11.2021, от 23.11.2021, от 24.11.2021, от 08.12.2021).

Комиссии не представляется возможным сделать вывод об устранении ООО «УРАЛСТРОЙ» недостатков, выявленных заказчиком, ОГКУ «ЮУЦДИИ» в части содержания асфальтобетонной смеси, которая использовалась подрядчиком для укладки верхнего слоя покрытия автодороги, поскольку Обществом в материалы дела не представлены протоколы лабораторных испытаний, свидетельствующие о соответствии уложенного верхнего слоя покрытия требованиям нормативно-технической документации.

Подрядчиком качественно выполнены работы по контракту на сумму 11 408 691,00 рублей, что составляет примерно 54% объема выполненных работ. Указанные работы приняты и оплачены заказчиком, что подтверждается счет-фактурой, актом

о приемке выполненных работ, справкой о стоимости выполненных работ и затрат.

С учетом указанных обстоятельств, антимонопольному органу не представляется возможным сделать вывод о наличии в поведении ООО «УРАЛСТРОЙ» признаков недобросовестности и, как следствие, о включении Общества 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:

1. Сведения, представленные Муниципальным казенным учреждением Златоустовского городского округа «Управление жилищно-коммунального хозяйства» в отношении Общества с ограниченной ответственностью «УРАЛСТРОЙ» (620100, Свердловская область, г. Екатеринбург, ул. Восточная, д. 160а, пом. 17/8, ИНН/КПП 6685150573/668501001), в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

2. По результатам проведения внеплановой проверки признать в действиях заказчика нарушение части 4 статьи 104 Закона о контрактной системе (в ред. от 02.07.2021, действовавшей до 31.12.2021).

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать.

4. Передать материалы жалобы должностному лицу Челябинского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии

Члены Комиссии

2022-1212